

• ЭЛЕКТРОННОЕ ИЗДАНИЕ •

Волго-Вятский институт (филиал)
ФГАОУ ВО «Московский государственный юридический университет
имени О. Е. Кутафина (МГЮА)»

Кафедра уголовного права и криминологии
Кафедра уголовно-процессуального права и криминалистики

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ
для подготовки к сдаче государственного экзамена
по направлению 40.04.01 Юриспруденция
(квалификация (степень) «магистр»)
направленность (профиль):
«Магистр уголовного права»,
«Магистр уголовного права и уголовного
судопроизводства»



Волго-Вятский институт (филиал)
ФГАОУ ВО «Московский государственный
юридический университет имени О. Е. Кутафина (МГЮА)»

Кафедра уголовного права и криминологии
Кафедра уголовно-процессуального права и криминалистики

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ

для подготовки к сдаче государственного экзамена
по направлению 40.04.01 Юриспруденция
(квалификация (степень) «магистр») направленность (профиль):
«Магистр уголовного права»,
«Магистр уголовного права и уголовного судопроизводства»

г. Киров
2024

УДК 343.2/.7

ББК 67.408

У91

Авторский коллектив:

Екатерина Дмитриевна Ветошкина, доцент кафедры уголовного права и криминологии Волго-Вятского института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), к.ю.н., доцент

Федор Борисович Гребенкин, доцент кафедры уголовного права и криминологии Волго-Вятского института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), к.ю.н., доцент

Татьяна Николаевна Ермакова, заведующий кафедрой уголовно-процессуального права и криминалистики Волго-Вятского института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), к.ю.н., доцент

Дмитрий Алексеевич Овсюков, преподаватель кафедры уголовного права и криминологии Волго-Вятского института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), к.ю.н.

Юрий Евгеньевич Петухов, доцент кафедры уголовно-процессуального права и криминалистики Волго-Вятского института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), к.ю.н.

Наталья Николаевна Рогова, доцент кафедры уголовного права и криминологии Волго-Вятского института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), к.ю.н., доцент

Ирина Геннадьевна Травина, доцент кафедры уголовного права и криминологии Волго-Вятского института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), к.ю.н., доцент

У91 Учебное пособие для подготовки к сдаче государственного экзамена по направлению 40.04.01 Юриспруденция (квалификация (степень) «магистр») направленность (профиль): «Магистр уголовного права», «Магистр уголовного права и уголовного судопроизводства» – Киров : ООО «Издательство Радуга-ПРЕСС», 2024 – 273 с. URL: http://raduga-press.com/gallery/state_examination_jurisprudence.pdf

ISBN 978-5-6051807-0-8

Настоящее учебное пособие содержит учебно-методические материалы и рекомендации для подготовки к сдаче итоговой государственной аттестации по направлению подготовки Юриспруденция, магистерская программа «Магистр уголовного права». Содержание структурировано по дисциплинам и темам. Каждая тема включает в себя план, методические указания по изучению темы, рекомендуемую литературу. Учебное пособие будет интересно обучающимся, готовящимся к сдаче итоговой государственной аттестации, а также всем интересующимся актуальными вопросами уголовного права.

УДК 343.2/.7

ББК 67.408

ISBN 978-5-6051807-0-8

© Волго-Вятский институт (филиал), ФГБОУ ВО «Московский государственный юридический университет имени О. Е. Кутафина (МГЮА)», 2024

© Коллектив авторов, 2024

© ООО «Издательство «Радуга-ПРЕСС», макет, 2024

ОГЛАВЛЕНИЕ

<i>Теория квалификации преступления (Б1.В.03)</i>	6
§ 1. Обратная сила уголовного закона и ее значение для квалификации преступлений. Правила оценки сравнительной тяжести двух уголовных законов.....	6
§ 2. Понятие состава преступления. Значение состава преступления для квалификации...	10
§ 3. Понятие объекта преступления. Виды объектов и их значение для квалификации	13
§ 4. Предмет преступления и потерпевший как признаки состава преступления и их значение для квалификации	17
§ 5. Понятие и признаки объективной стороны преступления. Значение для квалификации.....	18
§ 6. Понятие и признаки субъекта преступления. Виды субъектов. Понятие и виды специального субъекта преступления. Значение специальных признаков субъекта для квалификации	29
§ 7. Понятие и признаки субъективной стороны преступления, особенности ее установления в процессе квалификации преступлений.....	37
§ 8. Умысел и его виды. Квалификация преступлений при различных видах умысла	41
§ 9. Неосторожность и ее виды. Особенности квалификации неосторожных преступлений	46
§ 10. Понятие и признаки приготовления к преступлению. Отличие приготовления от обнаружения умысла. Квалификация и наказуемость при приготовлении к преступлению	47
§ 11. Понятие и признаки покушения на преступление. Отличие покушения от приготовления к преступлению. Виды покушений. Квалификация и наказуемость при покушении на преступление	50
§ 12. Понятие соучастия в преступлении. Объективные и субъективные признаки соучастия	52
§ 13. Виды соучастников. Квалификация деяний исполнителя, организатора, подстрекателя и пособника	56
§ 14. Формы и виды соучастия. Влияние форм соучастия на квалификацию	59
§ 15. Совокупность преступлений: понятие и значение для квалификации. Определение реальной и идеальной совокупности. Отграничение совокупности преступлений от единичного сложного преступления и конкуренции норм	61
§ 16. Правила квалификации при конкуренции общей и специальной норм, конкуренции части и целого	65
<i>Актуальные проблемы права и правоприменения (Б1.О.04)</i>	68
§ 1. Общие начала назначения наказания: понятие, содержание и значение. Соотношение с принципами уголовного права.....	68
§ 2. Характер и степень общественной опасности преступления и их учет при назначении наказания. Обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, и их учет при назначении наказания	72

§ 3. Правила назначения наказания по совокупности преступлений. Применение поглощения или сложения. Сложения наказаний разных видов. Наказания, которые не подлежат сложению. Применение условного осуждения при назначении наказания по совокупности преступлений.....	77
§ 4. Правила назначения наказания при рецидиве преступлений	83
§ 5. Понятие и признаки хищения чужого имущества. Формы и виды хищений	86
§ 6. Кража: понятие и признаки. Отличие кражи от других форм хищения (мошенничества, присвоения и растраты). Мелкое хищение	89
§ 7. Мошенничество: понятие, признаки и виды. Отграничение от кражи, присвоения или растраты	94
§ 8. Грабеж: понятие и признаки. Отличие от смежных составов преступлений (кражи, разбоя, вымогательства)	98
§ 9. Разбой: понятие и признаки. Отличие разбоя от смежных составов преступлений (насилованного грабежа вымогательства).....	100
§ 10. Вымогательство: понятие и отличие от насильственного грабежа и разбоя	102
§ 11. Хулиганство: понятие, признаки, проблемы квалификации. Отличие от мелкого хулиганства.....	104
§ 12. Злоупотребление должностными полномочиями: понятие, признаки, отграничение от смежных составов преступлений.....	111
§ 13. Превышение должностных полномочий: понятие, признаки и отграничение от смежных составов преступлений	116
§ 14. Получение и дача взятки: понятие, признаки, отграничение от других преступлений коррупционной направленности	124
Квалификация преступлений против личности (Б1.В.06).....	132
§ 1. Понятие и признаки убийства. Виды убийств. Отграничение основного состава убийства от квалифицированных и привилегированных составов	132
§ 2. Квалифицированное убийство: понятие, признаки, отличие от смежных составов преступлений	135
§ 3. Убийство со смягчающими обстоятельствами (привилегированные составы): понятие и отграничение от смежных составов преступлений.....	145
§ 4. Побой и истязание: понятие, признаки, правила квалификации. Нанесение побоев лицом, подвергнутым административному наказанию или имеющим судимость	151
§ 5. Похищение человека: понятие, признаки, отграничение от незаконного лишения свободы и захвата заложника.....	156
§ 6. Изнасилование: понятие, признаки и отграничение от смежных составов преступлений	159
§ 7. Нарушение неприкосновенности жилища: понятие, признаки, отграничение от преступлений против собственности.....	163
§ 8. Вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления: понятие, признаки, особенности квалификации	165
§ 9. Вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий: понятие, признаки, особенности квалификации	168

§ 10. Неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего: понятие, признаки, особенности квалификации	171
Международное уголовное право (Б1.В.08).....	173
§ 1. Принципы международного уголовного права	173
§ 2. Система международного уголовного права. Проблемы множественности источников международного уголовного права	176
§ 3. Действие норм международного уголовного права во времени и в пространстве.....	178
§ 4. Нюрнбергский трибунал и его роль в формировании международного уголовного права	180
§ 5. Понятие и признаки преступления по международному уголовному праву. Виды международных преступлений.....	183
§ 6. Проблема субъекта ответственности по международному уголовному праву.....	186
§ 7. Наказание по международному уголовному праву. Особенности назначения наказания по международному уголовному праву и его исполнения	188
§ 8. Юридическая регламентация и природа экстрадиции. Основания выдачи преступников. Виды экстрадиции	190
§ 9. Императивные основания отказа в выдаче. Факультативные основания отказа в выдаче. Взаимосвязь института выдачи и института убежища.....	193
§ 10. Преступление геноцида: понятие, состав, толкование в практике международных трибуналов	195
Решения в уголовном судопроизводстве (Б1.В.07)	200
§ 1. Решения в уголовном судопроизводстве. Понятие. Виды	200
§ 2. Субъекты принятия решения. Их полномочия. Коллегиальные и единоличные решения	203
§ 3. Решения о возбуждении уголовного дела (субъекты, поводы, основания)	205
§ 4. Решения об избрании меры пресечения (субъекты, основания, порядок)	208
§ 5. Процессуальные решения, связанные с применением заключения под стражу (основания, порядок принятия).....	211
§ 6. Решения прокурора по делам, поступившим с обвинительным актом, обвинительным постановлением (основания, порядок принятия).....	214
§ 7. Решения судьи о назначении предварительного слушания (основания, порядок принятия и оформления)	216
§ 8. Решения судьи о передаче дела по подсудности (основания, порядок принятия и оформления)	219
§ 9. Решения судьи, принимаемые по итогам предварительного слушания (основания, порядок принятия).....	222
§ 10. Решения судьи в первой судебной стадии, принимаемые в общем порядке (основания, порядок принятия).....	225

Теория квалификации преступления (Б1.В.03)

Литература ко всем вопросам:

1. Квалификация преступлений: учебное пособие для вузов / О. С. Капинус [и др.] ; под редакцией О. С. Капинус. – 2-е изд. – Москва : Издательство Юрайт, 2023. – 204 с. – (Высшее образование). – ISBN 978-5-534-11016-6. – Текст : электронный // Образовательная платформа Юрайт [сайт]. – URL: <https://urait.ru/bcode/517377> (дата обращения: 08.11.2023).

2. Корнеева А.В. Теория квалификации преступлений. Учебное пособие. – М. : Проспект, 2023. – 143 с. – ISBN 978-5-534-37847-0. – Текст : непосредственный.

3. Уголовное право России. Части Общая и Особенная. Учебник / под ред. А.И. Рарога. – М. : Проспект, 2023. – 944 с. – ISBN 978-5-392-28181-7. – Текст : непосредственный.

§ 1. Обратная сила уголовного закона и ее значение для квалификации преступлений.

Правила оценки сравнительной тяжести двух уголовных законов

Согласно общему принципу действия уголовного закона, который закреплен в ст. 9 Уголовного кодекса Российской Федерации, преступность и наказуемость деяния определяются уголовным законом, который действует во время совершения преступления¹. Таким образом, и в уголовном праве действует правило: «закон обратной силы не имеет», однако уголовным законом из этого правила установлено исключение. Таким исключением является положение об обратной силе уголовного закона, которое законодатель отразил в ст.10 УК РФ

Уголовный кодекс РФ 1996 г. в ч. 1 ст. 10 установил: *"Уголовный закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу, то есть распространяется на лиц, совершивших соответствующее деяние до вступления такого закона в силу, в том числе на лиц, отбывающих наказание или отбывших наказание, но имеющих судимость. Уголовный закон, устанавливающий преступность деяния, усиливающий наказание или иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет"*².

¹Российская Федерация. Законы. Уголовный кодекс Российской Федерации. Федеральный закон от 13 июня 1996 года № 63-ФЗ: текст в действующей редакции. – Доступ из справочно-правовой системы Консультант-Плюс. – Текст: электронный

²Российская Федерация. Законы. Уголовный кодекс Российской Федерации. Федеральный закон от 13 июня 1996 года № 63-ФЗ: текст в действующей редакции. – Доступ из справочно-правовой системы Консультант-Плюс. – Текст: электронный

Таким образом, под обратной силой уголовного закона следует понимать распространение нового уголовного закона на деяния, совершенные до его введения в действие.

Уголовные законы могут обладать прямой или обратной силой.

Прямая сила закона – это распространение действия закона на деяния, совершенные после его издания.

Обратная сила – распространение действия закона на деяния, совершенные до его издания. Более строгие новые законы обладают только прямой силой, менее строгие – обратной силой.

Более строгий, то есть не имеющий обратной силы, закон – это закон, который:

- устанавливает преступность деяния;
- усиливает наказание
- иным образом ухудшает положение лица.

Более мягким, то есть имеющим обратную силу, признается закон, который:

- устраняет уголовную ответственность
- смягчает наказуемость
- иным образом улучшает положение лица, совершившего преступление.

Такой закон распространяется на деяния, совершенные до его издания и вступления в силу.

Законом, устраняющим преступность деяния, признается закон, полностью отменяющий уголовную ответственность за деяние.

УК РФ 1996 года декриминализировал более 80 деяний³:

- исключена ответственность за недонесение (ст. 190 УК РСФСР),
- уклонение от лечения венерической болезни (ст. 115.1 УК РСФСР),
- спекуляцию и др.

Если до вступления приговора в законную силу преступность и наказуемость деяния были устранены новым уголовным законом, в соответствии с ч. 2 ст. 24 УПК РФ уголовное дело подлежит прекращению за отсутствием в деянии состава преступления.

Возможна также декриминализация не полностью всего деяния, а так называемая, частичная декриминализация деяния путем включения в диспозицию дополнительных признаков или исключения признаков, указанных в прежней редакции УК.

Частичная декриминализация возможна также путем изменений статей Общей части УК. Так, указанием в ч. 2 ст. 30 УК РФ о том, что "уголовная ответственность наступает за приготовление только к тяжкому и особо тяжкому

³ Уголовное право Российской Федерации. Общая часть: Учебник для вузов / Под ред. В.С. Комиссарова, Н.Е. Крыловой, И.М. Тяжковой. – М. : Статут, 2012.

преступлениям", законодатель декриминализировал приготовление к преступлениям небольшой и средней тяжести⁴.

Законом, устанавливающим преступность деяния, является закон, криминализировавший деяние, ранее не являвшееся преступным.

В ныне действующем уголовном кодексе содержатся не только отдельные составы преступлений, но и целые главы, содержащие составы преступлений, которых ранее не было в уголовном законодательстве, например, глава 15.1 «Конфискация имущества», глава 15.2 «Судебный штраф», глава 23 «Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях», глава 28 «Преступления в сфере компьютерной информации».

Расширение уголовной ответственности возможно и путем изменения диспозиции статьи. Если новый уголовный закон затрагивает диспозицию уголовного закона, делая ее уже по кругу охватываемых деяний путем исключения отдельных признаков, характеризующих объект, предмет, объективную, субъективную стороны или субъекта преступления, некоторые разновидности преступного деяния декриминализуются, объем нормы сужается, она предусматривает меньший круг действий, которые признаются законом преступными, и, таким образом, подобная норма имеет обратную силу.

Смягчение или усиление наказуемости деяния возможно и путем внесения изменений в санкцию статьи.

Санкцией, предусматривающей более мягкое наказание, следует считать санкцию, в которой исключен наиболее строгий вид наказания или в которую включен альтернативно менее строгий вид наказания, либо в которой снижен верхний или нижний предел наказания или снижены оба предела наказания.

Смягчение наказания возможно также путем исключения из санкции дополнительного наказания либо указания на необязательное применение дополнительного наказания вместо обязательного.

В случаях, если закон усиливает наказание в одном из пределов санкции и смягчает в другом (например, снижен верхний предел и повышен нижний предел наказания), более мягкой следует считать статью, санкция которой предусматривает более низкий верхний предел наказания, так как в основание деления преступлений на категории (ст. 15 УК) положен верхний предел санкции⁵.

В ч. 2 ст. 10 УК РФ указано: «Если новый уголовный закон смягчает наказание за деяние, которое отбывается лицом, то это наказание подлежит сокращению в пределах, предусмотренных новым уголовным законом». Часть вторая ст.10 предполагает сокращение назначенного осужденному наказания в связи с изданием нового уголовного закона, смягчающего ответственность за

⁴Якубов А.Е. Обратная сила уголовного закона. Некоторые проблемы совершенствования Уголовного кодекса Российской Федерации. СПб., 2003.

⁵ Уголовное право РФ. Общая часть: Учебник для вузов // под ред. В.С. Комиссарова, Н.Е. Крыловой, И.М. Тяжковой. – М.: Статут, 2012.

совершенное им преступление, в пределах, предусмотренных нормами, как Особенной части, так и Общей части УК РФ в редакции этого закона.

В соответствии с постановлением Конституционного Суда РФ «суд, в производстве которого находится возбужденное по заявлению потерпевшего или его законного представителя уголовное дело частного обвинения, обязан выяснить позицию обвиняемого относительно прекращения данного дела в связи с принятием закона, устраняющего преступность и наказуемость инкриминируемого ему деяния, и только при наличии его согласия вправе прекратить уголовное дело; в случае, если обвиняемый возражает против прекращения уголовного дела в связи с принятием закона, устраняющего преступность и наказуемость деяния, суд обязан рассмотреть данное дело по существу в рамках процедуры производства по делам частного обвинения и, исследовав имеющиеся доказательства, либо постановить оправдательный приговор, либо прекратить уголовное дело по указанному основанию»⁶.

Вопрос об обратной силе закона поднимается и в случаях, когда после совершения преступления и до момента привлечения лица к ответственности закон изменился два или более раза. Вопрос о применении "промежуточного" закона возникает в тех случаях, когда этот закон мягче (или вовсе устраняет ответственность) в сравнении с законом, действовавшим во время совершения преступления, и законом, действующим во время привлечения лица к уголовной ответственности или вынесения приговора. В случае, если между совершением преступления и вынесением приговора уголовный закон изменялся неоднократно, применяется наиболее благоприятный для виновного закон, в том числе «промежуточный» закон.

Правила квалификации преступлений при изменении уголовного закона состоят в следующем.

1. Öffentlich опасные деяния квалифицируются по статье уголовного закона, который действовал во время совершения этого деяния (ч. 1 ст. 9 УК).

2. Если новый уголовный закон устраняет преступность деяния, совершенного виновным, оно не может быть квалифицировано в качестве преступления.

3. Если новый уголовный закон не устраняет преступности деяния полностью, однако изменяет правила его квалификации, то в случае смягчения им наказания деяние подлежит переквалификации по соответствующей статье нового закона. При усилении же наказания оно квалифицируется по статье старого уголовного закона.

4. Если новый уголовный закон смягчает наказуемость или иным образом улучшает положение лица, он имеет обратную силу, а совершенные лицом деяния подлежат переквалификации на новый закон.

⁶ Конституционный Суд РФ. Постановление от 15.10.2018 г. №36-П По делу о проверке конституционности ч. 1 ст. 10 УК РФ, ч. 2 ст. 24, ч. 2 ст. 27, ч. 1 ст. 239 и п. 1 ст. 254 УПК РФ в связи с жалобой гражданки А.И. Тихомоловой.

5. Если диспозиция нормы нового уголовного закона уже по кругу описываемых деяний, в действиях лица может отсутствовать состав преступления или содеянное подлежит переквалификации по статье закона, содержащей более мягкую санкцию.

6. Если диспозиция нормы нового закона шире, а санкция мягче, норма имеет обратную силу в отношении деяний, являющихся преступными в соответствии, как со старым, так и с новым законом.

7. Если диспозиция и санкция нормы нового закона совпадает с диспозицией и санкцией нормы старого закона, квалификация производится по закону, действовавшему во время совершения преступления (ч. 1 ст. 9 УК).

8. Если диспозиция нормы нового закона шире, эта норма не имеет обратной силы в отношении деяний, характеризующихся новыми признаками.

9. Если новый уголовный закон усиливает наказуемость деяния, не меняя при этом диспозиции нормы старого закона, он не имеет обратной силы (ч. 1 ст. 10 УК).

10. Если промежуточный закон является более мягким, чем закон, действовавший во время совершения преступления, квалификация производится по промежуточному закону⁷.

Литература:

1. Уголовное право РФ. Общая часть: Учебник для вузов // под ред. В.С. Комиссарова, Н.Е. Крыловой, И.М. Тяжковой. – М.: Статут, 2012. – 879 с. – Текст : непосредственный.

2. Якубов А.Е. Обратная сила уголовного закона. Некоторые проблемы совершенствования Уголовного кодекса Российской Федерации. – СПб., 2003. – 206 с. – Текст : непосредственный.

§ 2. Понятие состава преступления.

Значение состава преступления для квалификации

Состав преступления – это совокупность предусмотренных уголовным законом объективных и субъективных признаков, характеризующих общественно опасное деяние как преступление.

Следует различать преступление и состав преступления: преступление есть проявление объективной реальности, действительности; состав преступления есть теоретико-юридическая конструкция.

Структурно состав преступления состоит из четырех групп признаков, которые называются элементами состава преступления. К ним относятся объект преступления, объективная сторона преступления, субъективная сторона пре-

⁷ Уголовное право РФ. Общая часть: Учебник для вузов // под ред. В.С. Комиссарова, Н.Е. Крыловой, И.М. Тяжковой – М.: Статут, 2012.

ступления и субъект преступления. Первые два элемента состава преступления образованы объективными признаками, характеризующими внешнюю сторону преступления. Субъективные же признаки характеризуют внутреннюю сторону преступления, т.е. его субъективную сторону и субъекта. Для наличия состава преступления необходимы все четыре его элемента в совокупности. Отсутствие хотя бы одного из них будет означать и отсутствие состава преступления.

Признаки состава преступления подразделяются на обязательные (необходимые) и факультативные. Обязательными являются признаки, присущие каждому составу преступления, признаки, без которых наличие состава преступления невозможно.

Группа факультативных, т.е. необязательных, признаков выделяется в связи с тем, что эти признаки не являются обязательными для всех составов преступлений. Факультативные признаки дополнительно характеризуют обязательные, но не влияют на решение вопроса о наличии или отсутствии состава преступления. Факультативные признаки могут приобрести роль обязательных только в тех случаях, когда они прямо указаны в законе. В таких ситуациях они становятся обязательными для конкретных составов преступлений⁸.

Элемент	Обязательные признаки		Факультативные признаки
Объект преступления	Свойства основного объекта: общественные отношения (ч. 1 ст. 2 УК РФ) как взаимоотношения между людьми по поводу интересующих их предметов, явлений материального и духовного мира		- Предмет преступления - Потерпевший
Объективная сторона преступления	<u>Материальные составы</u>	ОП { ФП { Деяние ← Последствие Причинная связь Время Место Способ Обстановка Орудия и средства ОП ФП	<u>Формальные составы</u>
Субъективная сторона преступления	Вина		Мотив Цель Эмоциональное состояние
Субъект преступления	Физическое лицо Возраст Вменяемость		Признаки специального субъекта

Виды составов преступлений.

⁸ Уголовное право России. Части Общая и Особенная: Учебник. / под ред. А.В. Бриллиантова. – 2-е издание, перераб. и доп. – М.: Проспект, 2015. – С.65-66.

1. По степени общественной опасности:

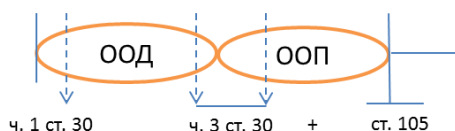
- Основной состав (ч. 1 ст. 105 УК РФ) – состав без смягчающих или отягчающих обстоятельств.
- Квалифицированный состав (ч. 2 ст. 105 УК РФ) – состав с отягчающими обстоятельствами.
- Особо квалифицированный состав (ч. 4 ст. 111 УК РФ) – состав с особо отягчающими обстоятельствами.
- Привилегированный состав (ст. 106, 107, 108, 113, 114 УК РФ) – состав со смягчающими обстоятельствами.

2. По структуре или по способу законодательного описания:

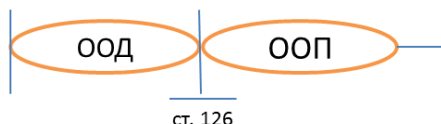
- Простой (ч. 1 ст. 105 УК РФ) – все признаки состава преступления описаны одномерно.
- Сложный: признаки состава описаны многомерно:
 - двухобъектные или многообъектные составы (ст. 162, 205 УК РФ)
 - с двумя действиями (ст. 131, 162 УК РФ)
 - с двумя последствиями (ч. 4 ст. 111 УК РФ)
 - с двумя формами вины (ч. 4 ст. 111, ст. 123 УК РФ)
- Альтернативные составы:
 - с альтернативными деяниями (ч. 1 ст. 222, ч. 1 ст. 228 УК РФ)
 - с альтернативными последствиями (ч. 1 ст. 111 УК РФ)
 - с альтернативными предметами (ч. 1 ст. 222, ч. 1 ст. 228 УК РФ)
- Состав с удлинненным процессом совершения преступления:
 - продолжаемое преступление
 - длящееся преступление (ст. 198, 199, 222, 228 УК РФ)

3. По конструкции объективной стороны:

- Материальный состав (ст. 105, 111, 124 УК РФ) – такой состав, в котором законодатель момент окончания преступления связывает с наступлением ООП, указанного в диспозиции статьи.



- Формальный состав (ч. 1 ст. 126 УК РФ) – такой состав, в котором законодатель момент окончания преступления не связывает с обязательным наступлением ООП.



- Усеченный состав/состав угрозы (ст. 162, 209, 210 УК РФ) – в котором законодатель момент окончания преступления переносит на более раннюю стадию, т.е. приготовления или покушения)



Значение состава преступления:

1. Наличие состава преступления в совершенном общественно опасном деянии является необходимым и достаточным основанием для привлечения к уголовной ответственности лица, совершившего это деяние.

2. Состав преступления служит юридическим основанием квалификации преступления, под которой понимается установление и юридическое закрепление точного соответствия между признаками совершенного деяния и признаками состава преступления, предусмотренного уголовно-правовой нормой.

§ 3. Понятие объекта преступления.

Виды объектов и их значение для квалификации

Объект преступления – это охраняемые уголовным законом социально значимые ценности, интересы, блага, выраженные в форме общественных отношений, на которые посягает лицо, совершающее преступление, и которым в результате совершения преступного деяния причиняется или может быть причинен вред, имеющий уголовно-правовое значение. Таким образом, под объектом преступления, традиционно понимаются взятые под охрану уголовным правом общественные отношения, на которые направлено преступное посягательство. Деяние не может признаваться преступлением, если оно не нарушает общественных отношений или не ставит их под угрозу нарушения. Однако не все существующие в обществе общественные отношения подпадают под уголовно-правовую охрану, а только наиболее значимые, обладающие высокой степенью социальной ценности, защита которых целесообразна средствами уголовного права (отношения, складывающиеся по поводу жизни, здоровья, половой неприкосновенности личности, ее свободы, внешней и внутренней безопасности государства и т.п.).

Как объект преступления, общественные отношения получили нормативное закрепление. Статья 2 УК РФ, формулируя задачи уголовного права, по существу дает перечень наиболее значимых общественных отношений, охраняемых уголовным законом от общественно опасных посягательств. Для определения всего круга общественных отношений, являющихся объектом уголовно-правовой защиты, необходимо обратиться к Особенной части УК, которая содержит исчерпывающий перечень видов преступлений, а следовательно, и их объектов⁹.

⁹ Уголовное право России. Общая и Особенная части: Учебник. / отв. ред. Ю.В. Грачева, А.И. Чучаев – М. : КОНТРАКТ, 2017.

Круг общественных отношений, подпадающих под уголовно-правовую охрану, не статичен, он находится в определенной динамике. Изменение экономических, социальных и иных условий жизни порождает новые, ранее не существовавшие отношения, которые также требуют уголовно-правовой охраны, а вслед за этим, меняется содержание или значение уже существующих общественных отношений.

Методом юридического оформления этих изменений выступают два взаимосвязанных процесса: криминализация и декриминализация. В процессе криминализации объявляются преступными какие-либо ранее не известные уголовному законодательству деяния. Чаще всего необходимость в криминализации обусловлена потребностью в уголовно-правовой защите новых общественных отношений. Декриминализация имеет место тогда, когда отпадает необходимость уголовно-правовой охраны того или иного общественного отношения. Это может быть связано с тем, что законодатель более не считает охрану такого отношения делом уголовного права или вообще не считает это отношение заслуживающим какой-либо правовой защиты. В любом случае соответствующая уголовно-правовая норма подлежит исключению из УК.

Итак, *объектом* преступления являются охраняемые уголовным законом общественные отношения, которым преступлением причиняется вред или создается непосредственная угроза причинения вреда. Эти отношения представляют собой исторически изменчивую категорию.

Структура объекта преступления.

Общественные отношения представляют собой определенные виды и формы поведения индивидов и социальных групп, организаций, органов публичной власти в процессе производства, общения и познания. В философской и социологической литературе наиболее распространен взгляд, что составными элементами любого общественного отношения являются: 1) носители(субъекты) отношения; 2) предмет, по поводу которого существует отношение, т.е. факторы, опосредующие его возникновение и существование; 3) социальная связь как содержание отношения, представляющая собой общественно значимую деятельность субъектов¹⁰.

Характеристика структуры объекта преступления показывает, каким образом преступление может производить в нем вредные изменения. При совершении всех преступлений посягательство осуществляется прежде всего на социальную связь между субъектами отношения. Кроме того, возможно вредное воздействие преступления на субъектов отношения или его предмет либо одновременно на все три элемента общественного отношения. Так, при убийстве (ст. 105 УК РФ) вредное воздействие осуществляется на социальную связь, обеспе-

¹⁰Семенов Д.А. Уголовное право РФ. Общая часть / подред. Л.В. Иногамовой-Хегай, А.И. Рарога, А.И. Чучаева. М.: ИНФРА-М, 2007.

чивающую безопасность жизни человека, и на участника общественных отношений – человека¹¹.

Значение объекта преступления:

- 1) обязательный элемент каждого преступления;
- 2) объект преступления определяет социально-правовую характеристику всего преступления;
- 3) ценность объекта определяет характер общественной опасности, и вместе с причиняемым вредом – степень, а также влияет на размер ответственности;
- 4) характер объекта преступления имеет важное значение при квалификации с точки зрения разграничения со смежными составами преступления.

Виды объектов преступления.

Наиболее распространенной и удобной для квалификации деяний классификацией объектов является – деление этих объектов по вертикали на общий, родовой, видовой и непосредственный.

Общий объект преступления – совокупность всех общественных отношений, охраняемых уголовным законом в целом. Общий объект преступления в наиболее обобщенном виде перечислен в ч. 1 ст. 2 УК РФ.

Родовой объект преступления – это группа охраняемых уголовным законом однородных общественных отношений, которые возникают по поводу близких по своему содержанию ценностей или благ. Родовой объект преступления позволяет из общего объекта выделить самостоятельные группы преступлений, что влияет на структуру Особенной части УК РФ в части определения разделов (Особенная часть УК РФ по родовому объекту подразделяется на разделы). Каждый раздел Особенной части содержит преступления, объединенные родовым объектом.

Видовой объект объединяет ещё более близкую по своему характеру группу социально-значимых ценностей (благ/отношений) и, соответственно, преступлений одного вида (главы Особенной части УК РФ).

Непосредственный объект преступления – это часть видového объекта преступления, который охраняется конкретной нормой уголовного закона и составляет объект посягательства конкретных преступлений данного вида (например, ст. 105 УК РФ). Непосредственный объект имеет основное значение при квалификации преступлений.

Ещё одна классификация объектов преступлений на три группы по горизонтали в зависимости от содержания объекта преступления и его значения в составе преступления:

- 1) основной непосредственный объект преступления – тот объект, который берется под охрану данной уголовно-правовой нормой, определяет содер-

¹¹Куликов Е.А. Уголовное право России. Общая часть (Часть 1) : учебное пособие / Е.А. Куликов ; Министерство науки и высшего образования РФ, Алтайский государственный университет. – Барнаул : Изд-во Алт. ун-та, 2020. – С. 157-158.

жание всего преступления, его общественную опасность, совпадает с непосредственным объектом;

2) дополнительный непосредственный объект преступления – это тот объект преступления, который берется под охрану дополнительно к основному, влияет не на характер, а на степень общественной опасности преступления, и чаще всего выступает объектом в квалифицированном составе преступления;

3) факультативные объекты преступлений при их совершении нарушаются не всегда, но могут нарушаться, причинение такому объекту вреда не влияет на квалификацию преступления (ст. 167 УК РФ – основной и дополнительный; ст. 213 УК РФ – факультативный).

Эти виды объектов выделяются на уровне непосредственного объекта преступления и являются его разновидностями. При причинении вреда дополнительному объекту преступления, деяние квалифицируется по той статье Особенной части УК РФ, которая предусматривает посягательство на два объекта, например, на отношения собственности и личности (ст. 162 УК РФ). Причинение вреда факультативному объекту влечет за собой квалификацию преступления по соответствующей части и пункту статьи Особенной части УК РФ, предусматривающей квалифицирующий признака состава преступления (например, по ч. 3 ст. 158 УК РФ).

Также все объекты преступлений делятся на простые и сложные. Простые объекты включают под охрану только одно благо (общественное отношение) – например, ч. 1 ст. 105 УК РФ. Существуют сложные объекты преступления, они охватывают несколько взаимосвязанных между собой благ или ценностей.

Таковых имеется три разновидности:

- сложный объект включает различные по характеру общественные отношения, которые имеют одинаковое уголовно-правовое значение и образуют новое свойство как преступления, так и его объекта, вред причиняется и тем, и другим общественным отношениям при совершении этого преступления – например, ст. 162 УК РФ (разбой) объединяет в своем объекте и отношения собственности, и отношения, охраняющие здоровье и жизнь человека, и им обоим причиняется вред в ходе совершения этого преступления;

- выделяются основные и второстепенные отношения, основные определяют характер общественной опасности преступления, второстепенные определяют степень его общественной опасности (например, ст. 213 УК РФ);

- также бывают объекты преступления с открытой структурой – включают многочисленный и заранее не определенный перечень социальных благ, в основе выделения таких объектов, объединения этих благ лежит способ посягательства¹².

¹² Куликов Е.А. Уголовное право России. Общая часть (Часть 1) : учебное пособие / Е.А. Куликов ; Министерство науки и высшего образования РФ, Алтайский государственный университет. – Барнаул : Изд-во Алт. ун-та, 2020. – С. 161-162.

Литература:

1. Куликов Е.А. Уголовное право России. Общая часть (Часть 1) : учебное пособие / Е.А. Куликов ; Министерство науки и высшего образования РФ, Алтайский государственный университет. – Барнаул : Изд-во Алт. ун-та, 2020.
2. Семенов Д.А. Уголовное право РФ. Общая часть / под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, А.И. Рарога, А.И. Чучаева. М.: ИНФРА-М, 2007.

§ 4. Предмет преступления и потерпевший как признаки состава преступления и их значение для квалификации

К факультативным признакам объекта преступления, как элемента состава преступления, относят: предмет преступления и потерпевшего.

Под *предметом преступления* чаще всего понимаются те материальные блага, на которые происходит посягательство и которым причиняется вред. Это узкое его понимание. Предмет преступления – составная часть объекта преступления, который может иметь как материальный, так и нематериальный характер. Предмет – это то благо, по поводу которого возникает общественное отношение. Сам предмет, в отличие от объекта, может не нести отрицательных на себе последствий, ущерб наносится объекту.

Таким образом, предмет преступления – это материальное/нематериальное благо, воздействуя на который, преступник причиняет вред объекту преступления. Из этических соображений человека некорректно считать предметом преступления, для этого вводится ещё один факультативный признак объекта – потерпевший.

Отличие объекта преступления от предмета преступления:

- Объект преступления всегда терпит ущерб от преступления, а предмету преступления вред причиняется далеко не всегда, только в случаях, когда преступное посягательство выражается в уничтожении или повреждении имущества.
- Предмет преступления является признаком отдельных преступлений, а объект преступления – это необходимый элемент каждого преступления.
- Факультативные признаки объекта преступления имеют то же уголовно-правовое значение для квалификации преступлений, что и основные признаки состава преступления, в тех случаях, когда указаны в диспозиции уголовно-правовой нормы как обязательные.

В тех случаях, когда они не включены в диспозицию уголовно-правовой нормы, они на квалификацию влияния не оказывают и учитываются при назначении наказания. Наличие предмета преступления и признаков потерпевшего позволяет ограничивать преступное поведение от неправомерного, разграничивать смежные составы преступлений (например, ст. 105 и 277, ст. 158 и 164, ст. 167 и 243, ст. 183 и 275 УК РФ), в ряде случаев предмет выступает в качестве квалифицирующих признаков состава преступления – ч. 2 ст. 225, ч. 2 ст. 226 УК РФ и др.

При квалификации следует отличать предмет преступления от орудий и средств совершения преступления, которые, являясь вещами материального мира (процессами, явлениями), не выступают в роли элемента общественного отношения, а служат лишь для совершения преступления, воздействия на его предмет.

При изучении признаков потерпевшего от преступления следует уяснить, что в качестве юридически значимых для квалификации могут выступать такие признаки потерпевшего, указанные в ряде статей Особенной части УК РФ, как их количество, пол, возраст, состояние здоровья, род деятельности, профессия, род службы, родственные и иные связи с виновным, процессуальный статус, беременность, беспомощность и т.п.¹³

Литература:

1. Шеслер А.В. Теория квалификации преступлений : учебное пособие. – Томск : Издательство Томского государственного университета, 2021.

§ 5. Понятие и признаки объективной стороны преступления. Значение для квалификации

Объективная сторона преступления – это элемент состава преступления, который характеризует общественно опасное деяние как преступление с внешней стороны, т.е. это внешнее проявление преступления, выражающееся в поведении виновного лица, а именно в причинении вреда или в угрозе причинения вреда охраняемым уголовным законом объектам в определенных условиях, в определенном месте и в определенное время.

В науке уголовного права встречаются два понятия, где фигурирует словосочетание «Объективная сторона»: 1. объективная сторона состава преступления и 2. объективная сторона преступления. Данные понятия, несмотря на сходство, нельзя отождествлять, т.к. они представляют собой две стороны одного явления, но в разных плоскостях правовой реальности. Понятие «признаки состава преступления» связано с законом, оно относится к описанию преступления в УК РФ. Понятие «признаки преступления» связано с конкретным деянием, совершенным в действительности. Однако деяние, совершенное в действительности, должно иметь все признаки инкриминируемого виновному состава преступления, предусмотренного законом. Иначе говоря, понятия «объективная сторона состава преступления» и «объективная сторона преступления» друг без друга не существуют. Они соотносятся как явление действительности и его законодательное описание.

Содержание объективной стороны состава преступления составляют признаки, характеризующие внешний акт конкретного общественно опасного пося-

¹³Шеслер А.В. Теория квалификации преступлений : учебное пособие. – Томск : Издательство Томского государственного университета, 2021. – С.35.

гательства на охраняемый объект. К ним относятся: общественно опасное деяние (действие или бездействие); общественно опасные последствия; причинно-следственная связь между совершенным общественно опасным деянием и наступившими в результате его совершения общественно опасными последствиями; время, место, способ, обстановка совершения преступления, орудия и средства совершения преступления.

Перечень данных признаков объективной стороны является общепризнанным в научной и учебной литературе. Однако вызывает споры их классификация по признаку обязательности или факультативности. К обязательным относят те признаки, которые присущи всем составам преступления, а к факультативным – лишь те, которые характерны для некоторых составов.

Некоторые ученые, например, В.Д. Филимонов признает обязательными признаками состава преступления общественно опасное деяние (действие или бездействие); общественно опасные последствия; причинно-следственная связь между совершенным общественно опасным деянием и наступившими в результате его совершения общественно опасными последствиями, относя остальные признаки объективной стороны к факультативным, делая оговорку, что данные признаки являются обязательными лишь для преступлений с так называемым материальным составом¹⁴. Другие обязательным признаком объективной стороны считают лишь деяние, поскольку только оно является признаком любого состава преступления, т.к. невозможно описать преступление в законе, не указав, какими признаками обладает деяние¹⁵.

Теоретики уголовного права предлагают такие признаки, как время, место, способ и обстановка совершения преступления, признавать признаками общественно опасного деяния, но никак не самостоятельными признаками объективной стороны преступления¹⁶.

Надо понимать, что, любая классификация условна и требует пояснения: уголовно-процессуальный закон требует устанавливать и доказывать наличие не только законодательно определенных, но и иных признаков объективной стороны с целью решения вопросов уголовной ответственности. Следовательно, с точки зрения правоприменительной практики все признаки объективной стороны преступления являются обязательными. Например, время и место совершения преступления не относятся к обязательным признакам подавляющего большинства составов преступления, имеющих в УК РФ, однако они входят в предмет доказывания по каждому уголовному делу. Поэтому многие выделяют указанные и не указанные в уголовном законе признаки состава преступления. Указанные в законе признаки объективной стороны являются необходимыми и достаточными для описания внешней стороны преступления и квалификации деяния. Однако их нельзя признать достаточными для решения вопросов уго-

¹⁴ Уголовное право России. Часть Общая : учебник / отв. ред. Л.Л. Кругликов. – М., 2012. – С. 144.

¹⁵ Уголовное право России. Общая часть : учебник / под ред. Н.М. Кропачева, Б.В. Волженкина, В.В. Орехова. – СПб., 2006. – С. 404.

¹⁶ Кудрявцев В.Н. Объективная сторона преступления. – М., 1960. – С. 10.

ловной ответственности. Поэтому, есть смысл различать не обязательные и факультативные признаки объективной стороны состава преступления, а признаки, входящие или не входящие в законодательную конструкцию конкретного состава преступления.

Мы же остановимся на традиционной для теории уголовного права классификации признаков объективной стороны, выделив обязательные и факультативные признаки, но с учетом конструкции объективной стороны.

Материальные составы преступления	признаки	Формальные составы преступления
Обязательные признаки	общественно-опасное деяние (действие или бездействие)	Обязательный признак
	общественно-опасные последствия	Факультативные признаки
	причинно-следственная связь между совершенным общественно-опасным деянием и наступившими, в результате его совершения, общественно-опасными последствиями	
Факультативные признаки	Время	
	место	
	Способ	
	Обстановка	
	Средства и орудия совершения преступления	

1. *Общественно опасное деяние* – выраженный в форме действия или бездействия акт поведения человека, протекающий под контролем его сознания и воли. Этим законодатель подчеркивает, что мысли, психологические процессы, убеждения, умозаключения, сколь бы негативными они не были, с конституционных позиций преступлением не считаются.

А.И. Чучаев определяет **деяние** как общественно опасное, противоправное, осознанное, волевое, сложное по характеру действие или бездействие, нарушившее или создавшее реальную угрозу нарушения общественных отношений, взятых под охрану уголовным законом.

Деяние, не предусмотренное уголовным законом, не может быть признано преступлением. Поэтому деяние относится к признакам объективной стороны какого-либо состава преступления лишь в том случае, если оно предусмотрено действующим законом.

Признаки общественно опасного деяния:

1. Деяние должно быть общественно опасным, т.е. посягающим на права и свободы граждан, личность, собственность, общественный строй и правопорядок, политическую и экономическую системы. **Общественная опасность** – это способность деяния причинять вред охраняемым уголовным законом объектам или создавать угрозу причинения им вреда.

2. Деяние должно быть противоправным.

3. Деяние должно быть осознанным – лицо должно осознавать, на какое общественное отношение направлено его посягательство, и какой вред может оно причинить.

4. Деяние должно быть волевым – деяние никогда не выражает волю лица, его совершившего, если это лицо не осознает общественно опасный характер своего поведения. Волевой акт – это акт, свободно избираемый человеком в пределах своего сознания и в условиях конкретной обстановки. Не является выражением воли лица, если на него воздействует непреодолимая сила (стихийное бедствие, военное бедствие...), физическое или психическое принуждение (если полностью парализуется воля человека).

Как акт человеческого поведения общественно опасное деяние могут составлять самые разнообразные человеческие действия: слова, жесты, поступки, сочетание различных проявлений физической деятельности человека.

Категория «деяние» включает две формы конкретного, выраженного вовне, преступного поведения: действие или бездействие.

Действие – это активная форма общественно опасного противоправного деяния, под которым понимается не только телодвижение или совокупность таковых, но и словесное высказывание, включая угрозы и т.д.

Бездействие – это пассивная форма общественно опасного противоправного деяния, которое состоит из невыполнения лежащей на лице обязанности действовать определенным образом при наличии реальной к тому возможности. При бездействии субъект не выполняет лежащие на нем обязанности, тем самым дает возможность действовать силам, причиняющим вред объектам уголовно-правовой охраны.

Правовая обязанность действовать определенным образом может вытекать из различных оснований:

1) из прямого указания закона – ст.156 УК РФ обязывает родителей надлежащим образом воспитывать своих несовершеннолетних детей;

2) из служебных или профессиональных функций – врач в силу профессии обязан оказывать медицинскую помощь больному (ст.124 УК РФ);

3) из родственных и семейных отношений – ст. 157 УК РФ – обязанность родителей оказывать помощь и материальную поддержку своим несовершеннолетним детям;

4) из приказа, распоряжения, решения суда и других обязательных волевых актов;

5) из договора, в силу которого на лицо возлагаются определенные обязанности (например, обязанности по присмотру за ребенком);

6) из предшествующих действий лица, поставившего своим поведением правоохраняемые интересы в реальную опасность – водитель, совершивший наезд на пешехода, обязан оказать первую помощь пострадавшему или вызвать скорую помощь.

Для привлечения лица к уголовной ответственности за бездействие недостаточно констатировать наличие правовой обязанности, необходимо определить:

- в чем конкретно выразилось бездействие, т.е. какие именно действия не были совершены;
- лицо, обвиняемое в бездействии, должно было совершить это конкретное действие (исполнить обязанность);
- лицо имело реальную возможность совершить это конкретное действие (исполнить обязанность).

Бездействие может выражаться в единичном невыполнении обязанности, а также систематически (например, при халатности, когда должностное лицо систематически не выполняет возложенных на него обязанностей, ст.293 УК РФ).

В теории уголовного права различают две формы преступного бездействия:

- «чистое» бездействие – достаточно установить факт не совершения действий независимо от вредных последствий. Например, ст.314 УК РФ – уклонение от отбывания лишения свободы, ст.315 УК РФ – неисполнение приговора суда, решения суда или иного судебного акта.

- «смешанное бездействие» – когда необходимо наступление предусмотренных в законе последствий: ст.ст.219, 264, 268 УК РФ и др. Сущность смешанного бездействия заключается в не предотвращении общественно опасных последствий лицом, которое должно было и могло это сделать.

Преступное бездействие, так же как и действие, должно быть сознательным, волевым, противоправным и общественно опасным. В противном случае оно не может признаваться преступным.

2. Общественно опасные последствия

Общественно опасные последствия – это предусмотренный уголовным законом вред, который причиняется общественным отношениям действием или бездействием.

Или: *общественно опасные последствия* – это предусмотренные уголовным законом вредные изменения в окружающей действительности, вызванные поведением человека.

Общественно опасные последствия могут иметь как материальный, так и нематериальный характер.

Материальные последствия могут выражаться в наступлении вреда

- 1) имущественного (реальный ущерб или упущенная выгода),
- 2) физического (смерть, тяжкий, средней тяжести, легкий вред здоровью),
- 3) экологического (вред атмосфере, земле, воде, недрам, лесу, животному и растительному миру, другим природным объектам).

В большинстве случаев к материальным последствиям относят имущественный ущерб, причиненный гражданам, общественным организациям и предприятиям, государству, и физический вред, причиняемый личности.

Материальные последствия в виде имущественного ущерба лучше всего измерять в единицах стоимости, и прежде всего в деньгах как всеобщем эквиваленте.

Физический ущерб отличается от имущественного, т.к. количественно его измерить невозможно. Например, биологическая смерть не может иметь степеней. Состояние здоровья, правда, поддается градации, однако градация с точки зрения медицины и уголовного права – это не одно и то же. Абсолютным критерием степени причинения вреда является оценка этого вреда наличному состоянию здоровья. Эта степень определяется законодателем заранее и не зависит от самочувствия потерпевшего после причинения вреда его здоровью. Действующий УК РФ предусматривает следующие виды причинения вреда здоровью человека: тяжкий, средней тяжести и легкий. Сама же степень тяжести причиненного вреда определяется медицинскими показателями.

Нематериальные последствия – это нарушения в общественных отношениях, не связанные с воздействием на человека, либо на материальные вещи внешнего мира. Например, нарушения деятельности политических и общественных организаций; дезорганизация работы при должностной халатности и др. Нематериальные последствия выражаются в причинении морального, идеологического, организационного и другого подобного вреда, например вреда правам и свободам человека.

В УК РФ общественно опасные последствия отражаются в виде:

- прямого указания на конкретное общественно опасное последствие (причинение смерти);
- указания на альтернативные последствия (массовая гибель животных или иные тяжкие последствия);
- указания в разных частях состава преступления на альтернативные последствия (тяжкий вред здоровью, смерть, смерть двух или более лиц – в случае нарушения правил дорожного движения или эксплуатации транспортных средств);
- открытого перечня последствий (изнасилование, повлекшее по неосторожности смерть, заражение ВИЧ-инфекцией или иные тяжкие последствия);
- указания на последствия, носящие оценочный характер (существенный вред, тяжкие последствия);
- указания на возможные последствия (действия, создающие опасность гибели людей);
- указания на последствия как квалифицирующий признак состава преступления.

Значение общественно опасных последствий заключается в том, что именно через них проявляется общественная опасность преступления. Характер и размер наступивших последствий определяют степень тяжести совершенного преступления, что учитывается при решении вопросов уголовной ответственности.

3. Причинная связь между деянием и наступившими общественно опасными последствиями.

Причинная связь— это объективно существующая связь между общественно опасным деянием и наступившими в результате его совершения общественно опасными последствиями.

В преступлениях с материальным составом причинная связь является обязательным элементом состава преступления.

В уголовном праве причиной признается деяние, а следствием – общественно опасные последствия.

Объективный характер причинной связи означает, что правоприменитель обязан исходить при привлечении лица к уголовной ответственности из реально существующих обстоятельств, а не из каких-либо предположений или догадок.

Наличие причинной связи между деянием и последствиями означает, что при отсутствии деяния общественно опасные последствия не наступили бы.

Как философская категория причинность имеет сложное содержание и понимается как внутреннее отношение между явлениями, такая их связь, при которой одно явление (причина) при вполне определенных условиях с необходимостью порождает, производит другое явление (следствие). Явление называется причиной другого явления, если:

- первое предшествует второму по времени;
- первое является необходимым условием изменения или развития второго, т.е. если первое порождает второе.

Причинная связь – это процесс, протекающий во времени:

- временной признак – это определенная временная последовательность деяния и последствия;
- реальная возможность наступления последствий в результате совершения деяния – причина всегда предшествует следствию во времени. Следствие никогда не может возникнуть раньше, чем появилась причина;
- необходимо, чтобы деяние было непосредственной причиной общественно опасного последствия.

Обязательным условием является **критерий неизбежности**: необходимым следует считать такое условие, при отсутствии которого данные последствия вообще не могли бы наступить.

Виды причинной связи:

1) непосредственная (прямая) причинная связь – имеет место, в так называемом, непосредственном причинении последствий (удар ножом в сердце – ранение – смерть потерпевшего. Каждое из последующих удару последствий непосредственно вытекало из предыдущего, было им обусловлено и приведено в действие);

2) опосредованная причинная связь – в причинную связь включаются действия лиц, механизмов, животных и других сил по принципу «причина причины – причина результата»;

3) нетипичная причинная связь – возникает в тех случаях, когда последствия наступают в силу особенностей объекта или предмета посягательства

(например, легкий удар по голове человека, перенесшего до этого трепанацию черепа, приводит к смерти потерпевшего);

4) причинная связь при соучастии – действия каждого соучастника находятся в причинной связи с результатом, непосредственно причиненным исполнителем преступления;

5) причинная связь при бездействии – несовершение обязанным лицом действий, которые предотвратили бы силы, непосредственно причинившие противоправное последствие.

Факультативные признаки объективной стороны

Факультативные признаки объективной стороны могут быть криминообразующими или квалифицирующими признаками составов преступлений либо выступать в качестве обстоятельств, смягчающих или отягчающих наказание.

Способ совершения преступления – приемы и методы, которые использует виновный, совершая общественно опасное деяние. О способе можно говорить применительно только к тем преступлениям, которые совершаются путем активных действий. Бездействие не может иметь специфических форм своего внешнего проявления.

Способ может служить как криминообразующим элементом (например, при краже – тайный способ хищения) или квалифицирующим (например, при похищении человека), так и отягчающим наказание обстоятельством (п. «и» ст. 63 УК РФ).

Обстановка совершения преступления – положение, обстоятельства, условия существования чего-либо или кого-либо. Это совокупность условий, внешних обстоятельств, в которых протекает объективная сторона преступления. Например, ч.2.1 ст.332 УК РФ Неисполнение подчиненным приказа начальника, отданного в установленном порядке, в период военного положения, в военное время либо в условиях вооруженного конфликта или ведения боевых действий, а равно отказ от участия в военных или боевых действиях.

Место совершения преступления – пространство, участок или местность на земной поверхности на которой осуществляется действие или бездействие, входящее в объективную сторону преступления («воинская часть», «место службы»).

Время совершения преступления– это продолжительность чего-либо, измеряемая секундами, минутами, часами; промежуток, отрезок времени в который совершается какое-либо действие, происходит событие. Например, в составе убийства матерью новорожденного ребенка «во время или сразу же после родов» (ст. 106 УК РФ).

Средства и орудия совершения преступления – инструментарий, используемый преступником в процессе осуществления деяния. Понятие «средства» является более широким, нежели «орудия», под которыми понимаются, в первую очередь, оружие и предметы, используемые в качестве такового, «фомки» и др. Средства могут быть самыми разными: транспортные средства, газ, радиация и т. д. В некоторых случаях в качестве «живого» средства совершения

преступления могут использоваться невменяемые или малолетние лица, не способные нести уголовную ответственность (посредственное причинение вреда).

Значение факультативных признаков объективной стороны:

- если какой-либо признак указан в диспозиции в качестве обязательного, то его отсутствие вообще исключает наличие данного состава преступления;
- если данные признаки указаны в качестве квалифицированных, то их отсутствие означает, что в действиях лица содержится не квалифицированный, а основной состав;
- если в законе вообще не содержится указаний на факультативные признаки, они могут играть роль лишь смягчающих или отягчающих обстоятельств.

Используя приведенные характеристики признаков объективной стороны состава преступления, можно сформулировать некоторые правила квалификации преступлений по признакам объективной стороны¹⁷:

1. Если перечень и характер действий (бездействия), которыми может быть совершено преступление, точно описан в законе, при квалификации преступлений должно быть установлено тождество между признаками совершенного деяния и признаками состава преступления, зафиксированными в диспозиции статьи УК.

2. Если характеристика объективной стороны состава преступления не содержит описания деяния, а лишь указывает на общественно опасный результат, способ совершения преступления может быть любым, за исключением случаев, когда он указан в квалифицированном составе в качестве признака, повышающего степень общественной опасности содеянного. Например, умышленное уничтожение или повреждение имущества путем поджога, взрыва или иным общеопасным способом (ч. 2 ст. 167 УК РФ). Иные, помимо указанных в ч. 2 способы уничтожения или повреждения имущества должны быть квалифицированы по ч. 1 ст. 167 УК РФ.

3. Если в диспозиции статьи Особенной части УК указано несколько альтернативных действий или несколько альтернативных общественноопасных последствий, то для квалификации посягательства по этой статье или части статьи УК достаточно совершения одного из указанных действий или наступления одного из указанных последствий. Например, ч. 1 ст. 228 УК РФ предусматривает альтернативно такие действия, как приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, а ч. 1 ст. 263 УК РФ в качестве последствий предусматривает причинение тяжкого вреда здоровью человека либо причинение крупного ущерба. Совершение любого из этих действий и наступление любого из этих последствий свидетельствует о наличии состава преступления.

¹⁷ Корнеев А.В. Теоретические основы квалификации преступлений : Учебное пособие / А.В. Корнеева – Москва : Проспект, 2022. –С. 47-48.

4. Если в диспозиции статьи Особенной части УК указаны два обязательных действия, для квалификации преступления как оконченного требуются оба действия. Если совершено лишь одно действие, возможны два варианта квалификации:

1) при изнасиловании с применением насилия или угрозы его применения (ст. 131 УК РФ) для наличия оконченного состава преступления требуется не только совершение сексуальных действий, но и применение насилия или угрозы). В случае совершения лишь одного из действий (применения насилия или угрозы, направленных на подавление сопротивления потерпевшей) содеянное следует квалифицировать как покушение на изнасилование;

2) для наличия состава вымогательства (ст. 163 УК РФ) необходимо два обязательных действия – требование передачи чужого имущества, права на имущество или совершения действий имущественного характера и угроза применения насилия либо уничтожения или повреждения чужого имущества, распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких, либо иных сведений, которые могут причинить существенный вред правам или законным интересам потерпевшего или его близких. В случае, если лицо требует имущество, но при этом ничем не угрожает, состав вымогательства отсутствует. Если лицо угрожает, но не требует имущества, возможен иной состав преступления, например, ст. 119 УК РФ (Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью).

5. Если в диспозиции статьи Особенной части УК указаны два обязательных последствия, для квалификации состава преступления требуются оба последствия. Так, для наличия состава ст. 250 УК РФ требуется не только наличие одного или нескольких первичных последствий (загрязнение, засорение, истощение поверхностных или подземных вод, источников питьевого водоснабжения либо иное изменение их природных свойств), но и производное последствие (причинение существенного вреда животному или растительному миру, рыбным запасам, лесному или сельскому хозяйству).

6. Если в умышленном преступлении с материальной конструкцией состава отсутствует обязательное последствие, это исключает квалификацию содеянного как оконченного преступления. Деяние может быть квалифицировано как покушение на совершение этого преступления. Например, если лицо намеревалось причинить смерть, а причинило лишь тяжкий вред здоровью, содеянное подлежит квалификации как покушение на убийство (ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 105 УК РФ).

7. Отсутствие дополнительного последствия, указанного в диспозиции статьи Особенной части УК, не является свидетельством незавершенности преступления, если оно не охватывалось намерением виновного, а требует квалификации по той части статьи Особенной части УК, которая предусматривает ответственность за причинение вреда без такого дополнительного последствия.

Наступление дополнительного последствия, описанного в статье Особенной части УК, не требует квалификации по совокупности статей. Так, в случае причинения тяжкого вреда здоровью потерпевшего в процессе разбойного

нападения, необходима квалификация по п. «в» ч. 4 ст. 162 УК РФ. В случае отсутствия у виновного желания причинить такой вред при ненаступлении такого вреда здоровью и отсутствии иных квалифицирующих признаков, необходима квалификация по ч. 1 ст. 162 УК РФ.

8. Отсутствие вредных последствий в неосторожных преступлениях исключает квалификацию содеянного в качестве преступления. Так, если нарушение лицом, управляющим транспортным средством, Правил дорожного движения не привело по неосторожности к причинению тяжкого вреда здоровью человека, состав, предусмотренный ч. 1 ст. 264 УК РФ, не образуется, возможно лишь применение мер административной ответственности при наличии состава административного правонарушения.

9. Если в результате совершения одного деяния наступили последствия, предусмотренные различными частями одной и той же статьи УК, содеянное подлежит квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных различными частями статьи.

10. Если способ совершения преступления является менее опасным, чем то преступление, ради совершения которого он применяется, квалификация по совокупности преступлений не требуется.

Если способ совершения преступления является более опасным или равным по опасности, чем то преступление, ради совершения которого он применяется, то необходима квалификация по совокупности преступлений.

Например, если, вовлекая несовершеннолетнего в совершение преступления (основное преступление), лицо использует насилие, состоящее в причинении побоев, легкого или средней тяжести вреда здоровью (квалифицирующий способ), содеянное охватывается ч. 3 ст. 150 УК РФ. В случае причинения тяжкого вреда здоровью требуется квалификации по совокупности ч. 3 ст. 150 УК РФ и ч. 1 ст. 111 УК РФ.

Данное правило квалификации по признакам объективной стороны корреспондирует с правилом квалификации по объекту о том, что в случаях, когда при совершении преступления степень тяжести вреда, причиняемого дополнительному объекту (способ – насилие – определяет дополнительный объект), меньше степени тяжести вреда, причиняемого основному объекту (основное преступление определяет основной объект – нормальное развитие, права и законные интересы несовершеннолетнего), квалификация производится по статье, предусматривающей посягательство на основной объект, квалификации по совокупности преступлений не требуется. Если же при совершении преступления степень тяжести вреда, причиняемого дополнительному объекту, больше или равна степени тяжести вреда, причиняемого основному объекту, требуется квалификация по совокупности преступлений.

Литература:

1. Корнеев А.В. Теоретические основы квалификации преступлений : Учебное пособие / А.В. Корнеева – Москва : Проспект, 2022.
2. Кудрявцев В.Н. Объективная сторона преступления. – М., 1960.

§ 6. Понятие и признаки субъекта преступления. Виды субъектов.

Понятие и виды специального субъекта преступления.

Значение специальных признаков субъекта для квалификации

Субъект преступления – это один из элементов состава преступления, без которого уголовная ответственность невозможна. Субъектом преступления по уголовному праву признается лицо, совершившее запрещенное уголовным законом общественно опасное деяние (действие или бездействие) и способное нести за него уголовную ответственность.

В ст.19 УК РФ общие условия уголовной ответственности раскрываются посредством указания на признаки, характеризующие лицо, подлежащее уголовной ответственности, т.е. субъекта преступления. Таких обязательных признаков три: физическое лицо; достигшее установленного уголовным законом возраста; вменяемое.

Лицо считается совершившим преступление, если оно лично, собственными силами (в том числе с использованием сил природы, домашних и диких животных, технических механизмов и т.п.) осуществило общественно опасные действия (бездействие), образующие состав определенного вида преступления, или если оно для достижения преступного результата использовало в качестве орудия преступления поведение невменяемых лиц, малолетних, а также граждан, не осознававших действительное значение совершаемых ими действий¹⁸.

Первый признак – физическое лицо. Ограничение круга возможных субъектов преступления физическими лицами означает, что субъектами преступления не могут быть юридические лица, т.е., например, предприятия, учреждения, организации, партии¹⁹. Для привлечения к уголовной ответственности не имеет значения правовой статус лица – это может быть гражданин РФ, иностранный гражданин или подданный, лицо без гражданства.

Второй признак – достижение возраста уголовной ответственности, предусмотренного УК РФ. Общий возраст уголовной ответственности по УК РФ составляет 16 лет (ч. 1 ст. 20 УК РФ). Говоря о возрасте как общем признаке субъекта преступления, отметим, что законодатель соотносит наступление ответственности не с произвольно установленной возрастной границей, а с определенным уровнем социальной зрелости лица, достаточным для принятия решения в конкретной жизненной ситуации. По мнению специалистов, несовершеннолетние в 16-летнем возрасте достигают такого уровня социальной зрелости, который позволяет отличать преступления от проступков. Можно выделить два критерия, которыми руководствуется законодатель, устанавливая возраст уголовной ответственности:

¹⁸Куринов Б.А. Научные основы квалификации преступлений. – М., 1984. – С. 94.

¹⁹ Журавлев М.П., Наумов А.В., Никулин С.И., Понятовская Т.Г., Рарог А.И., Янеленко Б.В. Уголовное право России. Части Общая и Особенная. Учебник. Под ред. заслуженного деятеля науки РФ, д.ю.н., проф. А.И. Рарога; издание 10-е, перераб. и доп. – М. : Проспект, 2018.

1. осознание лицом, достигшим установленного уголовным законом возрастного порога, фактического характера и общественной опасности (социального значения и вредоносности) своих действий, а также умение прогнозировать последствия этих действий;

2. осознание лицом, достигшим указанного порога, наказуемости своих действий, т.е. того факта, что к нему вследствие совершенного им общественно опасного деяния и его последствий (преступления) применяются предусмотренные уголовным законом меры воздействия.

Лицо должно понимать преступность и наказуемость своих действий, если не в деталях и в точности, то хотя бы в общих чертах.

В ч.2 ст.20 УК РФ законодатель понижает возрастной порог до 14 лет за исчерпывающий перечень преступлений, общественная опасность которых доступна пониманию несовершеннолетнего уже в возрасте 14 лет. Наступление уголовной ответственности за ряд преступлений возможно и в более позднем, чем 16 лет, возрасте (например, ст. 134, 135, 150, 151, 305 УК РФ и др.), что объясняется особенностями совершенных лицом преступлений и относится к признакам специального субъекта преступления.

В соответствии с п. 5 Постановления Пленума ВС РФ «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних» от 01 февраля 2011 г. №1 «лицо считается достигшим возраста, с которого наступает уголовная ответственность, не в день рождения, а по его истечении, т.е. с нуля часов следующих суток. При установлении возраста несовершеннолетнего днем его рождения считается последний день того года, который определен экспертами, а при установлении возраста, исчисляемого числом лет, суду следует исходить из предлагаемого экспертами минимального возраста такого лица».

В ч. 3 ст. 20 УК РФ устанавливается, так называемый, социальный возраст лица: «Если несовершеннолетний достиг возраста, предусмотренного ч.ч. 1 и 2 ст. 20 УК РФ, 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». Для установления наличия психического отставания назначается соответствующая экспертиза. При этом, т.к. речь идет не о заболевании, экспертиза психологическая, при проведении которой устанавливают отсутствие психического расстройства, и затем определяют, какому возрасту соответствует развитие лица.

В действующем уголовном законодательстве РФ не определена верхняя возрастная граница уголовной ответственности. Поэтому лица, совершившие преступления в преклонном возрасте, также рассматриваются в качестве субъектов преступления. Однако в отношении этих лиц в уголовном законе существуют определенные ограничения в применении отдельных видов наказаний.

Так, смертная казнь и пожизненное лишение свободы не применяются к мужчинам, достигшим к моменту вынесения приговора 65 лет²⁰.

Недостижение лицом, совершившим общественно опасное деяние, абсолютно минимального возраста, с которого по российскому уголовному законодательству возможна уголовная ответственность, – 14 лет – полностью исключает уголовную правосубъектность лица. Подобное деяние не может быть квалифицировано в качестве преступления, поскольку один из элементов состава преступления – субъект преступления – не обладает всеми необходимыми для наступления уголовной ответственности признаками. Вопрос о влиянии возраста на квалификацию преступления может возникнуть в случае совершения лицом в возрасте от 14 до 16 лет общественно опасного деяния, уголовная ответственность за которое наступает с 16 лет. При этом возможны два варианта квалификации.

Так, совершенное лицом общественно опасное деяние, уголовная ответственность за совершение которого установлена с 16 лет, может фактически содержать состав другого преступления, уголовная ответственность за которое, в соответствии с ч. 2 ст. 20 УК РФ установлена с 14 лет. Например, посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа (ст. 317 УК РФ), уголовная ответственность за совершение которого наступает с 16 лет, фактически содержит состав убийства (п. «б» ч. 2 ст. 105 УК РФ), уголовная ответственность за совершение которого наступает с четырнадцатилетнего возраста. При посягательстве на жизнь сотрудника правоохранительного органа, например, из мести за такую деятельность, лицом в возрасте от 14 до 16 лет, его действия могут быть квалифицированы как убийство лица, в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга. В том же случае, если совершенное лицом в возрасте от 14 до 16 лет общественно опасное деяние не содержит состава иного преступления, ответственность за которое возможна с более раннего возраста, такое деяние, как не содержащее всех признаков состава преступления, не подлежит уголовно-правовой квалификации²¹.

Третий признак – вменяемость, под которой следует понимать наличие минимума интеллектуально-волевых качеств человека, дающих ему возможность осознавать фактический характер своих действий и руководить ими.

Вменяемость – это способность лица осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия), прогнозировать наступление последствий своих действий (бездействия) и руководить ими.

УК РФ не определяет понятия вменяемости позитивным образом, но в ст. 21 УК РФ определяет понятие невменяемости. Исходя из определения невменя-

²⁰Уголовное право. Общая часть: учебное пособие / под ред. В.А. Уткина и А.В. Шеслера. – Томск: изд.дом ТГУ, 2016.

²¹Корнеева, А.В.. Теоретические основы квалификации преступлений : Учебное пособие / А.В. Корнеева — Москва : Проспект, 2022. — С. 47-48.

емости, можно выделить два критерия: медицинский (биологический) и юридический.

Юридический критерий определяет суд когда он дает оценку лицу совершившему общественно опасное деяние как неспособному осознавать характер своих действий или руководить ими. Медицинский критерий, посредством проведения комплексной психолого-психиатрической экспертизы с целью выявления возможного заболевания, раскрывает причины этой неспособности:

- Наличие хронического психического расстройства (шизофрения, маниакально-депрессивный психоз, паранойя, прогрессирующие старческое слабоумие).

- Наличие временного психического расстройства – исключительное состояние (алкогольный психоз, белая горячка, патологическое опьянение, патологический аффект).

- Наличие слабоумия: дебильность (легкая стадия), имбецильность, идиотия (глубокая степень поражения умственной деятельности).

- Иные болезненные состояния психики (острые галлюцинаторные, бредовые состояния вызванные инфекциями либо травмами, при опухолях головного мозга и др.).

Юридический критерий включает два элемента – интеллектуальный и волевой. Интеллектуальный элемент – лицо не способно осознавать социальное значение своего поведения. Волевой элемент невменяемости – лицо не способно руководить своими действиями.

От понятия субъекта преступления необходимо отличать понятие личности преступника. И то, и другое понятия относятся к одному и тому же лицу – человеку, совершившему преступление. Однако содержание этих понятий и, главное, – их юридическое (уголовно-правовое) значение не совпадают. Как уже отмечалось, субъект преступления – это совокупность тех признаков, без которых нет и не может быть либо никакого состава преступления (общие признаки), либо определенного состава преступления (признаки специального субъекта преступления). Отсутствие любого из этих признаков означает и отсутствие в конкретном случае состава преступления, а, следовательно, и невозможность привлечения лица к уголовной ответственности.

Признаки личности преступника не сводятся к признакам состава преступления, так как, например, социально-психологические и биологические признаки лица, совершившего преступление, не охватываются конструкцией состава преступления. Проблема личности преступника изучается криминологией с привлечением методов и методик самых различных наук, как социальных, так и естественных (медицины, биологии, в том числе и генетики, и т.д.). В криминологии признаки личности принято сводить к трем основным компонентам: 1) социальному статусу личности, что определяется принадлежностью лица к определенной социальной группе (или классу) и социально-демографической характеристикой (пол, возраст, образование, семейное положение и т.д.); 2) социальным функциям (роли) личности, включающим совокупность видов деятельности лица в системе общественных отношений как

гражданина, члена трудового коллектива, семьянина и т.д.; 3) нравственно-психологической характеристике личности, отражающей ее отношение к социальным ценностям и выполняемым социальным функциям²² (например, случайные преступники, профессиональные преступники и т.д.).

Признаки личности преступника также могут иметь уголовно-правовое значение, влияя в ряде случаев на индивидуализацию наказания либо на освобождение от него. Так, личность виновного учитывается при определении вида и размера наказания (ст. 60 УК РФ), в качестве обстоятельств, смягчающих или отягчающих наказание (ст. 61-64 УК РФ), при решении вопроса об условном осуждении (ст. 73 УК РФ) и условно-досрочном освобождении (ст. 79 УК РФ), при решении вопроса об освобождении от наказания в связи с болезнью осужденного (ст. 81 УК РФ). Однако признаки личности (в отличие от признаков субъекта преступления) могут и не иметь уголовно-правового значения. Так, для большинства преступлений безразличными являются пол виновного, его возраст в рамках совершеннолетия, его образование и род занятий. Все эти признаки, как правило, не влияют на уголовную ответственность и наказание. Для криминологической же характеристики как преступлений, так и лиц, их совершающих, эти признаки не только не безразличны, но и имеют важное значение²³. Если субъект является частью основания уголовной ответственности, то личность виновного – одним из критериев её дифференциации и индивидуализации.

Специальный субъект преступления – это лицо, обладающее наряду с общими признаками субъекта также дополнительными признаками, обязательными для данного состава преступления.

Общие признаки субъекта преступления не упоминаются в диспозициях норм Особенной части УК, так как присущи всем составам преступления.

Дополнительные признаки субъекта конкретного преступления:

- либо прямо названы (или описаны) в диспозиции соответствующей нормы,
- либо устанавливаются путем толкования;
- иногда признаки специального субъекта указаны в особой норме. (Например, понятие должностного лица дано в примечании к ст. 25 УК РФ, а в ст. 331 УК РФ перечислены те категории лиц, которые могут нести ответственность за преступления против военной службы).

Дополнительные признаки субъекта обычно формулируются в законе в позитивной форме, но встречаются и негативные признаки. Так, по ст. 235 УК РФ за незаконное занятие частной медицинской практикой может нести ответственность только лицо, не имеющее лицензии на избранный вид деятельности.

²² Криминология / отв. ред. Б.В. Коробейников, Н.Ф. Кузнецова, Г.М. Миньковский. – М., 1988. – С. 87.

²³ Журавлев М.П., Наумов А.В., Никулин С.И., Понятовская Т.Г., Рарог А.И., Янеленко Б.В. Уголовное право России. Части Общая и Особенная. Учебник / под ред. заслуженного деятеля науки РФ, д.ю.н., проф. А.И. Рарога; издание 10-е, перераб. и доп. – М. : Проспект, 2018.

Признаки специального субъекта преступления иногда называют факультативными. Это требует уточнения. Данные признаки факультативны не для состава преступления, а для общего понятия субъекта. В конкретном составе преступления, где признаки указаны, они являются строго обязательными и не должны рассматриваться как второстепенные, вспомогательные.

В процессе квалификации преступления признак специального субъекта иногда выявляется прежде, чем возраст и вменяемость.

Отсутствие признаков специального субъекта, предусмотренных конкретным составом преступления, исключает уголовную ответственность за это преступление даже при наличии общих признаков субъекта. В одних случаях это означает отсутствие преступления вообще, в других – ответственность наступает по другим нормам (например, ненадлежащее выполнение своих обязанностей лицом, не являющимся должностным, исключает уголовную ответственность за халатность, так как субъектом этого преступления может быть только должностное лицо (ст. 293 УК)).

Все признаки специального субъекта в действующем законодательстве можно разделить на три большие группы:

- 1) признаки, характеризующие социальную роль и правовое положение субъекта;
- 2) физические свойства субъекта;
- 3) взаимоотношение субъекта с потерпевшим.

Наиболее многочисленной является первая группа. Сюда входят следующие подгруппы признаков:

- гражданство (гражданин Российской Федерации – ст.275 УК РФ, иностранный гражданин либо лицо без гражданства – ст.276 УК РФ);
- должностное положение лица (должностное лицо вообще или отдельные виды должностных лиц: руководитель организации, представитель власти, сотрудник правоохранительного органа, судья, прокурор и т.д. – ст.290, 305 УК РФ);
- профессия, род деятельности, характер выполняемой работы (лицо, управляющее транспортным средством – ст.264 УК РФ; врач – ст.124 УК РФ; педагог – ст.150 УК РФ; частный нотариус и частный аудитор – ст. 202 УК РФ; капитан судна – ст.270 УК РФ и т.д.);
- образовательный статус (лицо, не имеющее высшего медицинского образования соответствующего профиля – ст.123 УК РФ);
- отношение к военной службе (военнослужащий, призывник – гл. 33 УК РФ);
- временный социально-ролевой статус – участие в судебном процессе (свидетель, потерпевший, эксперт, переводчик – ст.307, 308 УК РФ);
- осуждение или заключение под стражу (лицо, осужденное к лишению свободы; лицо, отбывающее наказание или находящееся в предварительном заключении – ст.313 УК РФ).

Вторую группу составляют признаки, характеризующие естественно-демографический признак:

- возраст (совершеннолетний – ст.150, 151 УК РФ);
- пол (мужчина – ст.131 УК РФ);
- состояние здоровья и трудоспособность (лицо, больное венерической болезнью – ст.121 УК РФ или ВИЧ-инфицированное – ст.122 УК РФ; трудоспособное лицо – ст.157 УК РФ).

К третьей группе относятся признаки, характеризующие:

- родственные отношения субъекта с потерпевшим и другими лицами (родители/дети – ст.157 УК РФ, мать – ст.106 УК РФ, дети – ст.157 УК РФ);
- служебные отношения (подчиненный, начальник);
- иные юридически значимые отношения (лицо, от которого потерпевший зависит материально; опекун).

В диспозициях некоторых статей УК характеристика специального субъекта дается косвенно, путем указания на способ совершения преступления, место его совершения и другие объективные признаки, которые предполагают, что не всякое физическое вменяемое лицо может совершить это преступление.

Например, часто встречающееся в новом УК упоминание о совершении преступления «с использованием служебного положения» предполагает, что субъектом данного преступления (обычно квалифицированного вида) может быть только лицо, обладающее соответствующим служебным положением. Такую же роль играет указание на разглашение сведений, составляющих государственную или коммерческую тайну, лицом, которому эти сведения были доверены. Равным образом ответственность за оставление в опасности возлагается на лицо, которое было обязано иметь заботу о потерпевшем или само поставило его в опасное состояние; за нарушение правил охраны труда отвечает только лицо, на котором лежали обязанности по соблюдению правил охраны труда; за разглашение данных предварительного расследования может быть привлечено к ответственности только «лицо, предупрежденное в установленном законом порядке о недопустимости их разглашения» (ст. 310 УК РФ).

Независимо от того, названы ли признаки специального субъекта в самом тексте закона (статье или примечании к ней) или они выводятся путем толкования, – их наличие обязательно для данного состава преступления.

Значение субъекта преступления:

1. Совокупность признаков субъекта преступления помогает отличить преступное деяние от непроступного.

2. Отдельные признаки субъекта преступления позволяют разграничивать сходные преступления. Например, злоупотребление полномочиями лицом, осуществляющим управленческие функции в коммерческой и иной организации, образует состав преступления, предусмотренного ст. 201 УК РФ. Аналогичное деяние, совершенное должностным лицом, квалифицируется по ст. 285 УК РФ.

Правила квалификации преступлений по субъекту:

1. Если лицо в возрасте от 14 до 16 лет совершило общественно опасное деяние, ответственность за которое наступает с 16 лет, и в его действиях не содержится иного состава преступления, такое лицо не подлежит уголовной ответственности и его действия не могут быть квалифицированы как преступление.

2. Если лицо в возрасте от 14 до 16 лет совершило общественно опасное деяние, ответственность за которое наступает с 16 лет, однако в его деянии наличествует другой состав преступления, ответственность за которое наступает с 14 лет, деяние этого лица должно быть квалифицировано по статье о том преступлении, ответственность за которое предусмотрена с 14 лет.

3. Если лицо, обладающее признаками субъекта преступления, совершило преступление с использованием лица, не достигшего возраста уголовной ответственности за это преступление, или невменяемого и осознавало эти обстоятельства, он является посредственным исполнителем этого преступления и его действия подлежат квалификации по статье УК РФ, соответствующей совершенному им преступлению без ссылки на ст. 33 УК РФ. Если при этом субъект преступления достиг возраста 18 лет, то использование им при совершении преступления несовершеннолетнего подлежит дополнительной квалификации по ст. 150 УК (вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления).

4. Если лицо, обладающее признаками субъекта преступления, совершило его с использованием несовершеннолетнего, не достигшего возраста уголовной ответственности за это преступление, или невменяемого, однако не осознавало этого обстоятельства, его действия следует квалифицировать как покушение на подстрекательство (организацию, пособничество) этого преступления, т.е. со ссылкой на ч. 3 ст. 30, ч. 3, 4 или 5 ст. 33 УК РФ.

5. Исполнителем преступления со специальным субъектом может быть лицо, обладающее специальными указанными в законе признаками

6. Деяние лица, не обладающего признаками специального субъекта преступления, участвовавшего в совершении преступления со специальным субъектом, как правило, квалифицируются как действия организатора, подстрекателя или пособника со ссылкой на ст. 33 УК РФ.

Совершение общественно опасного деяния ненадлежащим специальным субъектом не может быть квалифицировано по статье, предусматривающей ответственность за совершение деяния специальным субъектом. При наличии оснований, совершенное может быть квалифицировано по другим статьям УК РФ.

Литература:

1. Журавлев М.П., Наумов А.В., Никулин С.И., Понятовская Т.Г., Рарог А.И., Янеленко Б.В. Уголовное право России. Части Общая и Особенная. Учебник. Под ред. заслуженного деятеля науки РФ, д.ю.н., проф. А.И. Рарога; издание 10-е, перераб. и доп. – М. : Проспект, 2018.

2. Куринов Б.А. Научные основы квалификации преступлений. – М., 1984.

3. Уголовное право. Общая часть: учебное пособие / под ред. В.А. Уткина и А.В. Шеслера. – Томск: изд.дом ТГУ, 2016.

§ 7. Понятие и признаки субъективной стороны преступления, особенности ее установления в процессе квалификации преступлений

Субъективная сторона преступления – это психическая деятельность лица, непосредственно связанная с совершением преступления. Она образует психологическое содержание преступления, поэтому является его внутренней (по отношению к объективной) стороной. Если объективная сторона преступления составляет его фактическое содержание и может быть непосредственно воспринята потерпевшим, свидетелями и другими лицами, то субъективная сторона преступления характеризует процессы, протекающие в психике виновного, и непосредственному восприятию органами чувств человека не поддается. Она познается только посредством анализа и оценки поведения правонарушителя и обстоятельств совершения преступления²⁴.

Субъективная сторона имеет первостепенное значение в процессе доказывания, т.к. внутренние психические процессы, её составляющие, порождают, направляют и регулируют поведение человека.

А.Э. Жалинский отмечает, что субъективная сторона отражает предметно и нормативно-оценочное состояние (психологические возможности, цели, осознанность) внутренних психических процессов субъекта, осуществляемых в процессе выбора между правомерным и уголовно-наказуемым вариантами совершения этого деяния, признаки же субъективной стороны определяют решение о возможности субъекта деяния отвечать в сложившейся ситуации за содеянное, устанавливая общее субъективное основание ответственности, и позволяют определить тяжесть его ответственности, выступая в качестве её специального субъективного основания²⁵.

В.В. Лунеев: субъективная сторона преступления – это внутренняя психологическая характеристика преступного поведения, заключающаяся в психическом отношении преступника к совершаемому преступлению в целом и его отдельным юридически значимым элементам объективного характера²⁶.

Для уголовного права функции сознания выражаются в осознании (оценочная), предвидении (познавательная) и желании (волевая) совершения каких-либо действия/бездействия. Вся эта психическая деятельность осуществляется

²⁴Журавлев М.П., Наумов А.В., Никулин С.И., Понятовская Т.Г., Рарог А.И., Янеленко Б.В. Уголовное право России. Части Общая и Особенная. Учебник / под ред. заслуженного деятеля науки РФ, д.ю.н., проф. А.И. Рарога; издание 10-е, перераб. и доп. – М. : Проспект, 2018.

²⁵ Уголовное право : учебник : [в 3 т.] / Дубовик О. Л. и др. ; под общ. ред. А. Э. Жалинского. – Москва: Городец, 2011. – Т. 1: Общая часть. – С. 467.

²⁶Курс российского уголовного права / под ред. В.Н. Кудрявцева и А.В. Наумова. – М. : Спарк, 2001. –С. 261

на фоне определенного эмоционального состояния. Осознание и предвидение составляют интеллектуальный элемент субъективной стороны преступления, желание/сознательное допущение/безразличие/нежелание – волевой элемент, все остальное – эмоциональный элемент субъективной стороны преступления. Это три составляющих (элемента) субъективной стороны преступления в общей форме. Отличия в их содержании зависят от формы и вида вины.

Содержание субъективной стороны преступления раскрывается с помощью таких юридических признаков, как вина, мотив и цель, которые характеризуют различные формы психической активности человека.

Вина как определенная форма психического отношения лица к совершаемому им общественно опасному деянию, является обязательным признаком любого преступления, хотя и не исчерпывает полностью ее содержания. Но она не дает ответа на вопросы, почему и зачем виновный совершил преступление. На эти вопросы отвечают мотив и цель, которые в отличие от вины являются не обязательными, а факультативными признаками субъективной стороны преступления.

Мотив преступления – это побуждение, которым руководствовался виновный, совершая общественно опасное деяние, а цель – это конечный результат, к достижению которого он стремился.

Обязательным признаком субъективной стороны преступления является вина, а мотив и цель – это факультативные признаки. С точки зрения квалификации преступления наличие вины обязательно для каждого состава, а факультативные признаки субъективной стороны позволяют установить в действиях виновного составы тех преступлений, описание которых в диспозициях статей Особенной части УК РФ предполагает обязательный учет этих признаков при квалификации таких деяний. В тех же случаях, когда факультативные признаки субъективной стороны не учитываются при квалификации преступлений, они могут рассматриваться в качестве признаков, смягчающих либо отягчающих наказание при его назначении судом.

Учеными предлагаются различные классификации мотивов преступления, по одной из классификаций выделяют низменные мотивы и лишенные низменного содержания. В качестве низменных можно назвать хулиганский мотив (п. «д» ч.2 ст.111 УК РФ), корыстный мотив (п. «з» ч.2 ст.126 УК РФ). К лишенным низменного содержания можно отнести мотив сострадания и др.

Исходя из положений ст.5 УК РФ «Объективное вменение, то есть уголовная ответственность за невиновное причинение вреда, не допускается», это означает, что уголовной ответственности без вины быть не может, что вина является необходимой субъективной предпосылкой уголовной ответственности и наказания.

Вина – психическое отношение лица к совершаемому им общественно опасному деянию, предусмотренному уголовным законом, и его последствиям.

Вина – понятие абстрактное, ее можно определить исключительно путем анализа и оценки объективных обстоятельств совершенного лицом преступного деяния.

Сущность вины – отрицательное отношение субъекта к охраняемым уголовным законом, нарушаемым им интересам граждан, государства и общества.

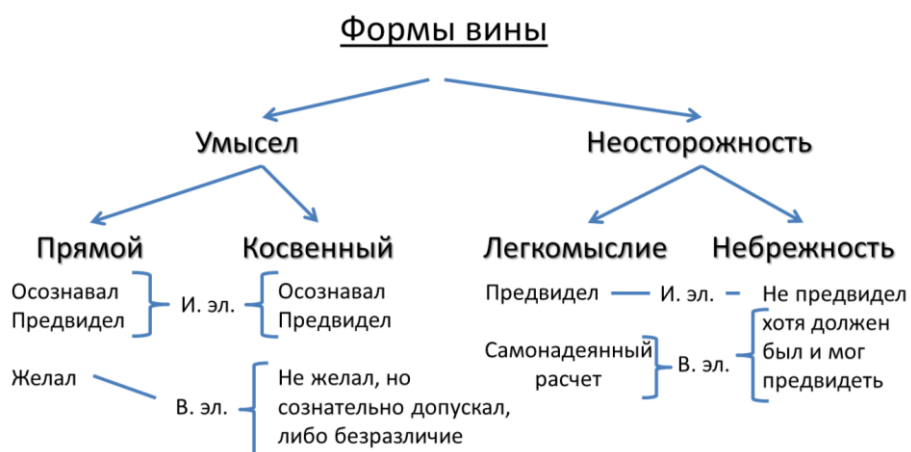
Степень вины – количественная характеристика вины, выражающая ее сравнительную тяжесть, сравнительный (сопоставимый) размер. Определяется общественной опасностью преступления, формой вины, характером умысла или неосторожности, мотивами, целями преступления, особенностями личности виновного и т.д.

Элементами вины как психического отношения являются сознание и воля, которые в своей совокупности и образуют ее содержание. Таким образом, содержание вины составляют два элемента: интеллектуальный и волевой.

Интеллектуальный элемент вины носит отражательно-познавательный характер. Он включает осознание или возможность осознания всех юридически значимых свойств совершаемого деяния (особенности объекта, предмета посягательства, действия или бездействия, характера и тяжести вредных последствий и др.).

Волевой элемент вины имеет преобразовательный характер, он означает отношение воли субъекта к предстоящим вредным изменениям в реальной действительности в результате совершения преступления. Сущность волевого процесса при совершении умышленных преступлений заключается в сознательной направленности действий на достижение намеченного результата, а при неосторожных преступлениях – в неосмотрительности, невнимательности, проявленных лицом в поведении, предшествовавшем наступлению социально вредных последствий, в том, что лицо не прилагает психических усилий для предотвращения общественно опасных последствий, хотя имеет такую возможность²⁷. Различные сочетания интеллектуального и волевого элементов образуют формы вины: умысел и неосторожность.

Содержание разновидностей вины раскрывается через интеллектуальный (осознание и предвидение) и волевой элементы вины.



²⁷Журавлев М.П., Наумов А.В., Никулин С.И., Понятовская Т.Г., Рарог А.И., Янеленко Б.В. Уголовное право России. Части Общая и Особенная. Учебник / под ред. заслуженного деятеля науки РФ, д.ю.н., проф. А.И. Рарога; издание 10-е, перераб. и доп.–М.: Проспект, 2018.

Форма вины – это установленное уголовным законом определенное соотношение (сочетание) элементов сознания и воли совершающего преступление лица, которое характеризует его отношение к деянию. Подразделение умысла и неосторожности на виды нашло законодательное закрепление: УК РФ предусматривает деление умысла на прямой и косвенный (ст. 25), а неосторожности – на легкомыслие и небрежность (ст. 26).

Форма вины в конкретных преступлениях либо указывается в диспозициях статей Особенной части УК РФ, либо подразумевается. Во многих случаях умышленная форма вины с очевидностью вытекает либо из цели деяния (например, террористический акт, диверсия), либо из характера описанных в законе действий (например, изнасилование, клевета, получение взятки), либо из указания на заведомую незаконность действий или на их злостный характер.

Верховный Суд РФ в своих постановлениях неоднократно обращал внимание судов на необходимость тщательно учитывать формы вины, поскольку они обладают специфическими признаками, влияющими не только на характер, но и на степень общественной опасности. Это требование Верховного Суда РФ нашло отражение в санкциях статей Особенной части УК РФ, предусматривающих значительно более мягкое наказание за неосторожные преступления, аналогичные по своим последствиям умышленным (например, ст.ст. 105 и 109, ч.ч. 1 и 2 ст. 261 и др.)²⁸.

Значение формы вины:

1. Форма вины является субъективной границей, отделяющей преступное поведение от непроступного. Это проявляется в тех случаях, когда закон устанавливает уголовную ответственность только за умышленное совершение общественно опасного деяния (например, за причинение легкого вреда здоровью – ст. 115 УК РФ).

2. Форма вины определяет квалификацию преступления, если законодатель дифференцирует уголовную ответственность за совершение общественно опасных деяний, сходных по объективным признакам, но различающихся по форме вины. Так, форма вины служит разграничительным критерием квалификации убийства (ст. 105 УК РФ) и причинения смерти по неосторожности (ст. 109 УК РФ).

3. Форма вины в ряде случаев служит основанием законодательной дифференциации уголовной ответственности: одно и то же деяние наказывается значительно строже при умышленном совершении, чем при неосторожной вине.

4. Вид умысла или вид неосторожности, не влияя на квалификацию, может служить важным критерием индивидуализации уголовной ответственности и наказания.

²⁸ Уголовное право Российской Федерации. Общая часть [Текст] : учебник для вузов / под ред. В. С. Комиссарова, Н. Е. Крыловой, И. М. Тяжковой ; Московский гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юридический фак. – 2-изд., стереотип. – Москва : Статут, 2014. – 879 с.; см.; ISBN 978-5-8354-0999-0–С.167

5. Форма вины в сочетании со степенью общественной опасности деяния служит критерием законодательной классификации преступлений: в соответствии со ст. 15 УК РФ к категории особо тяжких относятся только умышленные преступления.

6. Форма вины предопределяет условия отбывания наказания в виде лишения свободы.

Литература:

1. Журавлев М.П., Наумов А.В., Никулин С.И., Понятовская Т.Г., Рарог А.И., Янеленко Б.В. Уголовное право России. Части Общая и Особенная. Учебник. Под ред. заслуженного деятеля науки РФ, д.ю.н., проф. А.И. Рарога; издание 10-е, перераб. и доп. – М. : Проспект, 2018.

2. Курс российского уголовного права / под ред. В.Н. Кудрявцева и А.В. Наумова. – М. : Спарк, 2001.

3. Уголовное право : учебник : [в 3 т.] / Дубовик О.Л. и др. ; под общ. ред. А. Э. Жалинского. – Москва: Городец, 2011. – Т. 1: Общая часть.

§ 8. Умысел и его виды.

Квалификация преступлений при различных видах умысла

Умысел является наиболее распространенной формой вины – большинство деяний, которые признаются уголовным кодексом преступлениями, совершаются умышленно. Умысел характеризуется целеустремленностью на достижение преступного результата. Некоторые преступления могут быть совершены только умышленно.

Понятие «умысел» дается в ст. 25 УК РФ. В зависимости от психологических особенностей он делится на прямой и косвенный. В соответствии с ч.1 ст.25 УК РФ «Преступлением, совершенным умышленно, признается деяние, совершенное с прямым или косвенным умыслом».

В ч.2 ст. 25 УК РФ указано: «Преступление признается совершенным с прямым умыслом, если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий и желало их наступления».

Исходя из законодательного определения, при прямом умысле интеллектуальный элемент вины лица, совершившего преступление, заключается в осознании общественно опасного характера своего деяния и предвидении возможности или неизбежности наступления общественно опасных последствий своего деяния. При прямом умысле осознание лицом общественной опасности своего действия (бездействия) означает понимание как фактической стороны своего деяния, так и его социальной значимости, т.е. опасности для системы конкретных общественных отношений, охраняемых уголовным законом.

Предвидение – это мысленное представление лица о результате своего действия или бездействия. Совершая преступление, виновный понимает, какие конкретные последствия повлекут его действия (бездействие). Он также осо-

знает их общественно опасный характер, т.е. вредность для правоохраняемых интересов, а равно неизбежность или возможность как реальную вероятность наступления таких последствий. Следовательно, предвидением охватывается и общий характер причинно-следственной связи между действием (бездействием) и последствиями.

Предвидение возможности наступления общественно опасных последствий предполагает, что избранный характер и способ действия объективно способен вызвать запланированные последствия. Предвидение неизбежности предполагает, что в силу характера способа деяния лицо уверено в наступлении последствий, исключаются обстоятельства, препятствующие этому.

В процессе совершения преступления могут наступить предвидимые и непредвидимые лицом последствия. При этом может быть три ситуации:

- возможность наступления вреда, которую предвидело лицо, не реализована, субъект отвечает по направленности умысла за покушение;
- вред реализовался, есть совпадение объективной и субъективной сторон;
- наряду с тем вредом, который лицо предвидело, наступают последствия, выходящие за рамки этого предвидения; в этом случае возможны ещё три варианта:

а) если дополнительные последствия охватывались умыслом, то имеет место совокупность преступлений;

б) если эти последствия не охватывались умыслом, то в их отношении возможна неосторожная вина (в отношении более тяжких последствий);

в) лицо не предвидело и не могло предвидеть последствия – они носят случайный характер и виной не охватываются²⁹.

Волевой элемент прямого умысла проявляется в желании лица, совершившего преступление, в его действиях, направленных на достижение преступного результата. Под желанием понимается стремление к конкретному результату, что предполагает сознательную и целенаправленную деятельность субъекта. О желании наступления общественно опасных последствий при прямом умысле может свидетельствовать наличие цели достижения конкретных последствий.

Второй разновидностью умысла, является косвенный умысел. В соответствии с ч.3 ст.25 УК РФ «Преступление признается совершенным с косвенным умыслом, если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, не желало, но сознательно допускало эти последствия либо относилось к ним безразлично». Косвенный умысел во многом совпадает с прямым умыслом по интеллектуальному элементу, а, в частности, по осознанию общественной

²⁹Куликов Е.А. Уголовное право России. Общая часть (Часть 1) : учебное пособие / Е.А. Куликов ; Министерство науки и высшего образования РФ, Алтайский государственный университет. – Барнаул : Изд-во Алт. ун-та, 2020. – С.233.

опасности своего деяния. Однако второй признак интеллектуального элемента – предвидение возможности общественно опасных последствий – уже отличается от соответствующего признака прямого умысла. Прежде всего, при косвенном умысле невозможно предвидение неизбежности наступления общественно опасных последствий, так как такое предвидение является признаком только прямого умысла. Кроме того, предвидение возможности наступления общественно опасных последствий при косвенном умысле отличается и характером предвидения. Если при прямом умысле виновный предвидит возможность как большую степень вероятности наступления общественно опасных последствий, то при косвенном умысле он предвидит меньшую, хотя со значительной степенью вероятности, реальную возможность наступления общественно опасных последствий³⁰.

Основное же отличие прямого и косвенного умысла заключается в характеристике волевого элемента вины. Если при прямом умысле он характеризуется желанием наступления общественно опасных последствий, то при косвенном виновный сознательно допускает их или относится к ним безразлично при отсутствии желания их наступления. Об отсутствии желания наступления общественно опасных последствий при косвенном умысле свидетельствует то, что они не являются ни целью, ни средством, ни этапом, ни сопутствующим элементом деяния. В то же время отсутствие желания причинить вредные последствия не выражается в стремлении избежать их наступления. Сознательное допущение наступления последствий говорит о том, что в целом, лицо положительно относится к наступлению последствий, хотя и не ставит их своей целью.

Деление умысла на прямой и косвенный имеет не только теоретическое, но и практическое значение. Оно учитывается при квалификации преступлений, когда, например, речь идет о неоконченной преступной деятельности. Так, приготовление к преступлению и покушение на преступление могут быть совершены только с прямым умыслом.

Деление умысла на прямой и косвенный позволяет определить степень вины, степень общественной опасности деяния и личности виновного и, следовательно, должно учитываться при индивидуализации ответственности и наказания

Помимо указанных в ст.25 УК РФ видов умысла. В теории выделяют еще несколько их разновидностей, которые также имеют практическое значение:

³⁰ Уголовное право Российской Федерации. Общая часть : учебник для вузов / под ред. В. С. Комиссарова, Н. Е. Крыловой, И. М. Тяжковой ; Московский гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юридический фак. – 2-изд., стереотип. – Москва : Статут, 2014.– С.170.

Умысел

По времени возникновения



Так, по моменту возникновения преступного намерения умысел подразделяется на:

- заранее обдуманный умысел – означает, что намерение совершить преступление осуществляется через более или менее значительный промежуток времени после его возникновения.

- внезапно возникший умысел – это такой вид умысла, который реализуется в преступлении сразу же или через незначительный промежуток времени после его возникновения. Разновидностью внезапно возникшего умысла, является умысел аффектированный (физиологический аффект – особое эмоциональное состояние внезапно возникшего сильного душевного волнения). В практике преобладает тенденция к квалификации вреда, причиненного в состоянии аффекта, по фактически наступившим последствиям.

А по степени определенности представлений лица о последствиях своего деяния, умысел делится на конкретизированный (определенный) и неконкретизированный (неопределенный).

При конкретизированном (определенном) умысле, лицо четко представляет конечную цель своего деяния и то, к каким последствиям это может привести. Поэтому при недостижении той цели, которая охватывалась конкретизированным умыслом, квалификация деяния осуществляется всегда по направленности умысла и правилам квалификации неоконченной преступной деятельности (приготовление и покушение на преступление – возможны).

При неконкретизированном (неопределенном умысле), у лица нет четкого представления о конечном результате своего деяния, например, в драке, он не знает точно, какой именно вред здоровью потерпевшего будет причинен. Его «устраивает» любой вариант развития событий (легкий, средней тяжести или тяжкий вред здоровью). Поэтому при квалификации деяния, совершенного с неопределенным умыслом, содеянное будет квалифицироваться по фактически наступившим последствиям (приготовление и покушение на преступление невозможны).

Для правильной квалификации деяния необходимо устанавливать направленность умысла. Под направленностью умысла понимается мобилизация интеллектуально-волевых усилий виновного на совершение деяния: посягающего на определенный объект; выполняемого определенным способом; причиняющего определенные последствия.

Направленность умысла выражается в желании (при прямом умисле), осознанном допущении или безразличном отношении (при косвенном умисле). В отличие от специальной цели (факультативного признака субъективной стороны), направленность умысла – это отношение именно к тем обстоятельствам, которые входят в содержание умысла. К примеру, направленность умысла на причинение смерти позволяет отграничить убийство от причинения тяжкого вреда здоровью потерпевшего, повлекшего смерть по неосторожности. Направленность умысла устанавливается с учетом не только утверждений обвиняемого, но и объективных фактов.

Пленум Верховного Суда РФ в п. 3 постановления «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)» рекомендовал при решении вопроса о направленности умысла виновного исходить из совокупности всех обстоятельств содеянного и учитывать, в частности, способ и орудие преступления, количество, характер и локализацию телесных повреждений, например, ранение жизненно важных органов человека, а также предшествующее преступлению и последующее поведение виновного и потерпевшего, их взаимоотношения. На основе анализа указанной рекомендации Пленума Верховного Суда РФ, а также судебной практики можно сформулировать признаки, совокупность которых свидетельствует о том, что у виновного умысел был направлен именно на причинение смерти. К ним относятся:

- 1) направленность действий виновного на нарушение функций или анатомической целостности жизненно важных органов (головы, шеи, левой стороны груди, печени, паха);
- 2) применение таких орудий или средств, которыми может быть причинена смерть;
- 3) интенсивность действий виновного.

Литература:

1. Журавлев М.П., Наумов А.В., Никулин С.И., Понятовская Т.Г., Рарог А.И., Янеленко Б.В. Уголовное право России. Части Общая и Особенная. Учебник. Под ред. заслуженного деятеля науки РФ, д.ю.н., проф. А.И. Рарога; издание 10-е, перераб. и доп. – М. : Проспект, 2018.
2. Куликов Е.А. Уголовное право России. Общая часть (Часть 1) : учебное пособие / Е.А. Куликов ; Министерство науки и высшего образования РФ, Алтайский государственный университет. – Барнаул : Изд-во Алт. ун-та, 2020.
3. Уголовное право Российской Федерации. Общая часть : учебник для вузов / под ред. В. С. Комиссарова, Н. Е. Крыловой, И. М. Тяжковой ; Московский гос. ун-т им. М. В. Ломоносова, Юридический фак. – 2-изд., стереотип. – Москва : Статут, 2014.

§ 9. Неосторожность и ее виды.

Особенности квалификации неосторожных преступлений

Вторая форма вины – неосторожность, видами которой являются легкомыслие и небрежность (ч.2, ч.3 ст.26 УК РФ). Основой неосторожной формы вины, в отличие от умысла, следует признать отрицательное отношение лица к наступившим преступным последствиям своего деяния.

При легкомыслии лицо предвидит возможность наступления общественно опасных последствий своего деяния (интеллектуальный элемент), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на их предотвращение (волевой элемент).

При легкомыслии необходимо установить, были ли у виновного достаточные основания полагать, что обстоятельства, на которые он надеялся, могут предотвратить наступление вредных последствий. При этом необходим учет как объективных, так и субъективных факторов.

Субъективные факторы касаются таких обстоятельств, как возраст, опыт, профессия, образование виновного, учет которых позволит ответить на вопрос, могло ли данное лицо в данной конкретной ситуации правильно оценить недостаточность сил и обстоятельств, которые, по его мнению, предотвратят наступление вредных последствий его поведения.

Расчет на конкретные обстоятельства существенно отличает легкомыслие от косвенного умысла, при котором такой расчет отсутствует, т.е. субъект сознательно допускает наступление вредных последствий либо относится к ним безразлично.

Сознательное допущение последствий или безразличное к ним отношение при косвенном умысле тем и устанавливается, что виновный, предвидя наступление вредных последствий, не рассчитывает их предотвратить³¹.

При небрежности лицо не предвидит возможности наступления общественно опасных последствий своего деяния (интеллектуальный элемент), хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия (волевой элемент).

Таким образом, при неосторожной форме вины решающее значение имеет установление следующих моментов:

- обязанности лица действовать с соблюдением установленных в обществе правил предосторожности, которые призваны обеспечивать безопасность граждан, личных, общественных, государственных интересов.
- факта принятия субъектом неправильного решения, в результате чего его поведение приводит к наступлению вредных последствий.
- возможности данного лица в конкретной обстановке действовать с соблюдением этих правил.

³¹ Холодок В.А. Теория и практика квалификации преступлений: Учебное пособие. – Курган: Изд-во Курганского гос. ун-та, 2010. – С.64.

Статьи, предусматривающие ответственность за неосторожные преступления, законодатель в большинстве случаев сконструировал таким образом, что ответственность за неосторожные преступления наступает при причинении вреда.

Литература:

1. Холодок В.А. Теория и практика квалификации преступлений: Учебное пособие. – Курган: Изд-во Курганского гос. ун-та, 2010.

§ 10. Понятие и признаки приготовления к преступлению.

Отличие приготовления от обнаружения умысла.

Квалификация и наказуемость при приготовлении к преступлению

В ч. 1 ст. 30 УК РФ содержится определение приготовления к преступлению. *Приготовление к преступлению* представляет собой 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 независящим от этого лица обстоятельствам.

Таким образом, приготовление характеризуется объективными и субъективными признаками. К объективным признакам относятся:

- 1) создание условий для совершения преступления;
- 2) преступление не доведено до конца по не зависящим от лица обстоятельствам.

К субъективным признакам относят умышленный характер создания условий для совершения преступления.

Деяниями, создающими условия для совершения преступления, являются, во-первых, приискание средств или орудий совершения преступления, в частности, приобретение их любым способом. Во-вторых, изготовление, то есть создание средств или орудий заново. В-третьих, приспособление средств или орудий, которое представляет собой обработку, приведение их в состояние, пригодное для совершения задуманного преступления.

Под орудиями, как правило, понимаются любые предметы, с помощью которых полностью или частично может быть реализована объективная сторона готовящегося преступления. К орудиям преступления относят все виды оружия, независимо от способа изготовления (огнестрельное, холодное и проч.), любые колюще-режущие и иные предметы, которые могут быть использованы при совершении преступления (осколки, бутылки, веревки, топоры, отвертки, гаечные ключи и т.п.). Средствами преступления следует считать различные предметы или вещества, устройства, приспособления, которые способствуют совершению

преступления или облегчают его осуществление (транспортные средства, специальная одежда, лекарственные препараты, алкоголь, наркотические средства, поддельные документы и др.)³².

В УК РФ также закреплены в качестве объективных признаков приготовления приискание соучастников преступления (например, вербовка любыми способами, изучение возможного исполнителя среди группы риска) и сговор на совершение преступления (соглашение между двумя или более лицами о совместном участии в совершении конкретного преступления). В юридической литературе отмечается, что приискание соучастников предполагает «именно процесс вовлечения в совершение преступления других лиц, склонение их к участию в совершении преступления в той или иной роли», а результат приискания соучастников квалифицируется как отдельная форма приготовительных действий – сговор на совершение преступления³³.

Иное умышленное создание условий для совершения преступления лежит за пределами приведенного перечня приготовительных действий и может быть разнообразным (исследование места совершения преступления, разработка плана совершения преступления, подыскание места хранения похищенного)³⁴. УК РФ относит к объективным признакам приготовления также недоведение преступления до конца по не зависящим от лица обстоятельствам. Обстоятельства, по которым подготовка к преступлению прерывается, могут быть различными и иметь как внешний по отношению к субъекту преступления, так и внутренний характер. К ним относятся: действие сил природы (землетрясение, наводнение, удар молнии); поведение других лиц (потерпевших, очевидцев, сотрудников правоохранительных органов); патологические (болезнь, обморок) и физиологические (голод, жажда) причины, а также другие препятствия. Их главное свойство – независимость от воли лица, готовящего совершение преступления. Если же лицо добровольно, а не вынужденно прекратило подготовку к совершению преступления, имеет место добровольный отказ, исключающий уголовную ответственность³⁵.

Приготовление к совершению преступления – это целенаправленная деятельность, при осуществлении которой лицо сознает, что оно приискивает, изготавливает или приспособливает средства или орудия совершения преступления, приискивает соучастников преступления, осуществляет сговор на совершение преступления либо иным образом умышленно создает условия для преступного посягательства и желает совершить их. Субъективная сторона приго-

³² Завидов Б.Д. К вопросам о стадиях уголовного преступления. Неоконченное преступление.// СПС «Консультант Плюс».

³³ Уголовное право России: Общая часть / Под ред. А.И. Рарога. С. 179-180.

³⁴ БВС РФ. 2000. № 5. С. 6.

³⁵ Уголовное право Российской Федерации. Общая часть. Учебник для вузов / под ред. В.С. Комисарова, Н.Е. Крыловой, И.М. Тяжковой.// СПС «Консультант Плюс».

товления, таким образом, характеризуется прежде всего наличием прямого и конкретизированного умысла³⁶.

Не следует смешивать приготовление с обнаружением умысла, которое не является стадией совершения преступления. При замышлении преступления, формировании и сформированности умысла, обнаружении его вовне отсутствует реальная общественная опасность, объекты уголовно-правовой охраны не поставлены под реальную угрозу причинения вреда. В случае приготовления лицо не просто высказывает или выражает иным образом свое намерение совершить преступление, но и приступает к непосредственной подготовке последнего, что более опасно, чем простое выражение умысла вовне.

Согласно ч. 2 ст. 30 УК РФ уголовную ответственность влечет лишь приготовление к тяжкому и особо тяжкому преступлению. Наступает такая ответственность только в случае прекращения приготовительных действий по независящим от субъекта преступления причинам.

В то же время, если до прекращения, помимо воли субъекта преступления, приготовительных действий им совершены действия, образующие состав другого преступления, деяния следует квалифицировать по совокупности приготовления к соответствующему, обычно более тяжкому, преступлению и совершения другого, оконченного, преступления³⁷.

Срок или размер наказания за приготовление к преступлению не может превышать половины максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК за оконченное преступление (ч. 2 ст. 66 УК РФ). При этом смертная казнь и пожизненное лишение свободы за приготовление к преступлению не назначаются (ч.4 ст.66 УК РФ).

Литература:

1. Уголовное право Российской Федерации. Общая часть. Учебник для вузов / под ред. В.С. Комисарова, Н.Е. Крыловой, И.М. Тяжковой.// СПС «Консультант Плюс»
2. Завидов Б.Д. К вопросам о стадиях уголовного преступления. Неоконченное преступление.// СПС «Консультант Плюс».

³⁶ Завидов Б.Д. К вопросам о стадиях уголовного преступления. Неоконченное преступление.// СПС «Консультант Плюс».

³⁷ Завидов Б.Д. К вопросам о стадиях уголовного преступления. Неоконченное преступление.// СПС «Консультант Плюс».

§ 11. Понятие и признаки покушения на преступление.

Отличие покушения от приготовления к преступлению. Виды покушений.

Квалификация и наказуемость при покушении на преступление

Согласно ч.3 ст.30 УК РФ покушением на преступление признаются умышленные действия (бездействие) лица, непосредственно направленные на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам.

Объективные признаки покушения:

1) действия (бездействие), непосредственно направленные на совершение преступления;

2) преступление не доведено до конца по не зависящим от лица обстоятельствам.

Субъективные признаки: умышленный характер действия (бездействия), непосредственно направленного на совершение преступления.

При покушении охраняемый уголовным законом объект уже начинает претерпевать изменения, а действия (бездействие) являются частью объективной стороны оконченного преступления. Покушение от приготовления отграничивается по объективной стороне преступления. Деяние, которое находится за пределами объективной стороны преступления, может квалифицироваться как приготовление, однако с момента начала деяния, образующего объективную сторону преступления, начинается стадия покушения.

Признание действий (бездействия) покушением зависит от конструкции состава преступления. Покушение на преступление с материальным составом характеризуется тем, что здесь либо не наступают общественно опасные последствия, на которые был направлен умысел субъекта, либо они наступают, но в меньшем объеме. Действия лица в данных случаях квалифицируются по направленности умысла как покушение на совершение преступления.

Покушение на преступление с формальным составом отличается от оконченного деяния недоведением до конца преступных действий, образующих объективную сторону оконченного преступления.

Субъективная сторона покушения характеризуется только прямым умыслом.

Некоторые исследователи допускают возможность покушения на преступление и с косвенным умыслом, например, если покушение на изнасилование осуществлено ВИЧ-инфицированным субъектом преступного посягательства (п. «б» ч. 3 ст. 131 и ч. 3 ст. 30)³⁸.

Выделяют оконченное, неоконченное, негодное покушение.

Оконченным покушение признается в тех случаях, когда исполнитель совершил все деяния, входящие в объективную сторону оконченного преступле-

³⁸ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. А.П. Чекалин // «СПС Консультант Плюс».

ния, но преступный результат не наступил по независящим от него обстоятельствам.

Неоконченное покушение будет в том случае, когда субъект не успел выполнить всех действий, которые, по его мнению, были необходимы для совершения оконченного преступления.

При неоконченном покушении, когда виновный еще не совершил всех действий, необходимых для наступления задуманного результата, совершенное может охватываться признаками другого состава преступления. Например, лицо, пытаясь проникнуть в помещение с целью хищения имущества, разрушает дорогостоящую дверь, однако его задерживают. В данном случае виновный не успевает совершить всех действий, которые входят в объективную сторону кражи, а совершенное им деяние внешне охватывается признаками состава преступления, предусмотренного ст. 167 УК (умышленное уничтожение или повреждение имущества). Ответственность же в данном случае наступает за неоконченное покушение на кражу с незаконным проникновением в жилище (ч. 3 ст. 30, ч. 3 ст. 158 УК РФ)³⁹.

Действия К. и З. были квалифицированы как оконченное преступление (мошенничество в крупном размере). Однако, несмотря на факт выезда машины с полученными по подложным документам ящиками растворителя за территорию ОАО «Химпром», они не имели возможности распорядиться похищенным, ибо один был задержан до выезда автомашины со склада, а другой ожидал машину с похищенным на другом складе. Надзорная инстанция квалифицировала их действия как покушение на мошенничество⁴⁰.

При покушении на негодный объект или предмет преступное поведение направлено на объект или предмет, который не обладает теми признаками, которые вкладывает в него виновный. Например, А., желая убить В., произвел в него выстрел, однако В. умер до выстрела от кровоизлияния в мозг. Здесь имеет место покушение на негодный объект. Другой пример: желая совершить кражу денежных средств в сумме 5 млн. руб., виновный взломал сейф, но сейф оказался почти пуст, содержащаяся в нем сумма составила 30 руб. Это покушение на негодный предмет⁴¹.

При покушении с негодными средствами или орудиями средства или орудия, используемые при совершении преступления, не могут привести к наступлению общественно опасных последствий (при желании отравить использование вместо ядовитого вещества безвредное).

При квалификации покушения следует иметь в виду, что покушение возможно не только с определенным, но и (хотя крайне редко) с неопределенным (неконкретизированным) умыслом. В таком случае содеянное квалифицируется

³⁹ П. 20 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. № 29 «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое» // БВС РФ. 2003. № 2. С. 2-6.

⁴⁰ БВС РФ. 2003. № 10. С. 23.

⁴¹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. А.П. Чекалин // СПС «Консультант Плюс».

как покушение на причинение наименее тяжких последствий из входящих в предвидение лица. Так, неудачно взламывая сейф и не зная о размере находящейся в нем суммы денег, лицо должно нести ответственность за покушение на простую кражу (при отсутствии иных квалифицирующих признаков) по ч. 3 ст. 30, ч. 1 ст. 158 УК РФ.⁴²

В ряде случаев субъективная сторона содеянного позволяет разграничить покушение и оконченное преступление. С этим судебная практика сталкивается в тех случаях, когда покушение на совершение одного преступления по признакам объективной стороны полностью соответствует признакам состава оконченного преступления, описанного в другой статье УК РФ. Так, если лицу причинен тяжкий вред здоровью (что охватывается диспозицией ст. 111 УК РФ), то необходимо установить направленность умысла виновного. Если он был направлен на убийство, а в результате был причинен лишь тяжкий вред здоровью потерпевшего, то квалифицировать содеянное надлежит исходя не из фактически наступивших последствий, а как покушение на убийство, т.е. по ч. 3 ст. 30, ст. 105 УК РФ. Если же умысел был направлен на причинение тяжкого вреда здоровью либо являлся неопределенным, то содеянное следует квалифицировать по ст. 111 УК РФ⁴³.

Ответственность за покушение наступает независимо от категории преступления. При этом наказание, назначаемое за покушение на преступление в соответствии с ч. 3 ст. 66 УК РФ, не может превышать трех четвертей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ за оконченное преступление.

Литература:

1. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. А.П. Чекалин // СПС «Консультант Плюс».
2. Есаков Г.А., Рарог А.И., Чучаев А.И. Настольная книга судьи по уголовным делам // СПС «Консультант Плюс».
3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. № 29 «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое» // БВС РФ. 2003. № 2.

§ 12. Понятие соучастия в преступлении. Объективные и субъективные признаки соучастия

Институт соучастия является наиболее сложным и дискуссионным в теории и практике уголовного права. Не существует и единого взгляда на право-

⁴² Есаков Г.А., Рарог А.И., Чучаев А.И. Настольная книга судьи по уголовным делам // СПС «Консультант Плюс».

⁴³ Там же.

вую природу института соучастия. Он, как таковое, представляет собой сложноорганизованную систему, обладающую качественно иными свойствами и возможностями. Фундамент основания уголовной ответственности соучастников составляют акцессорный принцип и принцип их самостоятельной ответственности.

В соответствии со ст. 32 УК РФ *соучастие – это умышленное совместное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления*. Такое понятие соучастия в преступлении подвергается справедливой критике ученых. Например, Е.В. Благов считает, что под соучастием в преступлении целесообразно понимать совершение двумя или более субъектами преступления во взаимосвязи друг с другом прямоумышленного деяния⁴⁴. Исходя из законодательной его дефиниции, можно выделить объективные и субъективные признаки. К *объективным признакам соучастия относятся:*

1) *Количественный признак – участие в совершении преступного деяния двух и (или) более лиц.*

2) *Признак совместности совершения преступного деяния.*

Несмотря на указание требований к *количественному минимуму лиц*, которые способны образовать соучастие в преступлении, научная литература содержит и такую точку зрения, согласно которой установленный уголовным законом минимум соучастия неодинаков для всех форм соучастия, которые перечислены в ст. 35 УК РФ. Согласно мнению А.Г. Мондохорова, преступное сообщество (преступная организация) может образоваться лицами в количестве не менее четырех человек⁴⁵. Обоснованием для данной точки зрения служит признак структурированности, который обязателен для данной формы соучастия, то есть наличие как минимум двух структурных подразделений, каждое из которых содержит не менее двух лиц.

Рассматривая проблему качественной характеристики лиц, которые могут быть признаны соучастниками посредством логического толкования УК РФ, можно сделать следующий вывод: речь идет о лицах, являющихся субъектами преступления. Обоснованием для подобного подхода служит законодательная характеристика субъекта преступления, которым признается вменяемое физическое лицо, достигшее возраста уголовной ответственности, а также более главенствующее положение норм ст. 19 УК РФ и ст. 32 УК РФ. Это требование в равной степени распространяется и на содержание ст. 35 УК РФ. Имеет место и совершенно противоположная точка зрения, согласно которой исследователи считают, что в случае совершения преступления лицом, являющимся субъектом, совместно с лицами, таковыми не являющимися в силу невменяемости или не достижения возраста уголовной ответственности, действия первого надлежит квалифицировать как групповое преступление, если это предусмотрено в

⁴⁴ Благов Е.В. Соучастие в преступлении и уголовная ответственность: монография. – М.: Юрлитинформ, 2021. – С. 28.

⁴⁵ Бондаренко О.В. Проблемные аспекты привлечения к уголовной ответственности соучастников преступления // Аллея наук. 2018. № 8 (24). – С. 386-388.

норме соответствующей статьи УК РФ⁴⁶. Однако данное обоснование неубедительно и не соответствует законодательству в системном и логическом толковании по следующим причинам:

- буквальное толкование не должно иметь преимущество перед системным толкованием;

- «односторонняя» субъективная связь не образует соучастия, так как лицо, не сознающее факта совместного причинения вреда с другими лицами, даже если оно обладает признаками субъекта преступления, не может являться соучастником;

- для констатации факта соучастия необходимо установление вины на стороне каждого из соучастников. Если же виновно действует только одно лицо, то отсутствует соучастие в преступлении⁴⁷.

Рассмотрение *совместности деяния* как неотъемлемого объективного признака соучастия, требует наличия составляющих его элементов:

- 1) Наличие единого для всех соучастников преступления преступного результата подразумевает, что конкретный преступный результат достигается совместными деяниями каждого из совместно действующих лиц, взятыми в совокупность. В этой связи необходимо привести мнение А.П. Козлова, который понимает его как тот социальный феномен, ради которого несколько человек объединяются в нечто целое. Автором в качестве такового приводится совершение необходимых для каждого из них и для всех вместе общественно опасных действий (изнасилование, нападение при разбое и т.п.), и причинение того или иного общественного вреда⁴⁸.

- 2) Функциональная связь между действиями соучастников – это внешняя форма их взаимодействия. Каждым из соучастников совершаются действия, которые необходимы и достаточны для выполнения своей функции иными соучастниками.

- 3) Наличие связи между действиями каждого из соучастников и наступившим преступным результатом.

К субъективным признакам соучастия в преступлении в соответствии со ст. 32 УК РФ относятся: 1) *умышленный характер совместного участия в совершении противоправного деяния (умышленность деяний соучастников)* и 2) *участие соучастников в умышленном преступлении*.

Умышленный характер совместного участия в совершении преступления заключается в осознании каждым соучастником общественной опасности не только собственного деяния, но и общественной опасности деяний других со-

⁴⁶ Прокументов Л.М. Групповое преступление в науке уголовного права и действующем уголовном законодательстве России // Уголовная юстиция. 2018. № 11. – С. 152-155; Гарбатович Д.А. Зависимость уголовно-правовой оценки деяний соучастников от квалификации исполнителя // Уголовное право. 2018. № 1. С. 33-38.

⁴⁷ Лисица А.А., Шищенко Е.А. Соучастие в преступлении: проблемы квалификации и законодательного применения // Молодой ученый. 2017. № 15. – С. 262-265.

⁴⁸ Бондаренко О.В. Проблемные аспекты привлечения к уголовной ответственности соучастников преступления // Аллея наук. 2018. № 8 (24). – С. 386-388.

участников, а также в предвидении наступления совместного преступного результата, а волевой момент – в желании совместного достижения преступного результата или в сознательном допущении его наступления⁴⁹. В соответствии со ст. 32 УК РФ осведомленность соучастников о совместной деятельности должна быть двусторонней. Тем не менее, наличие данного признака не является достаточным основанием для признания совместно действующих лиц соучастниками. Необходимо единение не только интеллектуального, но и волевого момента умысла. Волевой момент проявляется в наличии желания причинить преступный результат совместными усилиями, что обязательно требует наличия соглашения между участниками, которое может состояться в абсолютно любой форме и на абсолютно любой стадии осуществления преступной деятельности до момента юридического окончания преступления. Следует заметить, что преступная деятельность, например, пособника может осуществляться и после совершения преступления, если он скрывает преступника, средства или орудия совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем, приобретает или сбывает такие предметы. Но, чтобы быть соучастником преступления, данное лицо должно дать обещание соучастникам совершить перечисленные деяния до начала или во время совершения преступления.

Соучастие возможно исключительно в *умышленных преступных деяниях*, на что прямо указывается законодателем.

Литература:

1. Благов Е.В. Соучастие в преступлении и уголовная ответственность : монография. – М.: Юрлитинформ, 2021. – 320 с. – ISBN 978-5-4396-2122-4 – Текст : электронный.
2. Козлов А.П. Соучастие: традиции и реальность : монография / А.П. Козлов. – Санкт-Петербург : Юрид. центр Пресс, 2001. – 359 с. – (Теория и практика уголовного права и уголовного процесса / Ассоц. Юрид. центр).; ISBN 5-94201-049-8 – Текст : электронный.
3. Галиакбаров Р.Р. Борьба с групповыми преступлениями : Вопр. квалификации / Р.Р. Галиакбаров; М-во сел. хоз-ва и продовольствия Рос. Федерации. Куб. гос. аграр. ун-т. Юрид. фак. – Краснодар : Куб. гос. аграр. ун-т, 2000. – 198 с. – Текст : электронный.

⁴⁹Шеремет И.А. О проблеме разграничения некоторых видов соучастия в преступлении // Эпомен. 2018. № 14.– С. 124-129.

§ 13. Виды соучастников. Квалификация деяний исполнителя, организатора, подстрекателя и пособника

В ч. 1 ст. 33 УК РФ перечислены четыре вида соучастников: *исполнитель, организатор, подстрекатель и пособник*.

В действиях *исполнителя* воплощается результат усилий иных соучастников преступления. Традиционно в юридической науке, в соответствии с ч. 2 ст. 33 УК РФ, выделяется *три вида исполнительской деятельности*: 1) *единоличный исполнитель, который самостоятельно выполняет полностью объективную сторону преступления*; 2) *соисполнители, т.е. каждый из них выполняет часть объективной стороны преступления*; 3) *посредственный исполнитель (причинитель) совершает преступление с использованием лиц, не подлежащих уголовной ответственности, которые полностью или частично выполняют объективную сторону состава преступления*.

Роль исполнителя преступления заключается в выполнении различными деяниями конкретного состава преступления, предусмотренного Особенной частью УК РФ. Разнообразие выражения роли исполнителя заключается в том, что фактически действия некоторых соисполнителей могут быть сходными с действиями иных соучастников. Тем не менее, юридически они не оцениваются как действия организатора, подстрекателя или пособника и квалифицируются без ссылки на ч. 2 ст. 33 УК РФ.

Посредственный исполнитель использует для совершения преступления лиц, которые не являются субъектами преступления (не достигли возраста привлечения к уголовной ответственности, невменяемые, дрессированные животные и т.д.); введенных им в заблуждение, когда они невиновно причиняют вред (не осознают общественную опасность своих деяний согласно ч. 1 ст. 28 УК РФ); причиняющих вред в результате применения к ним физического непреодолимого принуждения (ст. 40 УК РФ) или исполняющих приказ или распоряжение, не осознавая его незаконный характер (ст. 42 УК РФ).

Говоря об исполнителе преступления, нельзя не отметить его значение для квалификации преступной деятельности других соучастников:

1) Отсутствие исполнителя преступления исключает соучастие – неудавшееся соучастие (ч. 5 ст. 34 УК РФ);

2) Совершенные исполнителем преступления определяют квалификацию содеянного остальными соучастниками, если у него отсутствует эксцесс исполнителя (ст. 36 УК РФ);

3) По мере завершенности действий исполнителя определяется стадия совершения преступления другими соучастниками;

4) Срок истечения давности для соучастников начинается со времени совершения преступления исполнителем;

5) Местом совершения преступления для соучастников является место совершения преступления исполнителем.

Квалификация действий *организатора* преступного посягательства предопределена уголовным законом. Признаки, призванные квалифицировать дей-

ствия организатора, отражены в ч. 3 ст. 33 УК РФ: 1) лицо, наделенное признаками субъекта преступления; 2) организация совершения преступления (подбор соучастников, вступление с ними в сговор, подготовка плана совершения преступления и т.д.); 3) руководство исполнением преступления возможно непосредственно на месте его совершения или на расстоянии путем дачи указаний, осуществления контроля за действиями исполнителя (исполнителей), присоединение к их действиям и т.д.); 4) создание организованной группы или преступного сообщества (преступной организации) – любые умышленные действия, результатом которых стало создание этих преступных групп; 5) руководство организованной группой и преступным сообществом (преступной организацией) заключается в осуществлении управленческих функций в процессе преступной деятельности указанных групп. Деяния организатора квалифицируются со ссылкой на ч. 3 ст. 33 УК РФ и по статье Особенной части УК РФ, а, если он сам выполняет часть объективной стороны состава преступления – без ссылки на ч. 3 ст. 33 УК РФ, но в приговоре отражается его организаторская деятельность. Деяния организатора организованных групп и сообществ квалифицируются по ч. 1 ст. ст. 205.4; 208, 209, 210, 281.3; 282.1 УК РФ. Организатор несет ответственность за все преступления, которые совершены участниками перечисленных преступных групп, которые охватывались его умыслом.

Согласно ч. 4 ст. 33 УК РФ, *подстрекателем* признается лицо, склонившее другое лицо к совершению преступления путем уговора, подкупа, угрозы или другим способом. Подстрекатель склоняет к совершению конкретного преступления строго определенного (-ых) лица (лиц). Ввиду того, что подстрекательская деятельность является одним из проявлений соучастия в преступлении, между подстрекателем и подстрекаемым лицом должна существовать двусторонняя субъективная связь, характеризующаяся взаимной осведомленностью каждого из соучастников о совместном характере совершаемого преступления. В частности, указанное требование предполагает, что подстрекаемое лицо осознает не только источник воздействия на его психику, но и интерес подстрекателя в совершении им преступления. Скрытая форма подстрекательства, по справедливому замечанию А.В. Плужникова, недопустима⁵⁰. В свою очередь, сознанием подстрекателя также должно охватываться, каких конкретно лиц он склоняет к совершению преступления. В противном случае характера психического воздействия будет явно недостаточно для оказания того влияния, которое оказывает подстрекатель, воздействуя на определенное для него лицо (лиц). Так, не является подстрекательством обращение к неопределенному для подстрекателя кругу лиц с призывом совершить преступление, пусть даже такой призыв осуществляется с целью склонения к совершению конкретного преступления. Подобные действия в случаях, специально предусмотренных Особенной частью УК РФ, представляют собой самостоятельные составы преступ-

⁵⁰ Плужников А.В. Соучастие в преступлении (проблемы общего и специального субъекта): Дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2008. – С. 94.

лений, предусматривающих ответственность за публичные призывы (ст. ст. 205.2; ч. 3 ст. 212; 280; 280.1; 354 УК РФ).

Действия подстрекателя квалифицируются со ссылкой на ч. 4 ст. 33 УК РФ и по ст. Особенной части УК РФ. Если за склонение и вовлечение к совершению преступления предусмотрена ответственность статьями Особенной части УК РФ, квалификация также осуществляется и по этим статьям, например, ст. 150; ч. ч. 1 и 1.1 ст. 205.1; ч. 1.1 ст. 212 УК РФ и т.д.

Отличие подстрекателя от посредственного исполнителя: он склоняет к совершению преступления лицо, которое подлежит уголовной ответственности.

Отличие подстрекателя от организатора: он не предпринимает усилий для объединения людей на совершение преступления; не предопределяет формы и способы его совершения; не руководит выполнением посягательства; не контролирует деятельность других соучастников.

В соответствии с ч. 5 ст. 33 УК РФ, *пособником* признается лицо, содействовавшее совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации, средств или орудий совершения преступления либо устранением препятствий, а также лицо заранее обещавшее скрыть преступника, средства или орудия совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем, а равно лицо, заранее обещавшее приобрести или сбыть такие предметы. В зависимости от характера осуществляемой им деятельности она подразделяется на интеллектуальную и физическую. Деяния пособника квалифицируются со ссылкой на ч. 5 ст. 33 УК РФ и по ст. Особенной части УК РФ. Кроме того, за пособничество предусмотрена ответственность отдельными статьями УК РФ, например, ч. 3 ст. 205.1 УК РФ. Пособничество надо отграничивать от *прикосновенности* к преступлению, которая является заранее не обещанной деятельностью до момента окончания преступления (например, ст. 175 УК РФ).

Отличие пособника от других соучастников: не выполняет объективную сторону состава преступления; от него не исходит инициатива совершения преступления.

Литература:

1. Благоев Е.В. Соучастие в преступлении и уголовная ответственность : монография / Е.В. Благоев – М.: Юрлитинформ, 2021. – 320 с. – ISBN 978-5-4396-2122-4 – Текст : электронный.

2. Дрепелев А.С. Соучастник преступления: закон, теория, практика: Дис. ... канд. юрид. наук / А.С. Дрепелев. – Ярославль, 2017. – 288 с. – Текст : электронный.

3. Галиакбаров Р.Р. Борьба с групповыми преступлениями : Вопр. квалификации / Р.Р. Галиакбаров; М-во сел. хоз-ва и продовольствия Рос. Федерации. Куб. гос. аграр. ун-т. Юрид. фак. – Краснодар : Куб. гос. аграр. ун-т, 2000. – 198 с. – Текст : электронный.

§ 14. Формы и виды соучастия. Влияние форм соучастия на квалификацию

Законодатель в ст. 35 УК РФ определяет следующие *формы соучастия*:

- 1) группа лиц без предварительного сговора или просто группа лиц;
- 2) группа лиц по предварительному сговору;
- 3) организованная группа;
- 4) преступное сообщество (преступная организация).

В правовой литературе различают следующие *виды соучастия*:

- простое соучастие (соисполнительство – группа лиц без предварительного сговора и группа лиц с предварительным сговором);
- сложное соучастие (с исполнением различных ролей – организованная группа и преступное сообщество (преступная организация)).

Определение форм и видов соучастия позволяет определить характер и степень общественной опасности совместной преступной деятельности соучастников, установление которых означает учет степени согласованности действий соучастников. Чем теснее связь между соучастниками, тем выше степень организованности их действий, и тем опаснее преступление, совершенное ими.

Согласно ч. 1 ст. 35 УК РФ, преступление совершается *группой лиц*, когда в его совершении участвовали два и более исполнителя, наделенные признаками субъекта преступления, без предварительного сговора, то есть когда совместный умысел на совершение деяний, предусмотренных объективной стороной того или иного преступления, возник у них непосредственно перед совершением преступления или в процессе его совершения.

Преступление признается совершенным *группой лиц по предварительному сговору*, если два и более лица заранее, за определенный промежуток времени и, как правило, в другом месте договорились о совершении того или иного преступления (ч. 2 ст. 35 УК РФ). Если в совершении преступления участвуют организатор, подстрекатель или пособник, им данный квалифицирующий признак не вменяется, и, если преступление совершает с их участием только один исполнитель, ему также не вменяется этот квалифицирующий признак.

Как отмечает П. Агапов, предварительным будет считаться такой сговор, который «отдален по времени от непосредственно действий, направленных на совершение преступления»⁵¹. Сговор должен быть достигнут не только относительно самого факта совершения преступного посягательства, но иных обстоятельств его совершения – места, способа, орудий и средств совершения преступления, а также субъективных признаков и субъекта преступления.

Организованная группа – это устойчивая группа лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений (ч. 3 ст. 35 УК РФ). В отличие от группы лиц, заранее договорившихся о совместном совершении преступления, организованная группа характеризуется, в частности, устой-

⁵¹ Агапов П. Преступления против общественной безопасности, сопряженные с организованной преступной деятельностью. – URL: <http://base.consultant.ru>. (дата обращения: 05.07.2023).

чивостью, наличием в ее составе организатора (руководителя) и заранее разработанного плана совместной преступной деятельности, распределением функций между членами группы при подготовке к совершению преступления и осуществлении преступного умысла, строгой дисциплиной, иерархией.

Об устойчивости организованной группы может свидетельствовать не только большой временной промежуток ее существования, неоднократность совершения преступлений членами группы, но и их техническая оснащенность, длительность подготовки даже одного преступления, а также иные обстоятельства (например, специальная подготовка участников организованной группы к проникновению в хранилище для изъятия денег (валюты) или других материальных ценностей).

При признании этих преступлений совершенными организованной группой действия всех соучастников независимо от их роли в содеянном подлежат квалификации как соисполнительство без ссылки на ст. 33 УК РФ.

Если лицо подстрекало другое лицо или группу лиц к созданию организованной группы для совершения конкретных преступлений, но не принимало непосредственного участия в подборе ее участников, планировании и подготовке к совершению преступлений (преступления) либо в их осуществлении, его действия следует квалифицировать как соучастие в совершении организованной группой преступлений со ссылкой на ч. 4 ст. 33 УК РФ.

Анализ понятия организованной группы, которая выступает в качестве квалифицирующего и конструктивного признака состава большинства преступлений, позволяет сделать вывод о том, что главными признаками организованной группы как формы соучастия, являются устойчивость и наличие группы лиц. Наиболее важным и спорным признаком организованной группы в теории и судебной практике является признак устойчивости. Несмотря на то, что данный признак имеет достаточно длительную законодательную историю, ученые и практики до сих пор не выделили единых критериев этого признака. Например, Д.О. Теплова считает, что устойчивость как доминантный признак организованной группы характеризуется следующими показателями: «1) стабильностью состава; 2) согласованностью действий; 3) наличием организатора или руководителя; 4) постоянством форм и методов преступной деятельности»⁵².

Группа лиц, группа лиц по предварительному сговору и организованная группа во многих составах преступлений являются квалифицирующими или особо квалифицирующими признаками.

Преступление признается совершенным *преступным сообществом (преступной организацией)*, если оно совершено структурированной организованной группой или объединением организованных групп, действующих под единым руководством, члены которых объединены в целях совместного совершения одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений для полу-

⁵²Теплова Д.О. Устойчивость как доминантный признак организованной группы, совершающей мошенничество: анализ судебной практики // Российский судья. 2013. № 7. – С. 35.

чения прямо или косвенно финансовой или иной материальной выгоды (ч. 4 ст. 35 УК РФ).

Согласно ч. 5 ст. 35 УК РФ, лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество (преступную организацию) либо руководившее ими, подлежит уголовной ответственности за ее организацию и руководство ими в случаях, предусмотренных статьями 205.4 (организация террористического сообщества и участие в нем), 208 (организация незаконного вооруженного формирования или участие в нем, а равно участие в вооруженном конфликте или военных действиях в целях, противоречащих интересам Российской Федерации), 209 (бандитизм), 210 (организация преступного сообщества (преступной организации) или участие в нем (ней)) и 282.1 (организация экстремистского сообщества) УК РФ, а также за все совершенные организованной группой преступления, если они охватывались его умыслом. Другие участники организованной группы или преступного сообщества (преступной организации) несут уголовную ответственность за участие в них в случаях, предусмотренных статьями 205.4, 208, 209, 210 и 282.1 УК РФ, а также за преступления, в подготовке или совершении которых они участвовали. Этот перечень статей следует дополнить ст. 281.3 (Организация диверсионного сообщества и участие в нем).

Литература:

1. Российская Федерация. Постановления. О судебной практике рассмотрения уголовных дел об организации преступного сообщества (преступной организации) или участии в нем (ней): Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10.06.2010 № 12 // СПС КонсультантПлюс.

2. Благов Е.В. Соучастие в преступлении и уголовная ответственность : монография. – М.: Юрлитинформ, 2021. – 320 с. – ISBN 978-5-4396-2122-4 – Текст : электронный.

3. Козлов А.П. Соучастие: традиции и реальность : монография / А.П. Козлов. – Санкт-Петербург : Юрид. центр Пресс, 2001. – 359 с. – (Теория и практика уголовного права и уголовного процесса / Ассоц. Юрид. центр); ISBN 5-94201-049-8 – Текст : электронный.

4. Галиакбаров Р.Р. Борьба с групповыми преступлениями : Вопр. квалификации / Р.Р. Галиакбаров; М-во сел. хоз-ва и продовольствия Рос. Федерации. Куб. гос. аграр. ун-т. Юрид. фак. – Краснодар : Куб. гос. аграр. ун-т, 2000. – 198 с. – Текст : электронный.

§ 15. Совокупность преступлений: понятие и значение для квалификации.

Определение реальной и идеальной совокупности.

Отграничение совокупности преступлений

от единичного сложного преступления и конкуренции норм

Согласно ч.ч. 1 и 2 ст. 17 УК РФ *совокупностью преступлений* признается совершение двух или более преступлений, ни за одно из которых лицо не было осуждено, за исключением случаев, когда совершение двух или более

преступлений предусмотрено статьями Особенной части УК РФ в качестве обстоятельства, влекущего более строгое наказание, а также одно действие (бездействие), содержащее признаки преступлений, предусмотренных двумя или более статьями УК РФ.

С учетом данных дефиниций можно выделить *признаки совокупности преступлений*:

1) совершение лицом одного или несколько деяний, содержащих признаки двух и более составов преступлений;

2) ни за одно из совершенных преступлений лицо не было осуждено и все они являются предметом судебного разбирательства;

3) если за некоторые преступления лицо и было осуждено, то все они совершены до постановления приговора по первому делу;

4) все совершенные лицом преступления на момент рассмотрения дела не утратили правовых свойств.

Для правильного понимания рассматриваемой формы множественности большое значение имеют законодательно установленные обстоятельства, исключающие совокупность преступлений. Совокупность преступлений отсутствует, если совершение двух или более преступлений предусмотрено статьями УК РФ в качестве обстоятельства, влекущего более строгое наказание (ч. 1 ст. 17 УК РФ). Исключает совокупность совершение преступления деянием, которое образует состав самостоятельного преступления, но в данном конкретном составе предусмотрено в качестве обязательного, квалифицирующего или особо квалифицирующего признака. К таковым относится большинство составов составных насильственных преступлений (например, грабеж с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья). Не будет образовывать совокупность и совершение преступления, повлекшего наступление дополнительных последствий и разновидностью которых являются преступления с двумя формами вины (ч. 4 ст. 111 УК РФ); образованного альтернативными деяниями (ст. 222 УК РФ); продолжаемого и длящегося, а также при конкуренции норм.

В основу деления совокупности преступлений на виды могут быть положены различные критерии. Наиболее общим из них является характер преступного поведения лица, в зависимости от которого совокупность подразделяется на *идеальную и реальную*.

Реальная совокупность представляет собой следствие двух и более деяний лица или группы лиц, совершаемых одновременно. Реальную совокупность образуют не менее двух преступлений, каждое из которых содержит все признаки состава преступления. Так, в конце ноября 2008 года Х. совершил грабеж, то есть открытое хищение чужого имущества с применением насилия, не опасного для жизни и здоровья в отношении К. После нанесения удара, а затем из корыстных целей, противоправно и безвозмездно изъяс – похитил деньги и сотовый телефон. Он же Х. 15.03 2009 года совершил кражу, то есть тайное хищение чужого имущества, находящегося при потерпевшей. Находясь в

гостях, где у него возник преступный умысел на совершение кражи сотового телефона, присвоил его себе и в дальнейшем использовал на личные нужды⁵³.

При *идеальной совокупности* два и более преступления совершаются одним действием (бездействием) субъекта, поэтому она характеризуется более тесной связью между составляющими ее деяниями. Идеальную совокупность образует и совершение одним действием двух преступлений, предусмотренных разными частями одной и той же статьи, содержащими составы самостоятельных преступлений. Пример идеальной совокупности – совершение квартирной кражи, когда среди похищенного имущества оказались и наркотикосодержащие лекарства. Кражу имущества с проникновением в квартиру нужно квалифицировать по п. "а" ч. 3 ст. 158 УК РФ и самостоятельно квалифицировать хищение лекарственных средств, содержащих наркотические средства, по ч. 1 ст. 229 УК РФ.

Рассмотрим более подробно *вопросы отграничения совокупности преступлений от сложных единичных преступлений и конкуренции норм*, т.к. в судебной практике при их квалификации допускаются ошибки, когда вместо одного состава преступления, усматривают совокупность преступлений. Именно поэтому в данной теме рассматриваются единичные сложные преступления, по поводу видов которых среди ученых отсутствует общая точка зрения.

Составные преступления состоят из нескольких разнородных деяний, каждое из которых предусмотрено уголовным законом в качестве самостоятельного преступления, например, разбой (ст. 162 УК РФ) можно условно разделить на грабеж (ст. 161 УК РФ) и на составы, предусматривающие ответственность за причинение вреда здоровью (ст. ст. 111, 112, 115 УК РФ).

Преступления с альтернативными деяниями – у них в диспозиции статьи законодателем перечислено два и более деяний, при совершении хотя бы одного из них лицо подлежит ответственности за оконченное преступление (ст. ст. 222, 228 УК РФ).

Преступления с дополнительными тяжкими последствиями – в таких составах в качестве квалифицирующих или особо квалифицирующих признаков указаны законодателем более тяжкие последствия, чем в основном составе преступления. Например, если в результате ДТП одному потерпевшему причиняется тяжкий вред здоровью, а другому смерть, квалификация осуществляется только по той части ст. 264 УК РФ, которая предусматривает ответственность за причинение смерти⁵⁴. Разновидностью таких преступлений являются *преступления с двумя формами вины* (ч. 4 ст. 111 УК РФ).

⁵³ Приговор Орловского районного суда Кировской области от 27.05.2009 № 1-39/2009. // Архив Орловского районного суда Кировской области.

⁵⁴ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 9 декабря 2008 г. № 25 «О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с нарушением правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств, а также с их неправомерным завладением без цели хищения» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2009. № 2. – С. 3.

Продолжаемыми являются преступления, складывающиеся из ряда тождественных преступных деяний, направленных к общей цели и составляющих в своей совокупности единое преступление (ст. 117 УК РФ)⁵⁵.

Под *длящимся преступлением* понимается действие или бездействие, сопряженное с последующим длительным невыполнением обязанностей, возложенных на виновного законом под угрозой уголовного преследования⁵⁶.

Конкуренция уголовно-правовых норм – это состязательность двух и более норм, когда признаки содеянного одновременно и полностью охватываются этими нормами. В таких ситуациях совокупность преступлений отсутствует, и квалификация совершенного деяния осуществляется только по одной норме (статье) УК РФ.

Конкуренция норм бывает разных видов⁵⁷:

- темпоральная – когда в конкуренцию вступают нормы, действовавшие в различные периоды времени (ст. ст. 9, 10 УК РФ);
- пространственная – конкуренция норм с различным территориальным действием (ст. ст. 11, 12 УК РФ);
- иерархическая – конкуренция норм с разной юридической силой – может иметь место лишь в связи с неконституционностью отдельных норм уголовного закона или несоответствием их общепринятым принципам и нормам международного права;
- содержательная – конкуренция общей и специальной нормы; конкуренция части и целого; конкуренция специальных норм.

Литература:

1. Козлов А.П., Севастьянов А.П. Единичные и множественные преступления / А.П. Козлов, А.П. Севастьянов. – Санкт-Петербург : Юридический центр-Пресс, 2011. – 913 с. – (Теория и практика уголовного права и уголовного процесса/ Ассоц. Юридический центр).; ISBN 978-5-94201-615-9 (в пер.) – Текст : электронный.
2. Конкуренция уголовно-правовых норм при квалификации преступлений : Учеб. пособие / [Сост. Иногамова-Хегай Л.В.]. – М. : Инфра-М, 2002 (ООО тип. ПОЛИМАГ). – 167 с. – (Высшее образование : Сер.); ISBN 5-16-000844-6 (в обл.) – Текст : электронный.
3. Рогова Н.Н. Совокупность преступлений: вопросы теории и практики : Дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.08 / Ур. гос. юрид. акад. – Екатеринбург, 2003. – 167 с. – Текст : электронный.

⁵⁵Постановление 23-го Пленума Верховного Суда СССР от 4 марта 1929 г. «Об условиях применения давности и амнистии к длящимся и продолжаемым преступлениям» // СПС КонсультантПлюс.

⁵⁶Там же.

⁵⁷Российское уголовное право. Общая часть / Под ред. В.С. Комиссарова. – СПб.: Питер, 2005. – С. 359.

4. Российское уголовное право. Общая часть / Под ред. В.С. Комиссарова. -СПб.: Питер, 2005. – 560 с. – (Серия «Учебник для вузов»). – ISBN 5-469-00606-9. – Текст : электронный.

§ 16. Правила квалификации при конкуренции общей и специальной норм, конкуренции части и целого

Уголовный закон сформулировал только одно *правило квалификации при конкуренции норм*. В соответствии с ч. 3 ст. 17 УК РФ *«Если преступление предусмотрено общей и специальной нормами, совокупность преступлений отсутствует и уголовная ответственность наступает по специальной норме»*, т.е. рассматривается ситуация возможного регулирования одного уголовно-правового отношения (деяния) двумя или более правовыми нормами, из которых применению подлежит только одна. Остальные правила квалификации разработаны в судебной практике, в основном, в различных постановлениях Пленума Верховного Суда РФ.

Конкуренция общей и специальной нормы заключается в том, что первая предусматривает определенный круг деяний, а вторая – частные случаи из этого круга, поэтому квалификация осуществляется по специальной норме.

Например, конкуренция возникает между п. «б» ч. 2 ст. 105 УК РФ (убийство лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга) – общая норма, т.к. подразумевается любая деятельность, предусмотренная трудовым договором или контрактом, и ст. ст. 277, 295 и 317 УК РФ – специальные нормы, которые предусматривают ответственность за посягательство на жизнь лица, выполняющего определенный вид служебной деятельности. Если убийство связано с такой деятельностью, квалификация осуществляется по перечисленным статьям, которые являются специальными нормами.

Возникновение *конкуренции части и целого* обусловлено отражением в уголовном законодательстве помимо элементарных, то есть простых единичных составов преступлений, описывающих самостоятельные деяния, еще и сложных составов, содержащих в себе самостоятельные действия или соединяющих воедино фактически несколько самостоятельных деяний. Зачастую являющихся способами осуществления основных деяний. *При конкуренции между составом преступления, представляющим собой целое и составом, представляющим его часть, квалификация осуществляется по составу преступления, охватывающим наибольшее количество признаков (целое).*

В качестве примера можно привести разбой (ст. 162 УК РФ), совершенный с применением насилия, опасного для жизни или здоровья (целое), в котором соединены простой грабеж (ч. 1 ст. 161 УК РФ) (часть) и виды причиненного потерпевшему вреда здоровью (ст. ст. 111, 112 и 115 УК РФ) (часть). Квалификация должна осуществляться только по ст. 162 УК РФ – целое, и дополнительной квалификации по ст. ст. 111, 112 и 115 УК РФ – часть, не требуется.

Одной из разновидностей рассмотренной выше конкуренции общей и специальной нормы является конкуренция норм с отягчающими и смягчающими обстоятельствами. При такой конкуренции предпочтение отдается норме со смягчающими обстоятельствами. Например, при совершении убийства лицом, находящимся в состоянии аффекта, его действия содержат признаки составов преступлений, предусмотренных ст. ст. 105 и 107 УК РФ. Посягательство должно быть квалифицировано по ст. 107 УК РФ, предусматривающей более мягкое наказание.

Существует также конкуренция специальных норм. Она возникает, например, тогда, когда в совершенном преступлении имеются признаки, предусмотренные различными частями статьи УК РФ (допустим вымогательство совершено с применением насилия, организованной группой и в целях получения имущества в особо крупном размере – п. «в» ч. 2 ст. 163 и п.п. «а» и «б» ч. 3 ст. 163 УК РФ). Квалификация в подобных ситуациях должна осуществляться с учетом следующего правила. При конкуренции нескольких частей статьи, предусматривающих усиливающие ответственность признаки, применяется та часть, которая содержит наиболее тяжкий признак, ссылка на него полнее и точнее отражает степень опасности деяния. При этом в описательной части приговора должны быть указаны все квалифицирующие признаки деяния⁵⁸.

Когда в конкуренции находятся специальные нормы, предусматривающие привилегированные составы преступлений (со смягчающими обстоятельствами), применять следует норму, санкция которой предусматривает более мягкое наказание. Так, если убийство совершено в состоянии аффекта (ч. 1 ст. 107 УК РФ, санкция до 3-х лет лишения свободы) и при превышении пределов необходимой обороны, применять надо только норму об убийстве при превышении пределов необходимой обороны (ч. 1 ст. 108 УК РФ, санкция до 2-х лет лишения свободы), т.к. ее санкция предусматривает более мягкое наказание⁵⁹.

Литература:

1. Горелик А.С. Конкуренция уголовно-правовых норм : учебное пособие / А.С. Горелик ; Красноярский университет [КрасГУ]. Юридический институт [ЮИ]. – 2-е изд., испр. и доп. – Красноярск : Красноярский университет [КрасГУ], 1998. – 106 с. – Текст : электронный.
2. Конкуренция уголовно-правовых норм при квалификации преступлений : Учеб. пособие / [Сост. Иногамова-Хегай Л.В.]. – М. : Инфра-М, 2002 (ООО тип. ПОЛИМАГ). – 167 с. – (Высшее образование : Сер.); ISBN 5-16-000844-6 (в обл.) – Текст : электронный.

⁵⁸ Уголовное право. Общая и Особенная части. / Под ред. Кадникова Н.Г. / Учебник. – М.: Городец, 2006. – С. 318.

⁵⁹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 сентября 2012 г. № 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2012. № 11. – С. 5.

3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 сентября 2012 г. № 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2012. № 11. – Текст : непосредственный.

4. Российское уголовное право. Общая часть / Под ред. В.С. Комиссарова. -СПб.: Питер, 2005. – 560 с. – (Серия «Учебник для вузов»). – ISBN 5-469-00606-9. – Текст : электронный.

5. Уголовное право : общ. и особенная части : учеб. для вузов / [Ветров Н. И. и др.] ; под ред. Н. Г. Кадникова. – Москва : Городец, 2006. – 911 с. – ISBN 5-9584-0144-0 (В пер.). – Текст : электронный.

Актуальные проблемы права и правоприменения (Б1.О.04)

Литература ко всем вопросам:

1. Актуальные проблемы уголовного права (особенная часть) : монография / ред., Л. А. Букалерева. – Москва : Российская академия адвокатуры и нотариата, 2017. – 235 с. – ISBN 978-5-93858-088-6. – Текст : электронный // Цифровой образовательный ресурс IPR SMART : [сайт]. – URL: <https://www.iprbookshop.ru/72638.html> (дата обращения: 19.12.2023). – Режим доступа: для авторизир. пользователей

2. Беспалько, В. Г. Актуальные проблемы уголовного права : учебное пособие / В. Г. Беспалько, А. С. Маякова. – Москва : Российская таможенная академия, 2014. – 256 с. – ISBN 978-5-9590-0837-6. – Текст : электронный // Цифровой образовательный ресурс IPR SMART : [сайт]. – URL: <https://www.iprbookshop.ru/69689.html> (дата обращения: 19.12.2023). – Режим доступа: для авторизир. пользователей.

3. Молчанов Д.М. Актуальные проблемы уголовного права. Учебное пособие / под ред. А.И. Рарога. – М. : Проспект, 2022. – 144 с. – Текст непосредственный.

4. Павлов, В. Г. Актуальные проблемы уголовного права : учебное пособие / В. Г. Павлов. – Санкт-Петербург : Юридический центр Пресс, 2020. – 216 с. – ISBN 978-5-94201-793-4. – Текст : электронный // Цифровой образовательный ресурс IPR SMART : [сайт]. – URL: <https://www.iprbookshop.ru/104299.html> (дата обращения: 04.10.2023). – Режим доступа: для авторизир. пользователей.

§ 1. Общие начала назначения наказания: понятие, содержание и значение. Соотношение с принципами уголовного права

Общие начала назначения наказания – это сформулированные в уголовном законе основополагающие правила, которыми обязан руководствоваться суд при назначении наказания. Общие начала назначения наказания распространяются на все случаи назначения наказания по каждому уголовному делу, поэтому называются общими. Общие начала базируются на общепризнанных принципах и нормах международного права и Конституции РФ. Установленный законом порядок назначения уголовных наказаний является важной гарантией реализации всех принципов уголовной ответственности – законности, равенства граждан перед законом, справедливости, принципа вины, гуманизма. При этом на первое место выдвигается прямо предусмотренный уголовным законом принцип назначения справедливого наказания⁶⁰.

⁶⁰Жевлаков Э.Н. Назначение наказания: учебное пособие для магистрантов. – Москва: Проспект, 2014. – С.4-10.

Статья 60 УК РФ закрепляет следующие начала:

1. Лицу, признанному виновным в совершении преступления, назначается справедливое наказание. Данное правило вытекает из содержания предусмотренного ст. 6 УК РФ общеправового принципа справедливости. В соответствии с уголовным законом справедливость наказания означает его соответствие характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного (ст. 6 УК РФ). В ч. 2 ст. 60 УК РФ говорится, что никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление. Данное положение основано на ч.1 ст. 50 Конституции: «Никто не может быть дважды осужден за одно и то же преступление». В связи с этим законодатель в 2003 году исключил указание на судимость виновного из всех частей Особенной части УК РФ, в которых она предусматривалась в качестве квалифицирующего признака состава преступления. Однако уже в 2012 году законодатель в нарушении этого принципа, дополнил статьи 131 и 132 УК РФ частями пятыми, предусматривающими повышенную ответственность лицом, ранее судимым за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних⁶¹. Основные разъяснения правил назначения уголовного наказания даны в Постановлении Пленума ВС РФ от 22.12.2015 № 58⁶².

2. Наказание назначается в пределах, предусмотренных соответствующей статьей Особенной части УК⁶³. По общему правилу должен быть назначен вид наказания, который установлен санкцией конкретной статьи Особенной части УК, и в пределах, предусмотренных этой санкцией. Исключение может быть для таких наказаний, как лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, а также лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград. В качестве дополнительных наказаний они могут быть назначены судом в случаях, когда не предусмотрены санкцией статьи. Большое значение имеет указание в законе на то, что более строгий вид наказания из числа предусмотренных за данное преступление назначается только в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания (восстановление социальной справедливости, исправление осужденного и предупреждение совершения им новых преступлений). В этом выражается специальный принцип экономии мер государственного принуждения при назначении наказания⁶⁴. Бо-

⁶¹ Мартыненко Э.В. Возвращение в Уголовный кодекс Российской Федерации судимости в качестве квалифицирующего признака преступления – новое или хорошо забытое старое? // Российский следователь. 2022. № 3. – С. 46 – 49.

⁶² Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 № 58 «О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания»//Бюллетень Верховного Суда РФ.№ 2, февраль. 2016.

⁶³Непомнящая Т.В. Учет судами общих начал назначения наказания при избрании меры наказания // Lexrussica. 2017. № 12. – С. 110-123.

⁶⁴ Иногамова-Хегай Л.В. Понятие и виды формализованного назначения наказания по российскому уголовному праву // Криминологический журнал Байкальского государственного университета экономики и права. 2016. Т. 10. № 2.

лее строгое наказание может быть назначено лишь по совокупности преступлений и по совокупности приговоров (ст. 56, 69, 70 УК РФ). Если в санкции наряду с лишением свободы предусмотрены другие виды наказания, решение суда о назначении лишения свободы должно быть обязательно мотивировано в приговоре. В этих целях законом предусмотрен широкий выбор альтернативных лишению свободы наказаний и иных мер уголовно-правового воздействия. В отдельных случаях осужденному по закону не может быть назначен ни один из предусмотренных соответствующей статьей Особенной части УК вид наказания (например, по причине запрета его применения к отдельным лицам ввиду их нетрудоспособности, отсутствия гражданства РФ или места проживания – ч. 4 ст. 49, ч. 5 ст. 50, ч. 6 ст. 53). Такому осужденному следует назначить более мягкое наказание, чем предусмотрено санкцией соответствующей статьи без ссылки на ст. 64 УК РФ (п. 27 Постановление Пленума ВС РФ от 22.12.2015 № 58).

Исключением является возможность назначения судом наказания более мягкого, чем предусмотрено санкцией, при наличии исключительных обстоятельств, связанных с мотивами и целями преступления, ролью виновного, его поведением во время или после совершения преступления и других обстоятельств, существенно уменьшающих степень общественной опасности преступления, а равно при активном содействии участника группового преступления раскрытию этого преступления (ст. 64 УК РФ).

3. Наказание назначается с учетом положений Общей части УК РФ.

Например, ст. 43 УК определяет понятие и цели наказания, ст. 44 – систему наказаний, ст. 45 УК делит виды наказаний на основные, дополнительные и альтернативные (смешанные), ст. 46–57, 59 УК раскрывают содержание конкретных видов наказаний, ст. 58 УК определяет порядок назначения наказания осужденным к лишению свободы вид исправительного учреждения⁶⁵. Если минимальный размер наказания не указан в санкции статьи, он определяется согласно положениям Общей части о данном виде наказания. Например, для лишения свободы и исправительных работ он составляет два месяца. В Общей части УК регламентированы правила назначения наказания при различных стадиях осуществления преступного намерения (ст. 66), особенности ответственности соучастников преступления, которая определяется характером и степенью фактического участия каждого из них в совершении преступления (ст. 34). Действующий уголовный закон предусматривает несколько видов обязательного смягчения судом уголовного наказания: несовершеннолетним (ст. 88 УК РФ); при наличии смягчающих обстоятельств, предусмотренных п. «и» (или) «к» ч. 1 ст. 61 УК РФ; в рамках досудебного соглашения о сотрудничестве (ч. ч. 2 и 4 ст. 62); при рассмотрении уголовного дела в особом порядке, предусмотренном гл. 40 УПК РФ; при наличии исключительных обстоятельств,

⁶⁵Лавицкая М.И. Система и различные виды наказаний в отечественном уголовном законодательстве (историко-правовой аспект) // Уголовно-исполнительная система: право, экономика, управление. 2022. № 1. – С. 8-13.

допускающих назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление (ст. 64); при вердикте присяжных заседателей о снисхождении (ст. 65); за неоконченное преступление (ст. 66)⁶⁶.

4. Назначая уголовное наказание виновному лицу, суды должны учитывать общественную опасность совершенного деяния, его характер (качественный показатель) и степень (количественный показатель), а также личность виновного. При учете характера общественной опасности преступления следует иметь в виду прежде всего направленность деяния на охраняемые уголовным законом социальные ценности и причиненный им вред. 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, совершенном в соучастии, от вида умысла (прямой или косвенный) либо неосторожности (легкомыслие или небрежность). При определении степени общественной опасности преступления учитываются также обстоятельства, смягчающие или отягчающие наказание и относящиеся к совершенному преступлению (ст. 61 и ст. 63 УК РФ). В части 3 ст. 60 УК РФ указано, что судам также надлежит учитывать влияние назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи (например, возможную утрату членами семьи осужденного средств к существованию в силу возраста, состояния здоровья), при этом могут быть приняты во внимание и фактические семейные отношения, не регламентированные СК РФ.

<i>Общие начала назначения наказания (ст. 60 УК РФ)</i>	
Суд назначает справедливое наказание (ст. 6 УК РФ):	При назначении наказания учитываются:
в пределах, установленных соответствующей статьей Особенной части УК РФ	характер и степень общественной опасности преступления
с учетом положений Общей части УК РФ	личность виновного
более строгий вид наказания из числа предусмотренных за данное преступление назначается только в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания	обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание (ст. 61, 63 УК РФ)
более строгое наказание может быть назначено лишь по совокупности преступлений и по совокупности приговоров (ст. 56, 69, 70 УК РФ).	влияние назначенного наказания на исправление осужденного
-более мягкое наказание может быть назначено в соответствии со ст. 64 УК РФ	влияние назначенного наказания на условия жизни семьи осужденного

⁶⁶ Коняхин В.П., Полтавец В.В. Институт назначения наказания: понятие и структурно-функциональный анализ // Российский следователь. 2016. № 14. – С. 14-18.

Литература:

1. Жевлаков Э.Н. Назначение наказания: учебное пособие для магистров/ Э. Н. Жевлаков ; отв. ред. А. И. Рарог. –М.: Проспект, 2014.– 217 с. – ISBN 978-5-392-13120-4.– Текст: непосредственный.
2. Иногамова-Хегай Л.В. Понятие и виды формализованного назначения наказания по российскому уголовному праву // Криминологический журнал Байкальского государственного университета экономики и права. 2016. Т. 10. № 2. – Текст: непосредственный.
3. Коняхин В.П., Полтавец В.В. Институт назначения наказания: понятие и структурно-функциональный анализ // Российский следователь. 2016. № 14. – С. 14-18.Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный.
4. Лавицкая М.И. Система и различные виды наказаний в отечественном уголовном законодательстве (историко-правовой аспект) // Уголовно-исполнительная система: право, экономика, управление. 2022. N 1. С. 8 – 13.Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный
5. Непомнящая Т.В. Учет судами общих начал назначения наказания при избрании меры наказания // Lexrussica. 2017. № 12. – С. 110-123. – Текст: непосредственный.
6. Мартыненко Э.В. Возвращение в Уголовный кодекс Российской Федерации судимости в качестве квалифицирующего признака преступления – новое или хорошо забытое старое? // Российский следователь. 2022. № 3. – С. 46-49.Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный.

§ 2. Характер и степень общественной опасности преступления и их учет при назначении наказания. Обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, и их учет при назначении наказания

Назначая уголовное наказание виновному лицу, суды должны учитывать общественную опасность совершенного деяния, его характер (качественный показатель) и степень (количественный показатель), а также данные, характеризующие личность виновного. При учете характера общественной опасности преступления следует иметь в виду прежде всего направленность деяния на охраняемые уголовным законом социальные ценности и причиненный им вред. 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, совершенном в соучастии, от вида умысла (прямой или косвенный) либо неосторожности (легкомыслие или небрежность). Например, совершение преступления в силу стечения тяжелых жизнен-

ных обстоятельств либо по мотиву сострадания, особо активная роль в совершении преступления⁶⁷(п.1 Постановления Пленума ВС РФ от 22.12.2015 № 58).

При определении степени общественной опасности преступления учитываются обстоятельства, смягчающие или отягчающие наказание и относящиеся к совершенному преступлению (ст. 61 и ст. 63 УК РФ). Обстоятельства, смягчающие наказание – такие обстоятельства, которые позволяют суду в пределах санкции Особенной части УК выбрать наиболее справедливый вид и размер наказания, как правило, ниже максимального его срока и размера⁶⁸. Принципиально важным является то, что приведенный в законе перечень является примерным, не исчерпывающим. Суд вправе признать смягчающим какое-либо другое обстоятельство по своему усмотрению, приведя мотивы такого решения в приговоре. При этом в приговоре необходимо указать, какое именно обстоятельство и по каким причинам признается смягчающим⁶⁹. Наличие отягчающих наказание обстоятельств является основанием назначения виновному сравнительно более строгого наказания в пределах санкции соответствующей статьи Особенной части УК. Перечень отягчающих наказание обстоятельств является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. Если смягчающее или отягчающее обстоятельство предусмотрено в статье в качестве признака преступления, оно не может повторно учитываться при назначении наказания⁷⁰.

Смягчающее наказание обстоятельство в виде *совершения впервые преступления небольшой или средней тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств* по смыслу закона должно содержать все указанные элементы. Впервые совершившим преступление небольшой или средней тяжести следует считать лицо, совершившее одно или несколько преступлений, ни за одно из которых оно ранее не было осуждено, либо когда предыдущий приговор в отношении его не вступил в законную силу или судимости за ранее совершенные преступления сняты и погашены в установленном законом порядке. К указанной категории относятся, в том числе лица, которые ранее совершали преступления, но в отношении них истекли сроки давности уголовного преследования (ст. 78 УК РФ), истекли сроки давности исполнения обвинительного приговора (ст. 83 УК РФ), если судимость с них снята вследствие актов амнистии (ст. 84 УК РФ), помилования (ст. 85 УК РФ), если судимость снята или погашена на общих основаниях (ст. 86 УК РФ). Вопрос отнесения преступления к категориям небольшой или средней тяжести может выразиться, например, в такой ситуации, как совершение преступления под влиянием взрослого лица, воспользо-

⁶⁷ См. п.28-32 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 № 58 «О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания»//Бюллетень Верховного Суда РФ.№ 2, февраль. 2016.

⁶⁸ Беспалов Ю.Ф., Беспалов А.Ю., Гордеюк Д.В. Правила назначения уголовного наказания: Учебно-практическое пособие для судей. М., 2016.

⁶⁹Звечаровский И.Э. Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление: Монография. – М.: ЮНИТИ-ДАНА;Закон и право, 2017. – С.10-19.

⁷⁰ Воронин В.Н. Критерии индивидуализации наказания за неоконченное преступление (ч. 1 ст. 66 УК РФ) // Адвокат. 2016. № 9. – С. 44-48.

вавшегося неопытностью несовершеннолетнего, в неожиданном изменении погодных условий, способствовавших нарушению правил дорожного движения и т.п. *Несовершеннолетие* означает недостижение лицом на момент совершения преступления возраста 18 лет. Само по себе *несовершеннолетие* виновного без каких-либо дополнительных условий признается законом как одно из обстоятельств, смягчающих наказание, а непризнание его таковым влечет за собой изменение приговора⁷¹. *Беременность* признается обстоятельством, смягчающим наказание виновной, прежде всего исходя из принципов гуманизма, что диктуется заботой о здоровье ребенка и самой женщины. Смягчающим наказанием обстоятельством является сам по себе факт нахождения женщины в состоянии беременности не только в момент совершения преступления, но и в момент вынесения приговора, вне зависимости от ее фактических последствий. *Наличие малолетних детей* у виновного рассматривается как обстоятельство, смягчающее наказание, которое требует исследования и соответствующей оценки. Например, наличие малолетних детей у виновного в судебной практике не расценивается как смягчающее наказание обстоятельство, если осужденный совершил преступление в отношении своего ребенка, а также в отношении усыновленного (удочеренного) или находящегося на иждивении осужденного либо под его опекой ребенка, либо лишен родительских прав, а также если он не принимал никакого участия в воспитании и содержании ребенка⁷². *Стечение тяжелых жизненных обстоятельств либо мотив сострадания* относятся к смягчающим обстоятельствам только в том случае, если совершенное преступление было вызвано именно этими обстоятельствами. Такими условиями могут признаваться самые разнообразные обстоятельства личного или служебного характера: смерть или тяжелое заболевание близкого человека, потеря работы, вызвавшая резкое ухудшение материального положения, неуставные отношения в Вооруженных силах. Мотив сострадания может иметь место, например, при даче по просьбе тяжело больного большой дозы лекарства, от которой, заведомо для виновного, наступит смерть больного. Эвтаназия может быть признана обстоятельством, смягчающим наказание при признании лица виновным в убийстве. *Совершение преступления в результате физического или психического принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости* может считаться обстоятельством, смягчающим наказание, только в том случае, когда судом такая зависимость или принуждение будут признаны имевшими место реально. Смягчающие наказание обстоятельства: *совершение преступления при нарушении условий правомерности необходимой обороны, задержания лица, совершившего преступление, крайней необходимости, обоснованного риска, исполнения приказа или распоряжения*, с одной стороны, при соблюдении условий их правомерности (указанные в ст. ст. 37–42 УК) исклю-

⁷¹ Апелляционное определение ВС РФ от 02.02.2016 № 58-АПУ15-53//Доступ из СПС Консультант Плюс.

⁷² Обзор судебной практики ВС РФ за первый квартал 2013 г., утв. Президиумом ВС РФ 03.07.2013 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2013. № 10. – С. 24-25.

чают саму преступность деяния, а следовательно, и его наказуемость. С другой стороны, данные обстоятельства могут являться составной частью диспозиции соответствующей статьи Особенной части УК. Например, убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление. Если смягчающее обстоятельство предусмотрено соответствующей статьей в качестве признака преступления, оно само по себе не может повторно учитываться при назначении наказания. Таким образом, эти обстоятельства подлежат учету как смягчающие наказание лишь в случаях, если лицо совершает преступление при нарушении условий правомерности действий, указанных в ст. ст. 37–42 УК, и вне условий, прямо предусмотренных отдельными составами преступлений. *Противоправное или аморальное поведение потерпевшего, явившееся поводом для преступления*, близко понятию состояния аффекта виновного лица. Сильное душевное волнение может быть внезапно возникшим и вызвано насилием, издевательством или тяжким оскорблением, т.е. неправомерным поведением потерпевшего. Под *явкой с повинной* следует понимать добровольное сообщение лица о совершенном им или с его участием преступлении, сделанное в письменном или устном виде. Нередко виновное лицо сообщает о совершении им преступления еще до того, как об этом становится кому-либо известно, в том числе правоохранительным органам. *Активное способствование раскрытию и расследованию преступления* следует учитывать в качестве смягчающего наказания обстоятельства, если лицо о совершенном с его участием преступлении либо о своей роли в преступлении представило органам расследования информацию, имеющую значение для раскрытия и расследования преступления (например, указало лиц, участвовавших в совершении преступления, либо лиц, которые могут дать свидетельские показания; указало место нахождения орудий преступления и иных вещественных доказательств; помогло в организации и проведении следственных действий). *Способствование изобличению и уголовному преследованию других соучастников преступления и помощь в розыске имущества, добытого в результате совершения преступления*, – это определенные формы активного способствования виновного в раскрытии преступления. Для признания указанных обстоятельств смягчающими наказание важным остается условие совершения этих действий добровольно, а не под давлением имеющихся улик. Смягчающими наказание обстоятельствами являются также *оказание медицинской и иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления, добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления, а также иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему*. Эти обстоятельства свидетельствуют о деятельном раскаянии виновного, о меньшей степени общественной опасности его личности.

Криминологическая основа признания *рецидива преступлений* отягчающим обстоятельством заключается в том, что, несмотря на отбытие наказания, на принятые государством меры по исправлению лица, оно продолжает совершать преступления. При решении вопроса о наличии рецидива преступлений

судам следует иметь в виду, что основанием для признания рецидива преступлений является судимость только за умышленное преступление. При этом судимости, указанные в ч. 4 ст. 18 УК РФ, не учитываются. *Наступление тяжких последствий* в некоторых статьях Особенной части УК является признаком преступления, и в силу этого они не могут учитываться в качестве обстоятельств, отягчающих наказание. Некоторые обстоятельства, таким образом, относятся к объективным признакам, например: совершение преступления с использованием оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ и др.; совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия; с использованием служебного положения виновного или заключенного с ним договора; с использованием форменной одежды или документов представителя власти.

К отягчающим вину обстоятельствам относит законодатель свойства потерпевших, например, совершение преступления в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга; в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности; в отношении малолетнего, другого беззащитного или беспомощного лица либо лица, находящегося в зависимости от виновного. В качестве обстоятельств, отягчающих наказание, которые относятся к субъективным признакам, относятся, например, наличие определенных мотива и цели совершения преступлений по мотивам политической, идеологической, национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы. Учитывает законодатель в качестве отягчающего обстоятельства факт совершения преступления группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией) а также *особо активную роль* виновного в совершении преступления; совершения умышленного преступления сотрудником ОВД; совершение преступления в отношении несовершеннолетнего (несовершеннолетней) родителем или иным лицом, на которое законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего (несовершеннолетней), а равно педагогическим работником или другим работником образовательной, медицинской организации, либо иной организации, обязанным осуществлять надзор за несовершеннолетним (несовершеннолетней); совершение преступления в состоянии опьянения, вызванном употреблением алкоголя, наркотических средств или других одурманивающих веществ.

Литература:

1. Воронин В.Н. Критерии индивидуализации наказания за неоконченное преступление (ч. 1 ст. 66 УК РФ) // Адвокат. 2016. № 9. – С. 44-48. Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный.
2. Звечаровский И.Э. Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление: Монография /И.Э. Звечаровский. –М.:

ЮНИТИ-ДАНА; Закон и право, 2017. – 87 с. (Серия «Научные издания для юристов»). – ISBN – 978-5-238-02326-7. – Текст: непосредственный.

3. Правила назначения уголовного наказания: учебно-практическое пособие для судей/ Ю. Ф. Беспалов, А. Ю. Беспалов, Д. В. Гордеюк ; отв. ред. Ю. Ф. Беспалов ; Московский гор. суд, Науч.-консультативный совет. – Москва : Проспект, 2015. – 181 с. – (Настольная книга судьи). – ISBN 978-5-392-18859-8. – Текст: непосредственный.

§ 3. Правила назначения наказания по совокупности преступлений.

Применение поглощения или сложения. Сложения наказаний разных видов. Наказания, которые не подлежат сложению.

Применение условного осуждения при назначении наказания по совокупности преступлений

Для устранения противоречий в судебной практике при назначении наказания по совокупности преступлений Верховный Суд РФ сделал подробные разъяснения в соответствующих постановлениях ⁷³. В статье 69 УК РФ установлена определенная последовательность назначения наказания по совокупности преступлений. Вначале необходимо назначить наказание за каждое преступление, входящее в совокупность, с соблюдением как общих, так и специальных правил назначения наказания. После этого назначается окончательное наказание по совокупности преступлений. При этом в резолютивной части приговора надлежит указывать вид и размер назначенных основного и дополнительного наказаний отдельно за каждое преступление и окончательное наказание по совокупности преступлений ⁷⁴.

При назначении окончательного наказания по совокупности преступлений применяются два принципа: поглощение менее строгого наказания более строгим и сложение (полное или частичное) наказаний. По смыслу закона эти принципы применяются как к основным, так и к дополнительным наказаниям ⁷⁵.

При определении наказания по совокупности трех или более преступлений суд вправе одновременно полностью или частично сложить одни и поглотить другие наказания, назначенные за отдельные преступления (например, сложить полностью или частично наказания в виде лишения свободы и поглотить исправительные работы или штраф).

В случае назначения наказания за преступления небольшой или средней тяжести либо приготовление к тяжкому или особо тяжкому преступлению, ли-

⁷³Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 № 58 «О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания»//Бюллетень Верховного Суда РФ.№ 2, февраль, 2016. (п.п. 7, 44, 50-55, 57, 60); Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.11.2016 № 55«О судебном приговоре»//Бюллетень Верховного Суда РФ.№ 1, январь, 2017 (п. п. 34, 35).

⁷⁴Жевлаков Э.Н. Назначение наказания: учебное пособие для магистрантов. – Москва: Проспект, 2014. – С.56-61

⁷⁵ Беспалов Ю.Ф., Беспалов А.Ю., Гордеюк Д.В. Правила назначения уголовного наказания: Учебно-практическое пособие для судей. – М., 2016.

бо покушение на тяжкое или особо тяжкое преступление, окончательного наказание не может превышать более чем наполовину максимальный срок или размер наказания, предусмотренного за наиболее тяжкое из совершенных преступлений. Это правило (так называемое правило «полуторной санкции») относится ко всем видам наказаниям⁷⁶. Например, если лицо осуждено за преступление, предусмотренное ч. 2 ст. 158 УК (наиболее строгое наказание – пять лет лишения свободы), и за преступление, предусмотренное ч. 2 ст. 159.2 УК (наиболее строгое наказание – четыре года лишения свободы), то окончательное наказание не должно быть более семи лет шести месяцев ($5 : 2 + 5 = 7,5$).

Если хотя бы одно из преступлений, совершенных по совокупности, является тяжким или особо тяжким преступлением, то окончательное наказание только в виде лишения свободы не может превышать более чем наполовину максимальный срок наказания, предусмотренный за наиболее тяжкое из совершенных преступлений. Вместе с тем применение данного правила должно учитывать общие ограничения, установленные в ч. ч. 4 и 5 ст. 56 УК РФ, согласно которым максимальный размер наказания по совокупности преступлений не может превышать 25 лет лишения свободы, однако в случае совершения хотя бы одного из преступлений, предусмотренных ст. ст. 205 – 205.5, ч. ч. 3 и 4 ст. 206, ч. 4 ст. 211, ст. ст. 277 – 279, 353, 356 – 358 и 360 УК РФ, при частичном или полном сложении сроков лишения свободы при назначении наказаний по совокупности преступлений максимальный срок лишения свободы не может быть более 30 лет. Так, в случае совершения нескольких преступлений, предусмотренных ч. 2 ст. 105 УК РФ, окончательное наказание не может превышать 25 лет, а если совершены преступления, предусмотренные ст. 205 УК РФ, то максимальный размер окончательного наказания будет 30 лет.

Правило «полуторной санкции» не применяется, если окончательно назначается наказание, не связанное с лишением свободы. Такое наказание не должно превышать максимальный предел, предусмотренный соответствующими положениями статей Общей части УК.

Принцип поглощения менее строгого наказания более строгим применяется если все преступления, совершенные 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 путем поглощения менее строгого наказания более строгим. При определении менее строгого наказания следует учитывать иерархию видов наказания, предусмотренную ст. 44 УК РФ.

Если лицо совершило несколько неоконченных преступлений, то за каждое из них назначается наказание в соответствии со ст. 66 УК РФ. Наказание по совокупности преступлений при этом не может превышать более чем наполовину максимальный срок или размер наказания, которое может быть назначено

⁷⁶Гарбатович Д.А. Назначение наказания по совокупности преступлений: ошибки в применении уголовного закона // Администратор суда. 2020. № 1. – С. 13-15.

по указанным правилам за наиболее тяжкое из совершенных неоконченных преступлений.

В случае осуждения лица за несколько преступлений, одни из которых были совершены в несовершеннолетнем, а другие – в совершеннолетнем возрасте, необходимо иметь в виду, что за преступления, совершенные в несовершеннолетнем возрасте, наказание должно быть назначено в пределах, установленных ст. 88 УК РФ, а за преступления, совершенные в совершеннолетнем возрасте, – в пределах санкций, установленных за соответствующие преступления. В этом случае при назначении окончательного наказания применяются правила назначения наказания по совокупности преступлений (ст. 69 УК РФ). Например, если лицо совершило убийство, предусмотренное ч. 1 ст. 105 УК РФ, в несовершеннолетнем возрасте, а разбой, предусмотренный ч. 1 ст. 162 УК РФ, – в совершеннолетнем возрасте, то в этом случае окончательное наказание по совокупности преступлений не может превышать 15 лет ($10 : 2 + 10 = 15$). Кроме того, при назначении наказания по совокупности преступлений несовершеннолетним осужденным необходимо учитывать положения ч. 6 ст. 88 УК РФ, которые относятся не только к наказанию за отдельное преступление, но и к окончательному наказанию по совокупности преступлений. Например, несовершеннолетним осужденным, совершившим тяжкие преступления в возрасте до 16 лет, не может быть назначено наказание свыше шести лет лишения свободы как за отдельное преступление, так и по их совокупности.

Дополнительное наказание не может быть определено по совокупности преступлений, если оно не назначено ни за одно из преступлений, входящих в совокупность⁷⁷.

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

Срок или размер дополнительного наказания, назначенного по совокупности приговоров, также не может превышать максимальный срок или размер, предусмотренный соответствующей статьей Общей части УК.

Решая вопрос о назначении наказания в соответствии с ч. 5 ст. 69 УК, лицу, совершившему другое преступление до вынесения приговора по первому делу, суд применяет общие правила назначения наказания по совокупности преступлений. При этом окончательное наказание, назначаемое путем частич-

⁷⁷ Артеменко Н.В., Шимбарева Н.Г. Как используется потенциал дополнительных наказаний? // Уголовное право. 2018. № 4. – С. 11-19.

ного или полного сложения, должно быть строже наиболее строгого из наказаний, назначенных за входящие в совокупность преступления.

По смыслу закона, при назначении наказания по этим правилам, значение имеет не момент вступления предыдущего приговора в законную силу, а время его вынесения, поэтому правила ч. 5 ст. 69 УК РФ применяются и в том случае, когда на момент постановления приговора по рассматриваемому делу первый приговор не вступил в законную силу.

В тех случаях, когда в отношении условно осужденного лица будет установлено, что оно виновно еще и в другом преступлении, совершенном до вынесения приговора по первому делу, правила ч.5 ст. 69 УК РФ применены быть не могут, поскольку в ст. 74 УК РФ дан исчерпывающий перечень обстоятельств, на основании которых возможна отмена условного осуждения. В таких случаях приговоры по первому и второму делам исполняются самостоятельно.

Суды первой, апелляционной и кассационной инстанций вправе переквалифицировать преступное деяние с одной статьи на несколько других статей или частей статей уголовного закона, предусматривающих ответственность за менее тяжкие преступления, если этим не ухудшается положение осужденного и не нарушается его право на защиту. При этом наказание, назначенное по совокупности преступлений, не может быть более строгим, чем максимальное наказание, предусмотренное санкцией статьи УК РФ, по которой было квалифицировано деяние в обвинительном заключении, обвинительном акте, обвинительном постановлении.

В случае если при назначении наказания по совокупности преступлений и по совокупности приговоров за одно преступление, входящее в совокупность, назначено лишение свободы, а за другое преступление – обязательные работы, исправительные работы, ограничение по военной службе, ограничение свободы, принудительные работы, арест или содержание в дисциплинарной воинской части, то все эти наказания пересчитываются в лишение свободы по правилам, установленным в ч. 1 ст. 71 УК РФ.

Если при назначении наказания по совокупности преступлений и по совокупности приговоров за одно преступление, входящее в совокупность, назначен штраф либо лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград, лишение свободы, а за другое преступление – ограничение свободы, арест, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение свободы, то при их сложении они исполняются самостоятельно. При этом в резолютивной части приговора в таких случаях должно быть указано на применение ст. ст. 69 или 70 УК, а также на их самостоятельное исполнение.

Штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград, назначенные в качестве дополнительных наказаний согласно положениям ч. 4 ст. 69, ч. 5 ст. 70 УК РФ, присоединяются к основным наказаниям и исполняются самостоятельно.

С учетом положений ч. 1 ст. 72 УК РФ о том, что 240 часов обязательных работ соответствуют одному месяцу лишения свободы или принудительных работ, двум месяцам ограничения свободы, трем месяцам исправительных работ или ограничения по военной службе, допустимо сложение указанных наказаний. При этом необходимо перевести менее строгое наказание в более строгое.

Например, если за одно преступление назначено 240 часов обязательных работ, а за другое два месяца исправительных работ, то в случае полного сложения наказания окончательное наказание будет пять месяцев исправительных работ ($3 + 2 = 5$). В случае если за одно преступление назначено два месяца ограничения свободы, а за другое – три месяца исправительных работ, то окончательное наказание в случае полного сложения будет четыре месяца ограничения свободы ($2 + 2 = 4$).

Назначение наказания по совокупности преступлений ст. 69 УК РФ	
ч. 1 ст. 69 УК	
При совокупности преступлений наказание назначается отдельно за каждое совершенное преступление	
ч. 2 ст. 69 УК	
Категории преступлений:	Способы сложения наказания
небольшой или средней тяжести, либо приготовлением к тяжкому или особо тяжкому преступлению, либо покушением на тяжкое или особо тяжкое преступление	путем поглощения менее строгого наказания более строгим либо путем частичного или полного сложения назначенных наказаний
Окончательное наказание не может превышать более чем наполовину максимальный срок или размер наказания, предусмотренного за наиболее тяжкое из совершенных преступлений.	
ч. 3 ст. 69 УК	
Категории преступлений	Способы сложения наказания
тяжкое или особо тяжкое преступление	путем 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 совершенных преступлений.	
ч. 4 ст. 69 УК	
При совокупности преступлений к основным видам наказаний могут быть присоединены дополнительные виды наказаний. Окончательное дополнительное наказание при частичном или полном сложении наказаний не может превышать максимального срока или размера, предусмотренного для данного вида наказания <u>Общей частью</u> УК РФ.	

ч.5 ст. 69 УК
Если после вынесения судом приговора по делу будет установлено, что осужденный виновен еще и в другом преступлении, совершенном им до вынесения приговора суда по первому делу, наказание назначается по совокупности преступлений. В этом случае в окончательное наказание засчитывается наказание, отбытое по первому приговору суда.
В тех случаях, когда в отношении условно осужденного лица будет установлено, что оно виновно еще и в другом преступлении, совершенном до вынесения приговора по первому делу, правила ч.5 ст. 69 УК применены быть не могут, поскольку в ст. 74 УК дан исчерпывающий перечень обстоятельств, на основании которых возможна отмена условного осуждения. В таких случаях приговоры по первому и второму делам исполняются самостоятельно.
Порядок определения сроков наказаний при сложении наказаний ст. 71 УК
Сложения наказаний разных видов:
1. При частичном или полном сложении наказаний по совокупности преступлений и совокупности приговоров одному дню лишения свободы соответствуют: а) один день принудительных работ, ареста или содержания в дисциплинарной б) два дня ограничения свободы; в) три дня исправительных работ или ограничения по военной службе; г) восемь часов обязательных работ.
Наказания, которые не подлежат сложению:
Штраф либо лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград при сложении их с ограничением свободы, арестом, содержанием в дисциплинарной воинской части, лишением свободы исполняются самостоятельно.

Литература:

1. Артеменко Н.В., Шимбарева Н.Г. Как используется потенциал дополнительных наказаний? // Уголовное право. 2018. № 4. – С. 11-19. Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный.
2. Гарбатович Д.А. Назначение наказания по совокупности преступлений: ошибки в применении уголовного закона // Администратор суда. 2020. № 1. – С. 13-15. Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный.
3. Жевлаков Э. Н. Назначение наказания: учебное пособие для магистров/ Э. Н. Жевлаков ; отв. ред. А. И. Рарог. –М.: Проспект, 2014. – 217 с. – ISBN 978-5-392-13120-4.– Текст: непосредственный.
4. Правила назначения уголовного наказания: учебно-практическое пособие для судей/ Ю. Ф. Беспалов, А. Ю. Беспалов, Д. В. Гордеюк ; отв. ред. Ю. Ф. Беспалов ; Московский гор. суд, Науч.-консультативный совет. – Москва : Проспект, 2015. – 181 с. – (Настольная книга судьи). – ISBN 978-5-392-18859-8. – Текст: непосредственный.

§ 4. Правила назначения наказания при рецидиве преступлений

Для устранения противоречий в судебной практике при назначении наказания при рецидиве преступлений Верховный Суд РФ сделал подробные разъяснения в соответствующем Постановлении⁷⁸.

Основанием для признания рецидива преступлений является судимость только за умышленное преступление. При этом судимости, указанные в ч. 4 ст. 18 УК РФ, не учитываются⁷⁹.

Наличие у лица, совершившего тяжкое преступление, судимости за преступление небольшой тяжести не образует рецидива преступлений. Однако совершение умышленного преступления небольшой тяжести лицом, имеющим судимость за преступление средней тяжести, тяжкое или особо тяжкое преступление, образует рецидив преступлений. Снятая или погашенная до совершения нового преступления судимость не образует рецидива преступлений.

В случае назначения наказания по правилам ч. 5 ст. 69 УК РФ преступление, совершенное до постановления предыдущего приговора, не образует рецидива преступлений. Отсутствует рецидив преступлений и в тех случаях, когда новое преступление совершено после постановления предыдущего приговора, но до вступления его в законную силу.

Отмена условного осуждения при постановлении приговора, по которому наказание назначается с применением ст. 70 УК РФ (по совокупности приговоров), не образует рецидива преступлений.

Отмена условного осуждения образует рецидив преступлений только в том случае, когда решение об отмене условного осуждения и о направлении осужденного для отбывания наказания в места лишения свободы было принято до совершения им нового преступления. При этом не имеет значения, по каким основаниям прежде отменялось условное осуждение. Не имеет значения и то, было ли осужденным начато реальное отбывание лишения свободы. При признании рецидива преступлений опасным или особо опасным (ч. ч. 2 и 3 ст. 18 УК РФ) осуждение к реальному лишению свободы включает в себя и условное осуждение к лишению свободы, если условное осуждение отменялось и лицо направлялось для отбывания наказания в места лишения свободы до совершения им нового преступления⁸⁰.

Если по первому приговору лицо было осуждено за умышленное преступление (кроме преступления небольшой тяжести) к лишению свободы

⁷⁸ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 № 58 «О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания»//Бюллетень Верховного Суда РФ.№ 2, февраль. 2016. (п. п. 33 – 35, 44 – 49).

⁷⁹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 07.06.2022 № 14 «О практике применения судами при рассмотрении уголовных дел законодательства, регламентирующего исчисление срока погашения и порядок снятия судимости»//Бюллетень Верховного Суда РФ.№ 8, август. 2022.

⁸⁰Жевлаков Э.Н. Назначение наказания: учебное пособие для магистрантов. – Москва: Проспект,2014. – С.54-56.

условно, при вынесении второго приговора за новое преступление суд на основании ч. 5 ст. 74 УК РФ отменил условное осуждение и назначил наказание в соответствии со ст. 70 УК РФ, то при постановлении третьего приговора за вновь совершенное преступление первая и вторая судимости учитываются при определении наличия рецидива преступлений.

В случае совершения лицом умышленного тяжкого или особо тяжкого преступления в течение оставшейся неотбытой части наказания, в силу п. «в» ч. 7 ст. 79 УК специального решения об отмене условно-досрочного освобождения (далее- УДО) не требуется, а наказание подсудимому назначается по правилам, предусмотренным ст. 70 УК РФ. В остальных случаях суд обязан мотивировать необходимость отмены (или сохранения) УДО.

При рецидиве преступлений лицу, совершившему преступление, за которое предусмотрены альтернативные виды наказаний, назначается только наиболее строгий вид наказания, предусмотренный соответствующей статьей Особенной части УК⁸¹. Назначение менее строгого как предусмотренного, так и не предусмотренного санкцией соответствующей статьи Особенной части УК вида наказания допускается лишь при наличии исключительных обстоятельств, указанных в ст. 64 УК РФ⁸².

Наказание при рецидиве преступлений не может быть ниже низшего предела санкции соответствующей статьи, даже если 1/3 часть максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление, составляет менее минимального размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за конкретное преступление (например, за преступление, предусмотренное ч. 3 ст. 161 УК, не может быть назначено менее шести лет лишения свободы – низшего предела этого вида наказания за данное преступление, хотя 1/3 от максимального наказания за это преступление составляет четыре года).

В том случае, когда 1/3 часть превышает минимальный размер наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление, суд может назначить наказание на срок менее 1/3 части, но не ниже низшего предела санкции соответствующей статьи Особенной части УК, если установит смягчающие обстоятельства, предусмотренные ст. 61 УК РФ. При этом в качестве смягчающих могут быть учтены и обстоятельства, признанные таковыми в соответствии с ч. 2 ст. 61 УК РФ.

Если размер 1/3 части максимального срока наиболее строгого вида наказания совпадает с низшим пределом санкции соответствующей статьи, и судом установлены смягчающие обстоятельства, предусмотренные ст. 61 УК РФ, а основания для применения ст. 64 УК РФ не установлены, суд не вправе назна-

⁸¹ Федотова Е.Н. Современная практика назначения уголовного наказания в виде лишения свободы на определенный срок // Адвокатская практика. 2022. № 4. – С. 33-36.

⁸² Сюбаев И.И. О некоторых вопросах, возникающих при определении вида рецидива преступлений // Уголовное право. 2015. № 2. – С. 68-74.

чить осужденному наказание ниже низшего предела санкции соответствующей статьи.

При назначении наказания с применением ст. 64 УК РФ в резолютивной части приговора следует ссылаться не на ч. 3 ст. 68 УК РФ, а на ст. 64 УК РФ.

При назначении наказания при рецидиве преступлений за неоконченное преступление, с учетом особенностей санкции нормы за такое преступление, 1/3 определяется от максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление, который может быть назначен с учетом положений ст. 66 УК РФ (например, при назначении наказания при рецидиве преступлений по ч. 1 ст. 30, ч. 4 ст. 228.1 УК РФ, наказание не может быть менее трех лет четырех месяцев лишения свободы).

В случае рассмотрения уголовного дела в особом порядке, предусмотренном гл. 40 или 40.1 УПК РФ, при любом виде рецидива 1/3 исчисляется:

- за оконченное преступление – от максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление санкцией соответствующей статьи;
- за неоконченное преступление – от максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление, который может быть назначен с учетом положений ст. 66 УК РФ⁸³.

Назначение наказания при рецидиве преступлений ст. 68 УК РФ
Рецидивом преступлений признается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление (ч.1 ст. 18 УК РФ)
При признании рецидива преступлений не учитываются: а) судимости за умышленные преступления небольшой тяжести (совершение умышленного преступления небольшой тяжести лицом, имеющим судимость за преступление средней тяжести, тяжкое или особо тяжкое преступление, образует рецидив преступлений) б) судимости за преступления, совершенные лицом в возрасте до восемнадцати лет; в) судимости за преступления, осуждение за которые признавалось условным либо по которым предоставлялась отсрочка исполнения приговора, если условное осуждение или отсрочка исполнения приговора не отменялись и лицо не направлялось для отбывания наказания в места лишения свободы, а также судимости, снятые или погашенные в порядке, установленном ст. 86 УК РФ (ч.4 ст. 18 УК РФ).
В случае назначения наказания по правилам ч. 5 ст. 69 УК РФ преступление, совершенное до постановления предыдущего приговора, не образует рецидива преступлений. Отсутствует рецидив преступлений и в тех случаях, когда новое преступление совершено после постановления предыдущего приговора, но до вступления его в законную силу.

⁸³ Подборка судебных решений за 2023 год: Статья 68 «Назначение наказания при рецидиве преступлений» УК РФ// Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный.

При назначении наказания при рецидиве, опасном рецидиве или особо опасном рецидиве преступлений учитываются характер и степень общественной опасности ранее совершенных преступлений, обстоятельства, в силу которых исправительное воздействие предыдущего наказания оказалось недостаточным, а также характер и степень общественной опасности вновь совершенных преступлений.	
Срок наказания при любом виде рецидива преступлений не может быть менее одной третьей части максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление, но в пределах санкции соответствующей статьи Особенной части настоящего Кодекса (ч.2 ст. 68 УК) Наказание при рецидиве преступлений не может быть ниже низшего предела санкции соответствующей статьи, даже если 1/3 часть максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление, составляет менее минимального размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за конкретное преступление.	При любом виде рецидива преступлений, если судом установлены смягчающие обстоятельства, предусмотренные статьей 61 УК РФ, срок наказания может быть назначен менее одной третьей части максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление, но в пределах санкции соответствующей статьи Особенной части настоящего Кодекса, а при наличии исключительных обстоятельств, предусмотренных статьей 64 настоящего Кодекса, может быть назначено более мягкое наказание, чем предусмотрено за данное преступление (ч.3 ст. 68 УК)

Литература:

1. Жевлаков Э. Н. Назначение наказания: учебное пособие для магистров/ Э. Н. Жевлаков; отв. ред. А. И. Рарог. –М.: Проспект, 2014 – 217 с. – ISBN 978-5-392-13120-4.– Текст: непосредственный.
2. Подборка судебных решений за 2023 год: Статья 68 «Назначение наказания при рецидиве преступлений» УК РФ// Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный.
3. Сюбаев И.И. О некоторых вопросах, возникающих при определении вида рецидива преступлений // Уголовное право. 2015. № 2. – С. 68-74. Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный.
4. Федотова Е.Н. Современная практика назначения уголовного наказания в виде лишения свободы на определенный срок // Адвокатская практика. 2022. № 4. – С. 33-36. Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный.

§ 5. Понятие и признаки хищения чужого имущества.

Формы и виды хищений

Определение хищения содержится в примечании 1 к ст. 158 УК РФ. В соответствии с ним, хищением признается совершенные с корыстной целью про-

тивоправные безвозмездное изъятие и (или) обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц, причинившие ущерб собственнику или иному владельцу этого имущества.

Таким образом, признаками хищения являются:

1. Либо изъятие, либо обращение, либо изъятие и обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц, причинившее ущерб собственнику или иному владельцу этого имущества.

Под изъятием имущества в хищении мы понимаем его физическое обособление от совокупности имущества, принадлежащего собственнику или иному владельцу имущества. Для этого обособления характерно непосредственное перемещение материальных ценностей в пространстве от владельца имущества к виновному или иным лицам, в результате которого владелец теряет контроль над этим имуществом (исключением являются денежные средства на банковском счету и электронные денежные средства, которые невозможно физически переместить, но, в соответствии с позицией ВС РФ, возможно изъять).

После изъятия имущества лицо, выполняющее объективную сторону преступления, обращает имущество в свою пользу или пользу других лиц. Обращение следует понимать как переводение имущества в незаконное фактическое обладание, постановление его под собственный контроль, обеспечивающие возможность владеть, пользоваться и распоряжаться чужим имуществом как своим собственным. Временное заимствование денег и временное завладение и пользование иными вещами в качестве хищения не рассматриваются. Следует отличать мошенничество в форме хищения, от мошенничества, совершаемого в форме приобретения права на чужое имущество. Во втором случае происходит обращение чужого имущества в то время, как изъятие не включено в объективную сторону преступления.

В то же время в некоторых преступлениях изъятие невозможно по формулировке объективной стороны, например, состав присвоения и растраты (ст. 160 УК РФ) не подразумевают такого конструктивного признака их объективной стороны, как изъятие. Обладая похищенным, виновный незаконно устанавливает над ним свою власть и обращает чужое имущество в свою пользу или в пользу других лиц. Для присвоения и растраты характерно только обращение вверенного субъекту чужого имущества в свою пользу или в пользу других лиц.

2. Противоправность. В данном контексте её следует рассматривать не только как запрещенность уголовным законом, но и как отсутствие у виновного права на чужое имущество. При наличии права на имущество хищение невозможно. При этом право может быть как действительным, которое реально существует у виновного лица, так и предполагаемым, когда лицо добросовестно заблуждается о наличии у него права на указанное имущество.

3. Безвозмездность. Характеризуется отсутствием передачи собственнику или иному владельцу денег, ценных бумаг, иного имущества или имущественных прав, а равно оказания услуг имущественного характера в объеме, покрывающем полную стоимость изымаемого имущества. Хищение имущества с од-

новременной заменой его менее ценным квалифицируется как хищение в размере стоимости изъятого имущества⁸⁴.

4. Общественно-опасное последствие. Им, является ущерб, причиненный собственнику или иному владельцу имущества. Таким образом, совершение указанных в примечании 1 к ст. 158 УК РФ действий, не причинивших ущерб собственнику или иному владельцу, не образуют состава хищения. Ущерб, охватываемый объективной стороной хищения, сводится к утрате имущества. Оценке подлежит только само похищенное имущество (его стоимость). При этом материальный ущерб, причиненный собственнику или владельцу имущества, должен находиться в причинной связи с действиями виновного лица: изъятием и (или) обращением чужого имущества в пользу виновного или других лиц.

Стоимость похищенного имеет значение для квалификации общественно опасного деяния, в том числе признания его преступным. Так, при совершении хищения чужого имущества путем кражи, мошенничества, присвоения или растраты на сумму, не превышающую 2500 рублей и отсутствии квалифицирующих \ особо квалифицирующих признаков, оно признается мелким и квалифицируется по ст. 7.27. КоАП либо по ст. 158¹ УК РФ (в последнем случае – при совершении деяния, предусмотренного ч. 2 ст. 7.27. КоАП, повторно).

В зависимости от способа совершения преступления в гл. 21 УК выделяются такие формы хищения, как кража (ст. 158), мошенничество (ст. 159), присвоение и растрата (ст. 160), грабеж (ст. 161), разбой (ст. 162).

Виды хищения выделяются с учетом двух критериев:

- размера наносимого хищением имущественного ущерба;
- особых свойств похищаемых предметов (ст. 164. УК РФ Хищение предметов, имеющих особую ценность).

Видами хищений, в зависимости от размера, являются:

- Мелкое хищение по статье 7.27 КоАП. Совершается путем кражи, мошенничества, присвоения или растраты. Является административным проступком.

- Мелкое хищение, совершенное лицом, подвергнутым административному наказанию (ст. 158¹ УК РФ).

- Хищение, совершенное путем кражи, мошенничества, присвоения или растраты не причиняющее значительного ущерба гражданину образует основной состав соответствующего преступления.

- Хищение, сопряженное с причинением значительного ущерба гражданину.

- Хищение, совершенное в крупном размере.

- Хищение, совершенное в особо крупном размере.

⁸⁴ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 30.11.2017 № 48 «О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате». // Российская газета. № 280. 11.12.2017.

Хищение, сопряженное с причинением значительного ущерба, а также хищение, совершенное в крупном и особо крупном размере не выделяются в качестве самостоятельных составов преступлений и рассматриваются как квалифицирующие / особо квалифицирующие признаки соответствующих составов преступлений.

Литература:

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17.12.2015 № 56 «О судебной практике по делам о вымогательстве (статья 163 Уголовного кодекса Российской Федерации)» // Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

2. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.12.2002 № 29 «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое» // Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 30.11.2017 № 48 «О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате» // Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

§ 6. Кража: понятие и признаки. Отличие кражи от других форм хищения (мошенничества, присвоения и растраты). Мелкое хищение

В зависимости от способа совершения преступления в гл. 21 УК РФ выделяются такие формы хищения, как кража (ст. 158), мошенничество (ст. 159), присвоение и растрата (ст. 160), грабеж (ст. 161), разбой (ст. 162).

Кража является тайным хищением чужого имущества.

Объектом кражи (ст. 158 УК РФ) выступают отношения собственности.

Предметом может быть только чужое имущество.

Объективная сторона кражи заключается в тайном хищении чужого имущества. Так как кража является одной из форм хищения, ей присущи все признаки, характерные для хищения.

Тайным хищением чужого имущества признаются действия лица, совершившего незаконное изъятие имущества в отсутствие собственника или иного владельца этого имущества, или посторонних лиц либо хотя и в их присутствии, но незаметно для них. В тех случаях, когда указанные лица видели, что совершается хищение, однако виновный, исходя из окружающей обстановки, полагал, что действует тайно, содеянное также является тайным хищением чужого имущества⁸⁵.

Если в ходе совершения кражи действия виновного обнаруживаются собственником или иным владельцем имущества либо другими лицами, однако

⁸⁵ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.12.2002 № 29 «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое» // Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс.

виновный, сознавая это, продолжает совершать незаконное изъятие имущества или его удержание, содеянное следует квалифицировать как грабеж, а в случае применения насилия, опасного для жизни или здоровья, либо угрозы применения такого насилия – как разбой.

Кража считается оконченным преступлением, если имущество изъято, и виновный имеет реальную возможность им пользоваться или распоряжаться по своему усмотрению (например, обратить похищенное имущество в свою пользу или в пользу других лиц, распорядиться им с корыстной целью иным образом).

Субъектом кражи может быть любое вменяемое физическое лицо, достигшее 14-летнего возраста.

Субъективная сторона кражи характеризуется наличием прямого умысла и корыстной цели. Виновный осознает, что похищаемое имущество является чужим; у виновного нет права им распоряжаться; имущество изымается против воли собственника; поскольку изъятие происходит тайно, то о совершении преступления собственник имущества ничего не знает.

Квалифицирующие признаки кражи предусмотрены в ч. 2 ст. 158 УК РФ:

а) Группой лиц по предварительному сговору.

Действия лиц, похитивших чужое имущество путем кражи группой лиц по предварительному сговору, квалифицируются по п. "а" ч. 2 статьи 158 УК РФ, если в совершении этого преступления совместно участвовали два или более исполнителя, которые в силу ст. 19 УК могут быть привлечены к уголовной ответственности. При этом, сговор соучастников произошел до начала действий, непосредственно направленных на хищение чужого имущества.

б) С незаконным проникновением в помещение либо иное хранилище.

Под незаконным проникновением в жилище, помещение или иное хранилище следует понимать противоправное тайное или открытое в них вторжение с целью совершения кражи, грабежа или разбоя. Проникновение в указанные строения или сооружения может быть осуществлено и тогда, когда виновный извлекает похищаемые предметы без вхождения в соответствующее помещение (например, хищение, совершаемое через открытое окно).

Под помещением понимаются строения и сооружения независимо от форм собственности, предназначенные для временного нахождения людей или размещения материальных ценностей в производственных или иных служебных целях.

Под хранилищем понимаются хозяйственные помещения, обособленные от жилых построек, участки территории, трубопроводы, иные сооружения независимо от форм собственности, которые предназначены для постоянного или временного хранения материальных ценностей.

в) С причинением значительного ущерба гражданину.

Под термином «гражданин» в данном случае понимается физическое лицо, которому хищением причинен имущественный вред.

Значительный ущерб гражданину, определяется с учетом следующих факторов: имущественное положение потерпевшего, стоимость похищенного имущества и его значимость для потерпевшего, размер заработной платы, пен-

сии, наличие у потерпевшего иждивенцев, совокупный доход членов семьи, с которыми он ведет совместное хозяйство, и др.

Мнение потерпевшего о значительности или незначительности ущерба, причиненного ему в результате преступления, оценивается в совокупности с материалами дела, подтверждающими стоимость похищенного имущества и имущественное положение потерпевшего. При этом ущерб, причиненный гражданину, не может быть менее пяти тысяч рублей.

г) Из одежды, сумки или другой ручной клади, находившихся при потерпевшем.

Ответственность наступает за совершение кражи из одежды, сумки или другой ручной клади, находившихся только при живом лице. Если лицо совершает кражу из одежды, сумки или другой ручной клади после наступления смерти потерпевшего, его действия в этой части не образуют указанного квалифицирующего признака.

Особенности состояния потерпевшего (например, сон, опьянение, потеря сознания, психическое расстройство и т.п.) значения для квалификации преступления по пункту "г" части 2 статьи 158 УК РФ не имеют, так как использование субъектом преступления состояния потерпевшего не исключает его умысла на хищение из одежды, сумки или другой ручной клади и лишь указывает на тайный характер такого хищения.

Нахождение имущества при потерпевшем означает, что одежда, сумка или другая ручная кладь, из которых совершается хищение этого имущества, находятся на потерпевшем, в его руках или непосредственной близости от потерпевшего.

Тайное хищение багажа, сданного транспортной организации, а равно отдельных вещей из багажа, следует квалифицировать как кражу из хранилища.

Особо квалифицирующие признаки кражи, предусмотренные в ч. 3 ст. 158 УК РФ:

а) С незаконным проникновением в жилище.

Под жилищем понимаются индивидуальный жилой дом с входящими в него жилыми и нежилыми помещениями, жилое помещение независимо от формы собственности, входящее в жилищный фонд и пригодное для постоянного или временного проживания, а равно иное помещение или строение, не входящие в жилищный фонд, но предназначенные для временного проживания.

Имеет значение, с какой целью виновный оказался в помещении (жилище, хранилище), а также когда возник умысел на завладение чужим имуществом. Если лицо находилось там правомерно, не имея преступного намерения, но затем совершило кражу, в его действиях указанный признак отсутствует.

В случае признания лица виновным в совершении хищения чужого имущества путем незаконного проникновения в жилище дополнительной квалификации по статье 139 УК РФ не требуется, поскольку такое незаконное действие является квалифицирующим признаком кражи, грабежа или разбоя.

б) Из нефтепровода, нефтепродуктопровода, газопровода.

Объективная сторона данного преступления заключается в несанкционированном отборе нефти, нефтепродуктов и газа из трубопроводов.

Если в ходе совершения кражи нефти, нефтепродуктов и газа из нефтепровода, нефтепродуктопровода, газопровода путем врезок в трубопроводы происходит их разрушение, повреждение или приведение в негодное для эксплуатации состояние, а также технологически связанных с ними объектов, сооружений, средств связи, автоматики, сигнализации, которые повлекли или могли повлечь нарушение их нормальной работы, то содеянное подлежит квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных пунктом "б" части 3 статьи 158 и статьи 215.3 УК РФ.

в) В крупном размере.

Согласно п. 4 примеч. к ст. 158 УК крупным размером признается хищение чужого имущества на сумму свыше 250 тыс. руб.

Ряд тождественных преступных действий, совершаемых путем изъятия чужого имущества из одного и того же источника, объединенных единым умыслом и составляющих в своей совокупности единое преступление признается продолжаемым хищением. Если общая стоимость похищенного превышает пороговые значения, хищение признается, совершенным в крупном размере даже в том случае, если стоимость каждого отдельного изъятого имущества не достигает указанной суммы.

Решая вопрос о квалификации действий лиц, совершивших хищение чужого имущества в составе группы лиц по предварительному сговору либо организованной группы, по признаку «в крупном размере», следует исходить из общей стоимости похищенного всеми участниками преступной группы.

г) С банковского счета, а равно в отношении электронных денежных средств (при отсутствии признаков преступления, предусмотренного статьей 159.3 настоящего Кодекса).

По пункту «г» части 3 статьи 158 УК РФ квалифицируются действия лица и в том случае, когда оно тайно похитило денежные средства с банковского счета или электронные денежные средства, использовав необходимую для получения доступа к ним конфиденциальную информацию владельца денежных средств (например, персональные данные владельца, данные платежной карты, контрольную информацию, пароли).

Особо квалифицирующие признаки кражи, предусмотренные в ч. 4 ст. 158 УК РФ:

а) Организованной группой.

Совершение кражи организованной группой признается в случаях, когда в ней участвовала устойчивая группа лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений (часть третья статьи 35 УК РФ).

В отличие от группы лиц, заранее договорившихся о совместном совершении преступления, организованная группа характеризуется, в частности, устойчивостью, наличием в ее составе организатора (руководителя) и заранее разработанного плана совместной преступной деятельности, распределением

функций между членами группы при подготовке к совершению преступления и осуществлении преступного умысла.

б) В особо крупном размере, -

Согласно п. 4 примеч. к ст. 158 УК особо крупным размером признается хищение чужого имущества на сумму свыше одного миллиона рублей.

Отличительной особенностью кражи от иных форм хищения чужого имущества, является способ завладения имуществом. Краткое разграничение составов:

- кража (ст.158)- тайное хищение,
- грабеж (ст.161)- открытое хищение,
- разбой (ст.162)- открытое хищение с применением насилия опасного для жизни или здоровья,
- мошенничество (ст.159)- хищение путем обмана или злоупотребления доверием,
- присвоение или растрата (ст.160) – хищение имущества, вверенного виновному.

Уголовная ответственность по статье 158.1 УК РФ наступает при условии, если на момент совершения мелкого хищения чужого имущества стоимостью не более двух тысяч пятисот рублей путем кражи, мошенничества, присвоения или растраты виновный является лицом, подвергнутым административному наказанию за мелкое хищение чужого имущества стоимостью более одной тысячи рублей, но не более двух тысяч пятисот рублей.

Лицо считается подвергнутым административному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

Литература:

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17.12.2015 № 56 «О судебной практике по делам о вымогательстве (статья 163 Уголовного кодекса Российской Федерации)» // Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

2. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.12.2002 № 29 «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое» // Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 30.11.2017 № 48 «О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате» // Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

§ 7. Мошенничество: понятие, признаки и виды.

Отграничение от кражи, присвоения или растраты

Мошенничество (ст. 159 УК РФ) определяется как хищение чужого имущества или приобретение права на чужое имущество путем обмана или злоупотребления доверием.

Способами хищения чужого имущества или приобретения права на чужое имущество при мошенничестве, ответственность за которое наступает в соответствии со статьями 158.1, 159, 159.1, 159.2, 159.3, 159.5 УК РФ, являются обман или злоупотребление доверием, под воздействием которых владелец имущества или иное лицо передают имущество или право на него другому лицу либо не препятствуют изъятию этого имущества или приобретению права на него другим лицом.

Обман как способ совершения хищения или приобретения права на чужое имущество может состоять в сознательном сообщении (представлении) заведомо ложных, не соответствующих действительности сведений, либо в умолчании об истинных фактах, либо в умышленных действиях (например, в предоставлении фальсифицированного товара или иного предмета сделки, использовании различных обманных приемов при расчетах за товары или услуги или при игре в азартные игры, в имитации кассовых расчетов и т.д.), направленных на введение владельца имущества или иного лица в заблуждение.

Сообщаемые при мошенничестве ложные сведения (либо сведения, о которых умалчивается) могут относиться к любым обстоятельствам, в частности к юридическим фактам и событиям, качеству, стоимости имущества, личности виновного, его полномочиям, намерениям.

Если обман не направлен непосредственно на завладение чужим имуществом, а используется только для облегчения доступа к нему, действия виновного в зависимости от способа хищения образуют состав кражи или грабежа.

Злоупотребление доверием при мошенничестве заключается в использовании с корыстной целью доверительных отношений с владельцем имущества или иным лицом, уполномоченным принимать решения о передаче этого имущества третьим лицам. Доверие может быть обусловлено различными обстоятельствами, например служебным положением лица либо его личными отношениями с потерпевшим.

В случаях, когда лицо получает чужое имущество или приобретает право на него, не намереваясь при этом исполнять обязательства, связанные с условиями передачи ему указанного имущества или права, в результате чего потерпевшему причиняется материальный ущерб, содеянное следует квалифицировать как мошенничество, если умысел, направленный на хищение чужого имущества или приобретение права на чужое имущество, возник у лица до получения чужого имущества или права на него.

Мошенничество, то есть хищение чужого имущества, совершенное путем обмана или злоупотребления доверием, признается оконченным с момента, когда указанное имущество поступило в незаконное владение виновного или дру-

гих лиц и они получили реальную возможность (в зависимости от потребительских свойств этого имущества) пользоваться или распорядиться им по своему усмотрению.

Если *предметом* преступления при мошенничестве являются безналичные денежные средства, в том числе электронные денежные средства, то по смыслу положений пункта 1 примечаний к статье 158 УК РФ и статьи 128 Гражданского кодекса Российской Федерации содеянное должно рассматриваться как хищение чужого имущества. Такое преступление следует считать оконченным с момента изъятия денежных средств с банковского счета их владельца или электронных денежных средств, в результате которого владельцу этих денежных средств причинен ущерб.

Мошенничество, сопряженное с преднамеренным неисполнением договорных обязательств в сфере предпринимательской деятельности (ч. 5-7 ст. 159 УК РФ).

Объективная сторона преступления представляет собой мошенничество, сопряженное с преднамеренным неисполнением договорных обязательств в сфере предпринимательской деятельности, когда сторонами договора являются индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации. Особый способ совершения этого преступления – хищение чужого имущества происходит путем (посредством) преднамеренного неисполнения договорных обязательств.

Для квалификации содеянного как мошенничества в сфере предпринимательской деятельности необходимо установить, что виновный для извлечения имущественной выгоды изначально не намеревался исполнять договорное обязательство.

Мошенничество, сопряженное с преднамеренным неисполнением договорных обязательств в сфере предпринимательской деятельности, образует преступление при условии, что оно повлекло причинение ущерба индивидуальному предпринимателю или коммерческой организации в размере 10 тыс. руб. и более.

Субъект преступления – вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, осуществляющее предпринимательскую деятельность (индивидуальный предприниматель или член органа управления коммерческой организации).

Мошенничество в сфере кредитования (ст. 159.1 УК РФ).

Представляет собой действия заемщика, состоящие в получении наличных либо безналичных денежных средств путем представления банку или иному кредитору заведомо ложных и (или) недостоверных сведений с целью безвозмездного обращения денежных средств в свою пользу или в пользу третьих лиц при заведомом отсутствии у него намерения возратить их в соответствии с требованиями договора.

Заемщиком признается лицо, обратившееся к кредитору с намерением получить, получающее или получившее кредит в виде денежных средств от

своего имени или от имени представляемого им на законных основаниях юридического лица.

Мошенничество при получении выплат (ст. 159.2 УК РФ).

По статье 159.2 УК РФ квалифицируется такое хищение денежных средств или иного имущества в форме мошенничества, которое связано с незаконным получением социальных выплат, а именно установленных федеральными законами, законами субъектов Российской Федерации, нормативными правовыми актами федеральных органов исполнительной власти, нормативными правовыми актами органов местного самоуправления выплат гражданам, нуждающимся в социальной поддержке.

Для целей статьи 159.2 УК РФ к социальным выплатам, в частности, относятся пособие по безработице, компенсации на питание, на оздоровление, субсидии для приобретения или строительства жилого помещения, на оплату жилого помещения и коммунальных услуг, средства материнского (семейного) капитала, а также предоставление лекарственных средств, технических средств реабилитации (протезов, инвалидных колясок и т.п.), специального транспорта, путевок, продуктов питания.

Обман как способ совершения мошенничества при получении выплат, предусмотренного статьей 159.2 УК РФ, выражается в представлении в органы исполнительной власти, учреждения или организации, уполномоченные принимать решения о получении выплат, заведомо ложных и (или) недостоверных сведений о наличии обстоятельств, наступление которых согласно закону или иному нормативному правовому акту является условием для получения соответствующих выплат в виде денежных средств или иного имущества (в частности, о личности получателя, об инвалидности, о наличии детей, наличии иждивенцев, об участии в боевых действиях, отсутствии возможности трудоустройства), а также путем умолчания о прекращении оснований для получения указанных выплат.

Субъектом преступления, предусмотренного статьей 159.2 УК РФ, является вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет, как не имеющее соответствующего права на получение социальных выплат, так и обладающее таким правом (например, в случае введения в заблуждение относительно фактов, влияющих на размер выплат).

Мошенничество с использованием электронных средств платежа (ст. 159.3 УК РФ).

Электронное средство платежа – средство и (или) способ, позволяющие клиенту оператора по переводу денежных средств составлять, удостоверять и передавать распоряжения в целях осуществления перевода денежных средств в рамках применяемых форм безналичных расчетов с использованием информационно-коммуникационных технологий, электронных носителей информации, в том числе платежных карт, а также иных технических устройств.

Деяние состоит в обмане или злоупотреблении доверием собственника или иного владельца электронного средства платежа либо иных лиц, и получе-

ния денег путем безналичного банковского перевода, а равно перевода электронных денежных средств.

Не образует состава мошенничества хищение чужих денежных средств с использованием поддельного или принадлежащего другому лицу электронного средства платежа, в том числе кредитной, расчетной или иной платежной карты, путем сообщения уполномоченному работнику кредитной, торговой или иной организации заведомо ложных сведений о принадлежности указанному лицу такого электронного средства платежа на законных основаниях либо путем умолчания о незаконном владении им, либо если выдача наличных денежных средств была произведена посредством банкомата без участия уполномоченного работника кредитной организации. В этих случаях содеянное следует квалифицировать как кражу.

Мошенничество в сфере страхования (ст. 159.5 УК РФ).

Мошенничество в сфере страхования совершается путем обмана относительно наступления страхового случая (например, представление заведомо ложных сведений о наличии обстоятельств, подтверждающих наступление страхового случая, инсценировка дорожно-транспортного происшествия, несчастного случая, хищения застрахованного имущества) либо относительно размера страхового возмещения, подлежащего выплате (представление ложных сведений с завышенным расчетом размера ущерба по имевшему место в действительности страховому случаю).

Субъектом преступления, предусмотренного статьей 159.5 УК РФ, может быть признано лицо, выполнившее объективную сторону данного преступления (например, страхователь, застрахованное лицо, иной выгодоприобретатель, вступившие в сговор с выгодоприобретателем представитель страховщика, эксперт).

Мошенничество в сфере компьютерной информации (ст. 159.6 УК РФ).

Объективная сторона включает деяние, последствие, причинно-следственную связь между ними. Хищение совершается путем ввода, удаления, блокирования, модификации компьютерной информации либо иного вмешательства в функционирование средств хранения, обработки или передачи компьютерной информации или информационно-телекоммуникационных сетей. Обман и злоупотребление доверием не являются обязательными признаками объективной стороны мошенничества в сфере компьютерной информации. Для квалификации содеянного по ст. 159.6 УК достаточно, чтобы имущество было похищено посредством вмешательства в функционирование компьютерных, коммуникационных систем.

Вмешательством в функционирование средств хранения, обработки или передачи компьютерной информации или информационно-телекоммуникационных сетей признается целенаправленное воздействие программных и (или) программно-аппаратных средств на серверы, средства вычислительной техники (компьютеры), в том числе переносные (портативные) – ноутбуки, планшетные компьютеры, смартфоны, снабженные соответствующими

щим программным обеспечением, или на информационно-телекоммуникационные сети, которое нарушает установленный процесс обработки, хранения, передачи компьютерной информации, что позволяет виновному или иному лицу незаконно завладеть чужим имуществом или приобрести право на него.

В тех случаях, когда хищение совершается путем использования учетных данных собственника или иного владельца имущества независимо от способа получения доступа к таким данным (тайно либо путем обмана воспользовался телефоном потерпевшего, подключенным к услуге «мобильный банк», авторизовался в системе интернет-платежей под известными ему данными другого лица и т.п.), такие действия подлежат квалификации как кража, если виновным не было оказано незаконного воздействия на программное обеспечение серверов, компьютеров или на сами информационно-телекоммуникационные сети. При этом изменение данных о состоянии банковского счета и (или) о движении денежных средств, произошедшее в результате использования виновным учетных данных потерпевшего, не может признаваться таким воздействием.

Если хищение чужого имущества или приобретение права на чужое имущество осуществляется путем распространения заведомо ложных сведений в информационно-телекоммуникационных сетях, включая сеть "Интернет" (например, создание поддельных сайтов благотворительных организаций, интернет-магазинов, использование электронной почты), то такое мошенничество следует квалифицировать по статье 159, а не 159.6 УК РФ.

Литература:

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.12.2002 № 29 «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое» // Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

2. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 30.11.2017 № 48 «О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате» // Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

§ 8. Грабеж: понятие и признаки. Отличие от смежных составов преступлений (кражи, разбоя, вымогательства)

Объективная сторона грабежа состоит в открытом хищении чужого имущества. Открытым хищением чужого имущества, предусмотренным статьей 161 УК РФ (грабеж), является такое хищение, которое совершается в присутствии собственника или иного владельца имущества либо на виду у посторонних, когда лицо, совершающее это преступление, сознает, что присутствующие при этом лица понимают противоправный характер его действий независимо от того, принимали ли они меры к пресечению этих действий или нет.

Если присутствующее при незаконном изъятии чужого имущества лицо не сознает противоправность этих действий либо является близким родственником виновного, который рассчитывает в связи с этим на то, что в ходе изъя-

тия имущества он не встретит противодействия со стороны указанного лица, содеянное следует квалифицировать как кражу чужого имущества. Если перечисленные лица принимали меры к пресечению хищения чужого имущества (например, требовали прекратить эти противоправные действия), то ответственность виновного за содеянное наступает по статье 161 УК РФ.

Если в ходе совершения кражи действия виновного обнаруживаются собственником или иным владельцем имущества либо другими лицами, однако виновный, сознавая это, продолжает совершать незаконное изъятие имущества или его удержание, содеянное следует квалифицировать как грабеж, а в случае применения насилия, опасного для жизни или здоровья, либо угрозы применения такого насилия – как разбой.

Кража и грабеж считаются оконченными, если имущество изъято и виновный имеет реальную возможность им пользоваться или распоряжаться по своему усмотрению (например, обратить похищенное имущество в свою пользу или в пользу других лиц, распорядиться им с корыстной целью иным образом).

Таким образом, разбой совершается открыто (отличие от кражи), без применения насилия опасного для жизни или здоровья, а равно угрозы применения такого насилия (отличие от разбоя). При этом возможно применение насилия *не* опасного для жизни или здоровья, а равно угрозы применения такого насилия. Под насилием, не опасным для жизни или здоровья (пункт «г» части второй статьи 161 УК РФ), следует понимать побои или совершение иных насильственных действий, связанных с причинением потерпевшему физической боли либо с ограничением его свободы (связывание рук, применение наручников, оставление в закрытом помещении и др.).

При решении вопроса об отграничении грабежа и разбоя от вымогательства, соединенного с насилием, судам следует учитывать, что при грабеже и разбое насилие является средством завладения имуществом или его удержания, тогда как при вымогательстве оно подкрепляет угрозу. Завладение имуществом при грабеже и разбое происходит одновременно с совершением насильственных действий либо сразу после их совершения, а при вымогательстве умысел виновного направлен на получение требуемого имущества в будущем.

В случаях, когда вымогательство сопряжено с непосредственным изъятием имущества потерпевшего, при наличии реальной совокупности преступлений эти действия в зависимости от характера примененного насилия должны дополнительно квалифицироваться как грабеж или разбой.

В тех случаях, когда завладение имуществом соединено с угрозой применения насилия, носившей неопределенный характер, вопрос о признании в действиях лица грабежа или разбоя необходимо решать с учетом всех обстоятельств дела: места и времени совершения преступления, числа нападавших, характера предметов, которыми они угрожали потерпевшему, субъективного восприятия угрозы, совершения каких-либо конкретных демонстративных действий, свидетельствовавших о намерении нападавших применить физическое насилие, и т.п.

Если в ходе хищения чужого имущества в отношении потерпевшего применяется насильственное ограничение свободы, вопрос о признании в действиях лица грабежа или разбоя должен решаться с учетом характера и степени опасности этих действий для жизни или здоровья, а также последствий, которые наступили или могли наступить (например, оставление связанного потерпевшего в холодном помещении, лишение его возможности обратиться за помощью).

Субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее возраста 14 лет.

Литература:

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17.12.2015 № 56 «О судебной практике по делам о вымогательстве (статья 163 Уголовного кодекса Российской Федерации)» // Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

2. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.12.2002 № 29 «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое» // Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 30.11.2017 № 48 «О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате» // Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

§ 9. Разбой: понятие и признаки.

Отличие разбоя от смежных составов преступлений (насильственного грабежа вымогательства)

Разбой, то есть нападение в целях хищения чужого имущества, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

Под *насилием, опасным для жизни или здоровья*, следует понимать такое насилие, которое повлекло причинение тяжкого и средней тяжести вреда здоровью потерпевшего, а также причинение легкого вреда здоровью, вызвавшего кратковременное расстройство здоровья или незначительную стойкую утрату общей трудоспособности.

По ч.1 ст. 162 УК РФ следует квалифицировать нападение с целью завладения имуществом, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, которое хотя и не причинило вред здоровью потерпевшего, однако в момент применения создавало реальную опасность для его жизни или здоровья.

Применение насилия при разбойном нападении, в результате которого потерпевшему умышленно причинен легкий или средней тяжести вред здоровью, охватывается составом разбоя и дополнительной квалификации по статьям 115 или 112 УК РФ не требует. В этих случаях содеянное квалифицируется по

ч. 1 ст. 162 УК РФ, если отсутствуют отягчающие обстоятельства, предусмотренные частью второй или третьей этой статьи.

Если в ходе разбойного нападения с целью завладения чужим имуществом потерпевшему был причинен тяжкий вред здоровью, что повлекло за собой наступление его смерти по неосторожности, содеянное следует квалифицировать по совокупности преступлений – по пункту «в» ч. 4 ст. 162 и ч. 4 ст. 111 УК РФ.

В тех случаях, когда завладение имуществом соединено с угрозой применения насилия, носившей неопределенный характер, вопрос о признании в действиях лица грабежа или разбоя необходимо решать с учетом всех обстоятельств дела: места и времени совершения преступления, числа нападавших, характера предметов, которыми они угрожали потерпевшему, субъективного восприятия угрозы, совершения каких-либо конкретных демонстративных действий, свидетельствовавших о намерении нападавших применить физическое насилие, и т.п.

Если в ходе хищения чужого имущества в отношении потерпевшего применяется насильственное ограничение свободы, вопрос о признании в действиях лица грабежа или разбоя должен решаться с учетом характера и степени опасности этих действий для жизни или здоровья, а также последствий, которые наступили или могли наступить (например, оставление связанного потерпевшего в холодном помещении, лишение его возможности обратиться за помощью).

При решении вопроса об отграничении грабежа и разбоя от вымогательства, соединенного с насилием, судам следует учитывать, что при грабеже и разбое насилие является средством завладения имуществом или его удержания, тогда как при вымогательстве оно подкрепляет угрозу. Завладение имуществом при грабеже и разбое происходит одновременно с совершением насильственных действий либо сразу после их совершения, а при вымогательстве умысел виновного направлен на получение требуемого имущества в будущем.

В случаях, когда вымогательство сопряжено с непосредственным изъятием имущества потерпевшего, при наличии реальной совокупности преступлений эти действия в зависимости от характера примененного насилия должны дополнительно квалифицироваться как грабеж или разбой.

В случаях, когда в целях хищения чужого имущества в организм потерпевшего против его воли или путем обмана введено опасное для жизни или здоровья сильнодействующее, ядовитое или одурманивающее вещество с целью приведения потерпевшего в беспомощное состояние, содеянное должно квалифицироваться как разбой. Если с той же целью в организм потерпевшего введено вещество, не представляющее опасности для жизни или здоровья, содеянное надлежит квалифицировать в зависимости от последствий как грабеж, соединенный с насилием. Свойства и характер действия веществ, примененных при совершении указанных преступлений, могут быть при необходимости установлены с помощью соответствующего специалиста либо экспертным путем.

Действия лица, совершившего нападение с целью хищения чужого имущества с использованием собак или других животных, представляющих опасность для жизни или здоровья человека, либо с угрозой применения такого насилия, надлежит квалифицировать с учетом конкретных обстоятельств дела по части второй статьи 162 УК РФ.

Разбой считается оконченным с момента нападения в целях хищения чужого имущества, совершенного с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

Субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее возраста 14 лет.

Литература:

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17.12.2015 № 56 «О судебной практике по делам о вымогательстве (статья 163 Уголовного кодекса Российской Федерации)» // Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.12.2002 № 29 «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое» // Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

§ 10. Вымогательство: понятие и отличие от насильственного грабежа и разбоя

Вымогательство, то есть требование передачи чужого имущества или права на имущество или совершения других действий имущественного характера под угрозой применения насилия либо уничтожения или повреждения чужого имущества, а равно под угрозой распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких, либо иных сведений, которые могут причинить существенный вред правам или законным интересам потерпевшего или его близких.

К *предмету* вымогательства по смыслу статьи 163 УК РФ относится, в частности, чужое (то есть не принадлежащее виновному на праве собственности) имущество, а именно вещи, включая наличные денежные средства, документарные ценные бумаги; безналичные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги, а также имущественные права, в том числе права требования и исключительные права.

Под *правом на имущество*, с передачей которого могут быть связаны требования при вымогательстве, в статье 163 УК РФ понимается удостоверенная в документах возможность осуществлять правомочия собственника или законного владельца в отношении определенного имущества.

К другим действиям имущественного характера, на совершение которых направлено требование при вымогательстве, относятся действия, не связанные непосредственно с переходом права собственности или других вещных прав (в частности, производство работ или оказание услуг, являющихся возмездными в

обычных условиях гражданского оборота; исполнение потерпевшим за виновного обязательств).

По смыслу ч. 1 ст. 163 УК РФ к близким потерпевшего следует относить его близких родственников (супруг, супруга, родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и родные сестры, дедушка, бабушка, внуки), родственников (все иные лица, за исключением близких родственников, состоящие в родстве с потерпевшим), а также лиц, состоящих в свойстве с потерпевшим, или лиц, жизнь, здоровье и благополучие которых дороги потерпевшему в силу сложившихся личных отношений.

Вымогательство, предусмотренное ч. 1 ст. 163 УК РФ, предполагает наличие угрозы применения любого насилия, в том числе угрозы убийством или причинением тяжкого вреда здоровью. Угроза, которой сопровождается требование при вымогательстве, должна восприниматься потерпевшим как реальная, то есть у него должны быть основания опасаться осуществления этой угрозы. Для оценки угрозы как реальной не имеет значения, выражено виновным намерение осуществить ее немедленно либо в будущем.

Вымогательство является оконченным преступлением с момента, когда предъявленное требование, соединенное с указанной в ч. 1 ст. 163 УК РФ угрозой, доведено до сведения потерпевшего. Невыполнение потерпевшим этого требования не влияет на юридическую оценку содеянного как оконченного преступления.

Вымогательство является оконченным преступлением с момента, когда предъявленное требование, соединенное с указанной в ч. 1 ст. 163 УК РФ угрозой, доведено до сведения потерпевшего. Невыполнение потерпевшим этого требования не влияет на юридическую оценку содеянного как оконченного преступления.

При решении вопроса об отграничении грабежа и разбоя от вымогательства, соединенного с насилием, судам следует учитывать, что при грабеже и разбое насилие является средством завладения имуществом или его удержания, тогда как при вымогательстве оно подкрепляет угрозу. Завладение имуществом при грабеже и разбое происходит одновременно с совершением насильственных действий либо сразу после их совершения, а при вымогательстве умысел виновного направлен на получение требуемого имущества в будущем.

В случаях, когда вымогательство сопряжено с непосредственным изъятием имущества потерпевшего, при наличии реальной совокупности преступлений эти действия в зависимости от характера примененного насилия должны дополнительно квалифицироваться как грабеж или разбой.

Под сведениями, порочащими потерпевшего или его близких, следует понимать сведения, порочащие их честь, достоинство или подрывающие репутацию (например, данные о совершении правонарушения, аморального поступка). При этом не имеет значения, соответствуют ли действительности сведения, под угрозой распространения которых совершается вымогательство.

К иным сведениям, распространение которых может причинить существенный вред правам или законным интересам потерпевшего либо его близ-

ких, относятся, в частности, любые сведения, составляющие охраняемую законом тайну.

Распространение в ходе вымогательства заведомо ложных сведений, порочащих честь и достоинство потерпевшего и (или) его близких или подрывающих его (их) репутацию, незаконное распространение сведений о частной жизни лица, составляющих его личную или семейную тайну, разглашение тайны усыновления (удочерения) вопреки воле усыновителя, незаконное разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, образуют совокупность преступлений, предусмотренных соответствующими частями статей 128.1, 137, 155 или 183 и статьи 163 УК РФ.

Если требование передачи имущества или права на имущество или совершения других действий имущественного характера является правомерным, но сопровождается указанной в ч. 1 ст. 163 УК РФ угрозой, то такие действия не влекут уголовную ответственность за вымогательство. При наличии признаков состава иного преступления (например, угрозы убийством, самоуправства) содеянное следует квалифицировать по соответствующей статье Особенной части Уголовного кодекса Российской Федерации.

Литература:

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17.12.2015 № 56 «О судебной практике по делам о вымогательстве (статья 163 Уголовного кодекса Российской Федерации)» // Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

2. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.12.2002 № 29 «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое» // Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

§ 11. Хулиганство: понятие, признаки, проблемы квалификации. Отличие от мелкого хулиганства

Общественная опасность преступления состоит в том, что при посягательстве на общественный порядок могут существенно нарушаться права человека, здоровье, честь, достоинство, спокойствие граждан, условия их быта, труда и отдыха, интересы предприятий, организаций, учреждений, транспорта.

Понятие хулиганства, его признаки, способы совершения, отличия от других сходных преступлений даны в Постановлении Пленума ВС РФ от 15.11.2007 № 45⁸⁶.

Непосредственным объектом преступления является общественный порядок – система, комплекс отношений между людьми, правил поведения, об-

⁸⁶ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 15.11.2007 № 45 «О судебной практике по уголовным делам о хулиганстве и иных преступлениях, совершенных из хулиганских побуждений» //Бюллетень Верховного Суда РФ. № 1, январь. 2008.

щежития, установленных нормативными актами, моралью, обычаями, традициями, обеспечивающими обстановку общественного спокойствия, защищенности личности в различных сферах жизнедеятельности, неприкосновенность личности, нормальное функционирование государственных и общественных институтов. Дополнительным объектом преступления могут являться здоровье, честь, достоинство, телесная неприкосновенность граждан, в том числе пресекающих нарушение общественного порядка представителей власти.

Объективная сторона основного состава хулиганства, предусмотренного ч. 1 ст. 213 УК РФ, выражается в грубом нарушении общественного порядка, выражающем явное неуважение к обществу, совершенное с применением насилия к гражданам либо угрозой его применения, либо по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы, либо на железнодорожном, морском, внутреннем водном или воздушном транспорте, а также на любом ином транспорте общего пользования.

Если во время совершения хулиганства не происходит грубого нарушения общественного порядка, и нет признаков, перечисленных в статье 213 УК РФ, то содеянное может квалифицироваться как преступление против личности из хулиганских побуждений по статье УК РФ, в которой это обстоятельство является квалифицирующим признаком (например, п. «д» ч. 2 ст. 111, п. «д» ч. 2 ст. 112, п. «а» ч. 2 ст. 115 УК РФ), либо как мелкое хулиганство (ст. 20.1 КоАП РФ).

Признание нарушения общественного порядка «грубым» является вопросом факта, поскольку данный признак оценочный, связан с характером действий виновного лица. При решении этого вопроса следует учитывать способ, время, место совершения хулиганских действий, а также их интенсивность, продолжительность и другие обстоятельства. Такие действия могут быть совершены как в отношении конкретного человека, так и в отношении неопределенного круга лиц. Явное неуважение к обществу как признак, характеризующий внутреннюю сущность действий виновного лица, выражается в умышленном нарушении общепризнанных норм и правил поведения, морали, продиктованном желанием виновного демонстративно противопоставить себя окружающим людям, продемонстрировать пренебрежительное отношение к ним.

Возникает вопрос, что понимать под «применением насилия». По нашему мнению, следует согласиться с такой позицией: «Составом хулиганства охватываются нанесение побоев, легкий и средней тяжести вред здоровью. Тяжкий вред здоровью требует квалификации по совокупности с хулиганством»⁸⁷. Однако имеется и другая точка зрения, что по совокупности следует квалификация при причинении также и средней тяжести вреда здоровью, по ч. 2 ст. 112 УК РФ, где содержится квалифицирующий признак «из хулиганских по-

⁸⁷Белов М.Н. Состав «хулиганство» в Уголовном кодексе РФ: временная трансформация // Российский судья. 2021. № 10. – С. 25-28.

буждений»⁸⁸. В этом случае нужно обратиться к правилам квалификации преступлений по совокупности, разработанной наукой уголовного права, и применяемым на практике: «Если одно преступление выступает способом совершения другого, равного по степени тяжести, или более тяжкого преступления, совокупности преступлений не образуется»⁸⁹. Поскольку наиболее строгая мера наказания в ч.2 ст. 112 УК РФ, предусматривающая ответственность за причинение средней тяжести вреда здоровью, не превышает пяти лет лишения свободы, то есть санкцию п. «а» ч.1 ст. 213 УК РФ, – совокупности преступлений не образуется. Поэтому можно сделать вывод, что хулиганство с применением насилия, предусмотренное п. «а» ч. 1 ст. 213 УК РФ, следует квалифицировать по совокупности лишь при причинении потерпевшему из хулиганских побуждений тяжкого вреда здоровью, то есть п. «д» ч. 2 ст. 111 УК РФ.

Под угрозой применения такого насилия соответственно следует понимать реальную угрозу причинения побоев, легкого и средней тяжести вреда здоровью. При этом характер насилия, применением которого угрожает виновный, не конкретизируется. Следовательно, угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью охватывается ст. 213 УК РФ, так как санкция в ст. 119 УК РФ является значительно более мягкой. В целом суды придерживаются указанного подхода и не вменяют ст. 119 УК РФ по совокупности со ст. 213 УК РФ.

Умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества из хулиганских побуждений и повлекшее причинение значительного ущерба следует квалифицировать по ч. 2 ст. 167 УК РФ, а в случаях, когда лицо помимо этого совершает иные умышленные действия, грубо нарушающие общественный порядок, содеянное им следует квалифицировать по совокупности со ст. 213 УК РФ.

Местом совершения хулиганства могут быть как общественные места (улица, кафе, парк, офис и т.д.), так и малопосещаемые, безлюдные места (проселочная дорога, лес, поле, пустырь, свалка и т.п.). В п. «в» ч. 1 ст. 213 УК РФ местом совершения хулиганства является железнодорожный, морской, внутренний водный или воздушный транспорт, а также любой иной транспорт общего пользования. Важно, чтобы действия виновным лицом были совершены из хулиганских побуждений, сопряженные с грубым нарушением общественного порядка, и выражали явное неуважение к обществу, а не из личных неприязненных отношений.

Хулиганство является преступлением с формальным составом, признается оконченным с момента совершения действий, грубо нарушающих общественный порядок и выражающих явное неуважение к обществу, совершенных способами и по мотивам, предусмотренными ст. 213 УК РФ.

⁸⁸Харламов Д.Д. Дискуссионные вопросы квалификации хулиганства // Вестник Московского университета. Серия 11. Право. 2022. № 6. – С. 82-100.

⁸⁹ Корнеева А.В. Теоретические основы квалификации преступлений : учеб. пособие /А.В. Корнеева. – М.: Проспект, 2018. – С.78-90.

С субъективной стороны преступление характеризуется прямым умыслом: лицо осознает, что грубо нарушает общественный порядок, проявляет явное неуважение к обществу, применяя способы, предусмотренные в ст. 213 УК РФ, и желает совершить эти действия.

Обязательным признаком преступления является хулиганский мотив. Хулиганство может быть совершено и по экстремистским мотивам (п. «б» ч. 1 ст. 213 УК РФ), и в этом случае относится к преступлениям экстремистской направленности⁹⁰.

Под уголовно наказуемыми деяниями, совершенными из хулиганских побуждений, следует понимать умышленные действия, направленные против личности человека или его имущества, которые совершены без какого-либо повода или с использованием незначительного повода, несоизмеренного содеянному и причиненному насилью, например отказ потерпевшего на просьбу хулигана дать ему закурить, уступить место в общественном транспорте, случайный толчок, неправильный, по мнению хулигана, взгляд на него со стороны потерпевшего или сделанное ему, как он считает, несправедливое замечание. Как хулиганство квалифицируются и действия лица, совершенные на почве личных неприязненных взаимоотношений, если они совершаются в общественном месте и, если виновный при этом осознает, что его действия грубо нарушают общественный порядок. Если умысел на нарушение общественного порядка не установлен, то состав хулиганства отсутствует.

По делу Е. признано, что действия лица, совершенные из личной неприязни, необоснованно квалифицированы как хулиганство. Виновный на улице, на виду у посторонних лиц ударил бывшую сожительницу по голове разводными ключами и нанес несколько ударов коленом в грудь и лицо, причинив ее здоровью вред средней тяжести. В части осуждения по статье о хулиганстве приговор отменен, дело прекращено за отсутствием в действиях состава преступления, а действия с п. «д» ч. 2 ст. 112 УК РФ переквалифицированы на ч. 1 ст. 112 УК РФ⁹¹.

Субъектом преступления, предусмотренного ч.1 ст. 213 УК РФ, является физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Квалифицирующим признакам хулиганства (ч.2 ст. 213 УК РФ) относятся те же деяния, совершенные с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия, либо группой лиц по предварительному сговору или организованной группой либо связанные с сопротивлением представителю власти или иному лицу, исполняющему обязанности по охране общественного порядка или пресекающему нарушение общественного порядка.

Под применением оружия или иных предметов, используемых в качестве оружия, понимаются умышленные действия, направленные на использование

⁹⁰См. п.2. Постановления Пленума ВС РФ от 28.06.2011 № 11 « О судебной практике по уголовным делам о преступлениях экстремистской направленности».

⁹¹ Бюллетень Верховного Суда РФ. 2003. № 5. С. 11.

лицом указанных предметов как для физического, так и для психического воздействия на потерпевшего, а также иные действия, свидетельствующие о намерении применить насилие посредством этого оружия или предметов, используемых в качестве оружия, в результате чего грубо нарушается общественный порядок, причиняется умышленный или неосторожный вред жизни и (или) здоровью людей, создается угроза причинения вреда здоровью потерпевшего.

Под оружием понимаются любые устройства и предметы, конструктивно предназначенные для поражения живой цели, – огнестрельное, холодное, метательное, газовое, пневматическое, иное оружие самодельного и заводского изготовления.

Под предметами, используемыми в качестве оружия при совершении хулиганства, понимаются любые материальные объекты, обладающие качествами оружия, которыми, исходя из их свойств, можно причинить вред здоровью человека, как специально приготовленные или приспособленные, подобранные на месте или принесенные с собой для этого. В случаях, когда в процессе совершения хулиганства лицо использует животных, представляющих опасность для жизни или здоровья человека, содеянное с учетом конкретных обстоятельств дела может быть квалифицировано как хулиганство. В настоящее время хулиганство проявляется в различных формах нарушения уголовно-правового законодательства, среди которых как классические формы вооруженного хулиганства, так и хулиганство, сопряженное с использованием информационных технологий (киберхулиганство)⁹².

Под сопротивлением представителю власти или иному лицу, исполняющему обязанности по охране общественного порядка, понимается активное противодействие осуществлению ими служебного или общественного долга, умышленные действия лица по преодолению законных действий указанных лиц, а также действий других граждан, пресекающих нарушение общественного порядка, например, при задержании лица, совершающего хулиганство, его обезоруживании, удержании или воспрепятствовании иным способом продолжению хулиганских действий.

Хулиганские действия, связанные с сопротивлением представителю власти, в ходе которого применено насилие, неопасное или опасное для жизни и здоровья, следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 2 ст. 213 и соответствующей частью ст. 318 УК РФ.

Если виновный при оказании сопротивления лицу, исполняющему обязанности по охране общественного порядка или пресекающему нарушение общественного порядка, умышленно причинил средней тяжести или тяжкий вред здоровью либо совершил убийство такого лица, то содеянное при наличии к тому оснований следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 2 ст. 213 и соответственно п. «б» ч. 2 ст. 112, п. «а» ч. 2 ст.

⁹² Шевченко О.А., Агаджанян М.А. Киберхулиганство как следствие развития цифровых прав в информационном обществе // Безопасность бизнеса. 2021. № 5. С. 27-33.

111 или п. «б» ч. 2 ст. 105 УК РФ. Под пресечением нарушения общественного порядка следует понимать не только прямое применение физической силы к лицу, совершающему хулиганство, но и другие активные действия, например, вызов наряда полиции, защита потерпевшего от избиения и т.д., а не просто увещевания или просьбы к хулигану о прекращении противоправного поведения.

К особоквалифицирующему признаку хулиганства в ч. 3 статьи 213 УК РФ относятся деяния, предусмотренные ч.ч. 1 или 2 данной статьи, совершенные с применением взрывчатых веществ или взрывных устройств.

Субъектом преступления, предусмотренного ч. 2 и ч. 3 ст. 213 УК РФ, является физическое вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста.

Хулиганство. Ст. 213 УК РФ			
Основной состав хулиганства (ч.1 ст. 213 УК РФ)			
Объект	Объективная сторона	Субъективная сторона	Субъект
<i>Родовым объектом</i> преступлений, выступает общественная безопасность, т.е. определенное состояние защищенности наиболее важных интересов личности, общества и государства от различных по своему характеру угроз. <i>Видовым объектом</i> является: состояние защищенности жизненно важных интересов личности, общества и государства от угроз общепопасного характера и угроз, возникающих в связи с нарушениями специальных правил безопасности. <i>Непосредственным объектом</i> преступления является общественный порядок – система, комплекс отно-	Основной состав: грубое нарушение общественно-го порядка, выражающее явное неуважение к обществу, совершенное: 1 – с применением насилия к гражданам либо угрозой его применения; 2 – на железнодорожном, морском, внутреннем водном или воздушном транспорте, а также на любом ином транспорте общего пользования. Является преступлением с <i>формальным составом</i>.	<i>Прямой умысел</i>. Обязательные признаки: 1 – хулиганский мотив либо 2 – мотивы политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы.	Физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.
Квалифицированный состав хулиганства (ч.2 ст. 213 УК РФ)			
Нарушениями специальных правил безопасности. <i>Непосредственным объектом</i> преступления является общественный порядок – система, комплекс отно-	Хулиганство – грубое нарушение общественно-го порядка, выражающее явное неуважение к обществу, совершенное: - с применением оружия или предметов, используемых в качестве ору-	<i>Прямой умысел</i>. Обязательные признаки: 1 – хулиганский мотив, либо 2 – мотивы политической, идеологической,	Физическое вменяемое лицо, достигшее 14-

шений между людьми, правил поведения, общежития, установленных нормативными актами, моралью, обычаями, традициями, обеспечивающими обстановку общественного спокойствия, защищенности личности в различных сферах жизнедеятельности, неприкосновенность личности, целостность собственности, нормальное функционирование государственных и общественных институтов. <i>Дополнительным объектом</i> преступления могут являться здоровье, честь, достоинство, телесная неприкосновенность граждан, в том числе пресекающих нарушение общественного порядка представителей власти.	жия; - группой лиц, группой лиц попредварительному сговору или организованной группой; -связанное с сопротивлением представителю власти либо иному лицу, исполняющему обязанности по охране общественного порядка или пресекающему нарушение общественного порядка.	расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы.	летнего возраста.
	Особо квалифицированный состав хулиганства (ч.3 ст. 213 УК РФ)		
	Деяния, предусмотренные ч.ч. 1 или 2 ст. 213 УК РФ, совершенные с применением взрывчатых веществ или взрывных устройств.	<i>Прямой умысел.</i> Обязательные признаки: 1 – хулиганский мотив, либо 2 – мотивы политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы.	Физическое вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста.

Литература:

1. Белов М.Н. Состав «хулиганство» в Уголовном кодексе РФ: временная трансформация // Российский судья. 2021. № 10. – С. 25-28. Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный.
2. Корнеева А.В. Теоретические основы квалификации преступлений : учеб.пособие /А.В. Корнеева. – М.: Проспект, 2018. – 112 с. – ISBN: 978-5-392-04184-8 , 978-5-392-09688-6, 978-5-392-12214-1.– Текст : непосредственный.

3. Харламов Д.Д. Дискуссионные вопросы квалификации хулиганства // Вестник Московского университета. Серия 11. Право. 2022. № 6. – С. 82-100. Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный.

4. Шевченко О.А., Агаджанян М.А. Киберхулиганство как следствие развития цифровых прав в информационном обществе // Безопасность бизнеса. 2021. № 5. – С. 27-33. Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный.

§ 12. Злоупотребление должностными полномочиями: понятие, признаки, отграничение от смежных составов преступлений

Подробное толкование признаков данного преступления, способов его совершения, отличия от других сходных преступлений даны в Постановлении Пленума ВС РФ от 16 октября 2009 г. № 19⁹³.

Родовым объектом преступлений, предусмотренных в главе 30 УК РФ, являются интересы государственной власти, т.е. общественные отношения, регулирующие ее нормальное функционирование или нормальную, соответствующую закону деятельность всех ветвей публичной власти, всего государственного аппарата⁹⁴.

Видовым объектом преступлений, включенных в главу 30 УК РФ, являются интересы государственной службы и службы в органах местного самоуправления, а также нормальная, регламентированная соответствующими правовыми актами деятельность государственных органов и органов местного самоуправления в связи с осуществлением их должностными лицами и служащими служебных функций.

Непосредственным объектом преступления, предусмотренного ст. 285 УК РФ, являются общественные отношения, регулирующие отдельные сферы деятельности аппарата государственной власти, его правильную работу, работу его звеньев, отдельных учреждений и органов федеральной, региональной и местной власти. В качестве *дополнительного или факультативного объекта* данного деяния выступают права и законные интересы граждан, организаций, охраняемые законом интересы общества и государства.

Объективная сторона состоит из трех обязательных признаков:

1) совершения деяния (действия либо бездействия) – использования должностным лицом своих служебных полномочий вопреки интересам службы;

⁹³ О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий. Постановлении Пленума ВС РФ от 16 октября 2009 г. № 19 //Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2009. № 12. – С.7.

⁹⁴ См. Безверхов А.Г., Элекина С.В. Стратегия развития уголовного законодательства России о служебных преступлениях в XXI веке // Закон. 2022. № 4. – С. 34-41.

2) наступления последствий в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства;

3) причинно-следственной связи между деянием и последствием.

Под использованием должностным лицом своих служебных полномочий вопреки интересам службы следует понимать совершение таких деяний, которые хотя и были непосредственно связаны с осуществлением должностным лицом своих прав и обязанностей, однако не вызывались служебной необходимостью и объективно противоречили как общим задачам и требованиям, предъявляемым к государственному аппарату и аппарату органов местного самоуправления. Например, как злоупотребление должностными полномочиями должны квалифицироваться действия должностного лица, которое из корыстной или иной личной заинтересованности совершает входящие в круг его должностных полномочий действия при отсутствии обязательных условий или оснований для их совершения (например, выдача водительского удостоверения лицам, не сдавшим обязательный экзамен; прием на работу лиц, которые фактически трудовые обязанности не исполняют; освобождение командирами (начальниками) подчиненных от исполнения возложенных на них должностных обязанностей с направлением для работы в коммерческие организации либо обустройства личного домовладения должностного лица)⁹⁵.

В случаях, когда деяние, содержащее признаки злоупотребления должностными полномочиями (ст. 285 УК РФ) или превышения должностных полномочий (ст. 286 УК РФ), совершено должностным лицом для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности, охраняемым законом интересам общества или государства, и эта опасность не могла быть устранена иными средствами, то такое деяние не может быть признано преступным при условии, что не было допущено превышения пределов крайней необходимости (ст. 39 УК РФ).

Должностное лицо, издавшее заведомо незаконный приказ или распоряжение подчиненному лицу, не осознававшему незаконность такого приказа или распоряжения и исполнившему его, подлежит ответственности как исполнитель преступления. Однако если для достижения преступного результата лицо использует не закрепленные за ним должностные полномочия, а какие-либо связи по службе, авторитет занимаемой им должности и т.д., то состав данного преступления отсутствует.

Под существенным нарушением прав граждан или организаций следует понимать нарушение прав и свобод физических и юридических лиц, гарантированных общепризнанными принципами и нормами международного права, Конституцией (например, права на уважение чести и достоинства личности, личной и семейной жизни граждан, права на неприкосновенность жилища и тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных со-

⁹⁵См. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 16.10.2009 №19.

общений, а также права на судебную защиту и доступ к правосудию, в том числе права на эффективное средство правовой защиты в государственном органе и компенсацию ущерба, причиненного преступлением, создание должностным лицом препятствий, ограничивающих возможность выбрать в предусмотренных законом случаях по своему усмотрению организацию для сотрудничества). Злоупотребление должностными полномочиями относится к числу преступлений с материальным составом⁹⁶.

С *субъективной стороны* преступление характеризуется умышленной формой вины в виде как прямого, так и косвенного умысла. Обязательным признаком субъективной стороны является мотив – корыстная или иная личная заинтересованность. Корыстная заинтересованность представляет собой стремление должностного лица путем совершения неправомерных действий получить для себя или других лиц выгоду имущественного характера, не связанную с хищением- незаконным безвозмездным обращением имущества в свою пользу или пользу других лиц (например, незаконное получение льгот, кредита, освобождение от каких-либо имущественных затрат, возврата имущества, погашения долга, оплаты услуг, уплаты налогов). В отличие от хищения чужого имущества с использованием служебного положения злоупотребление должностными полномочиями из корыстной заинтересованности образуют такие деяния должностного лица, которые либо не связаны с изъятием чужого имущества (например, получение имущественной выгоды от использования имущества не по назначению), либо связаны с временным и (или) возмездным изъятием имущества.

Иная личная заинтересованность выражается в стремлении должностного лица извлечь выгоду неимущественного характера, обусловленном такими побуждениями, как карьеризм, семейственность, желание приукрасить действительное положение, получить взаимную услугу, заручиться поддержкой в решении какого-либо вопроса⁹⁷.

В отличие от хищения чужого имущества с использованием служебного положения злоупотребление должностными полномочиями из корыстной заинтересованности образуют такие деяния должностного лица, которые либо не связаны с изъятием чужого имущества (например, получение имущественной выгоды от использования имущества не по назначению), либо связаны с временным и (или) возмездным изъятием имущества. Если использование должностным лицом своих служебных полномочий выразилось в хищении чужого имущества, когда фактически произошло его изъятие, содеянное полностью охватывается ч. 3 ст. 159 или ч. 3 ст. 160 УК РФ и дополнительной квалификацией не требует, кроме случаев, когда должностное лицо, используя свои служебные полномочия, наряду с хищением чужого имущества совершило другие

⁹⁶ Матвеев И.В. Проблемы уголовно-правовой оценки использования должностным лицом служебных полномочий при должностном злоупотреблении // Российский следователь. 2022. № 11. – С. 28-31.

⁹⁷ Борков В.Н. Квалификация незаконного использования труда подчиненных и заключенных // Уголовное право. 2018. № 5. – С. 4-10.

незаконные действия, связанные со злоупотреблением должностными полномочиями из корыстной или иной личной заинтересованности⁹⁸. Равным образом, исходя из положений ст. 17 УК РФ, должен решаться вопрос, связанный с правовой оценкой действий должностного лица, совершившего служебный подлог. Если наряду с совершением действий, влекущих уголовную ответственность по статье 285 УК РФ, совершается служебный подлог, то содеянное подлежит квалификации по совокупности со статьей 292 УК РФ.

Субъект преступления – специальный – должностное лицо. Понятие должностного лица раскрыто законодателем в примечании к статье 285 УК РФ. Должностными лицами признаются лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителя власти либо выполняющие организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, государственных внебюджетных фондах, государственных корпорациях, государственных компаниях, публично-правовых компаниях, на государственных и муниципальных унитарных предприятиях, в хозяйственных обществах, в высшем органе управления которых Российская Федерация, субъект Российской Федерации или муниципальное образование имеет право прямо или косвенно (через подконтрольных им лиц) распоряжаться более чем пятьюдесятью процентами голосов либо в которых Российская Федерация, субъект Российской Федерации или муниципальное образование имеет право назначать (избирать) единоличный исполнительный орган и (или) более пятидесяти процентов состава коллегиального органа управления, в акционерных обществах, в отношении которых используется специальное право на участие Российской Федерации, субъектов Российской Федерации или муниципальных образований в управлении такими акционерными обществами («золотая акция»), а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

В ч. 2 ст. 285 УК РФ регламентирован квалифицированный состав злоупотребления полномочиями, отличающийся от основного состава преступления особым статусом субъекта. Здесь субъектом является должностное лицо, занимающее государственную должность РФ или государственную должность субъекта РФ, а также глава органа местного самоуправления.

Лицами, исполняющими функции представителей власти, являются лица, наделенные правами и обязанностями по осуществлению функций органов законодательной, исполнительной или судебной власти, а также иные лица правоохранительных или контролирующих органов, наделенные в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от них в служебной зависимости, либо правом принимать реше-

⁹⁸ Борков В.Н. Квалификация злоупотребления должностными полномочиями (ст. 285 Уголовного кодекса России) с учетом специальных норм // Законы России: опыт, анализ, практика. 2022. № 6. – С. 71-74.

ния, обязательные для исполнения гражданами, организациями, учреждениями независимо от их ведомственной принадлежности и форм собственности (примечание к ст. 318 УК РФ).

К организационно-распорядительным функциям относятся полномочия должностного лица, которые связаны с руководством трудовым коллективом государственного органа, государственного или муниципального учреждения (его структурного подразделения) или находящимися в их служебном подчинении отдельными работниками, с формированием кадрового состава и определением трудовых функций работников. Организационно-распорядительными функциями следует также считать полномочия лиц по принятию решений, имеющих юридическое значение и влекущих определенные юридические последствия (например, по выдаче медицинским работником листа временной нетрудоспособности, установлению работником учреждения медико-социальной экспертизы факта наличия у гражданина инвалидности, приему экзаменов и выставлению оценок членом государственной экзаменационной (аттестационной) комиссии).

Административно-хозяйственными функциями признаются полномочия должностного лица по управлению и распоряжению имуществом и (или) денежными средствами, находящимися на балансе и (или) банковских счетах организаций, учреждений, ВЧ и подразделений, а также по совершению иных действий (например, по принятию решений о начислении заработной платы, премий, осуществлению контроля за движением материальных ценностей, определению порядка их хранения, учета и контроля за их расходом).

Следует ограничивать преступные действия должностных лиц от деяний других лиц, выполняющих управленческие функции в коммерческой или иной организации, ответственность которых за злоупотребление своими полномочиями установлена статьей 201 УК РФ. Субъектами этого преступления являются лица, выполняющие управленческие функции в коммерческой или иной организации, основной целью деятельности которых является извлечение прибыли, за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий, акционерных обществ, контрольный пакет акций которых принадлежит Российской Федерации, субъектам Российской Федерации или муниципальным образованиям. Злоупотребления в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд, в результате которых причинен крупный ущерб, влекут уголовную ответственность по статье 200.4 УК РФ работники контрактной службы, контрактных управляющих, членов комиссии по осуществлению закупок, лиц, осуществляющих приемку поставленных товаров, выполненных работ или оказанных услуг, либо иных уполномоченных лиц, представляющих интересы заказчика, не являющихся должностными лицами или лицами, выполняющими управленческие функции в

коммерческой или иной организации, в случае, если деяние совершено ими умышленно из корыстной или иной личной заинтересованности⁹⁹.

Особо квалифицированным видом злоупотребления полномочиями (ч. 3 ст. 285 УК РФ) является совершение деяния, предусмотренного ч.ч. 1 или 2 данной статьи, повлекшее тяжкие последствия. Под тяжкими последствиями, предусмотренными в п. «в» ч. 3 ст. 286 УК РФ, следует понимать последствия совершения преступления в виде крупных аварий и длительной остановки транспорта или производственного процесса, иного нарушения деятельности организации, причинение значительного материального ущерба, причинение смерти по неосторожности, самоубийство или покушение на самоубийство потерпевшего.

Литература:

1. Безверхов А.Г., Элекина С.В. Стратегия развития уголовного законодательства России о служебных преступлениях в XXI веке // Закон. 2022. № 4. – С. 34-41. Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный.

2. Борков В.Н. Квалификация злоупотребления должностными полномочиями (ст. 285 Уголовного кодекса России) с учетом специальных норм // Законы России: опыт, анализ, практика. 2022. № 6. – С. 71-74. Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный.

3. Борков В.Н. Квалификация незаконного использования труда подчиненных и заключенных // Уголовное право. 2018. № 5. – С. 4-10. Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный.

4. Матвеев И.В. Проблемы уголовно-правовой оценки использования должностным лицом служебных полномочий при должностном злоупотреблении // Российский следователь. 2022. № 11. – С. 28-31. Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный.

§ 13. Превышение должностных полномочий:

понятие, признаки и отграничение от смежных составов преступлений

Подробное толкование признаков данного преступления, способов его совершения, отличий от других сходных преступлений даны в Постановлении Пленума ВС РФ от 16 октября 2009 г. № 19¹⁰⁰.

Основной непосредственный объект преступления – общественные отношения в сфере обеспечения нормальной деятельности конкретного звена органов государственной власти, аппарата государственного управления, органов

⁹⁹ См. п.п. 11-12.1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16.10.2009 №19.

¹⁰⁰ О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий. Постановлении Пленума ВС РФ от 16.10.2009 № 19 //Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2009. № 12.

местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, государственных корпораций, а также аппарата управления в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ. В качестве *дополнительного объекта* преступления выступают права и законные интересы граждан или организаций либо охраняемые законом интересы общества или государства, честь, достоинство, здоровье потерпевших¹⁰¹.

Объективная сторона преступления выражается в совершении должностным лицом действий, явно выходящих за пределы его полномочий и повлекших существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций, общества или государства. Она может заключаться только в действиях, так как превысить должностные полномочия путем пассивного поведения (бездействия) по сути и характеру данного деяния невозможно.

Превышение должностных полномочий выражается в совершении должностным лицом при исполнении служебных обязанностей действий, которые: относятся к полномочиям другого должностного лица (вышестоящего или равного по статусу); могут быть совершены только при наличии особых обстоятельств, указанных в законе или подзаконном акте (например, применение оружия в отношении несовершеннолетнего, если его действия не создавали реальной опасности для жизни других лиц); совершаются должностным лицом единолично, когда могут быть произведены только коллегиально либо в соответствии с порядком, установленным законом, по согласованию с другим должностным лицом или органом; никто и ни при каких обстоятельствах не вправе их совершать (например, нанесении побоев задержанным или заключенным под стражу лицам, причинении вреда их здоровью)¹⁰².

Необходимо, чтобы каждое из перечисленных действий должностного лица было явным, т.е. очевидно выходящим за пределы прав и полномочий, предоставленных ему соответствующими нормативными актами (законом, уставом, положением, инструкцией, приказом и т.д.). При этом следует выяснять, какой именно правовой акт и какие конкретные его положения, определяющие компетенцию должностного лица, были нарушены, с приведением их в приговоре и со ссылкой на конкретные нормы¹⁰³.

Другим обязательным признаком объективной стороны преступления являются общественно опасные последствия в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан либо охраняемых законом интересов общества или государства, а также причинная связь между деянием и последствиями. Состав преступления по конструкции объективной стороны является материальным. Преступление считается оконченным с момента наступления последствий в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или госу-

¹⁰¹ Борков В.Н. Квалификация должностных преступлений: монография. – М. : Юрлитинформ, 2018. – С.134-137.

¹⁰² См. п. 19 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16.10.2009. № 19.

¹⁰³ Там же, п.22.

дарства. Если действия должностного лица не были связаны с исполнением возложенных на него служебных обязанностей, уголовная ответственность за совершение такого деяния наступает на общих основаниях. Ответственность за превышение должностным лицом своих полномочий наступает только при их исполнении¹⁰⁴.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого либо косвенного умысла. Мотивы преступления могут быть самыми различными (месть, карьеризм). Они не имеют значения для квалификации преступления основного состава, предусмотренного в ч.1 ст. 286 УК РФ. Если преступление совершается из корыстной или иной личной заинтересованности имущественного характера, его нужно рассматривать как деяние, совершенное при отягчающих ответственность обстоятельствах (п. «е» ч. 3 ст. 286 УК)¹⁰⁵.

Субъект превышения должностных полномочий специальный: должностное лицо, признаки которого были описаны ранее.

Квалифицированным видом превышения должностных полномочий (ч. 2 ст. 286) является совершение данного деяния лицом, занимающим государственную должность РФ или государственную должность субъекта РФ, а равно главой органа местного самоуправления.

Особо квалифицированный вид преступления (ч. 3 ст. 286) представляет совершение деяния, которое сопровождалось: а) насилием или угрозой его применения; б) применением оружия или специальных средств; в) причинением тяжких последствий; г) группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; д) в отношении несовершеннолетнего; е) из корыстной или иной личной заинтересованности¹⁰⁶.

Под применением насилия следует понимать причинение потерпевшему физического вреда. Составом преступления при этом охватывается нанесение побоев, умышленное причинение легкого и средней тяжести вреда здоровью. Под угрозой применения насилия понимается угроза причинить физический вред. Такая угроза должна быть реальной, т.е. у потерпевшего должны иметься основания опасаться ее фактического осуществления. Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью охватывается рассматриваемым составом и дополнительной квалификации по ст. 119 УК РФ не требует.

Под применением оружия понимается его непосредственное использование по назначению как для физического, так и для психического воздействия на потерпевшего, если у последнего имелись основания считать, что его жизни и здоровью грозила реальная опасность, т.е. будет установлено фактическое использование оружия. Применение оружия включает использование его пора-

¹⁰⁴Векленко В.В., Борков В.Н. Расширительное толкование превышения должностных полномочий // Российский следователь. 2019. № 6. – С. 48-51.

¹⁰⁵ Борков В.Н. Оценка мотива при квалификации превышения должностных полномочий // Уголовное право. 2023. № 3. – С. 20-27.

¹⁰⁶ Борков В.Н. Отграничение злоупотребления должностными полномочиями от их превышения в России и Казахстане // Современное право. 2019. № 3. – С. 138-141.

жающих свойств для причинения вреда потерпевшему. При этом не только выстрел, но и, например, удар прикладом огнестрельного оружия рассматриваются как его применение.

К специальным средствам относятся приспособления (устройства), предназначенные для пресечения нападений преступников, прекращения массовых беспорядков и иных преступных деяний (резиновые палки, наручники, слезоточивый газ, водометы, бронемашин, средства разрушения преград, служебные собаки и другие средства, состоящие на вооружении органов внутренних дел, внутренних войск, федеральных органов государственной охраны, органов федеральной службы безопасности, органов уголовно-исполнительной системы и др.)

Совершение деяния с причинением тяжких последствий (п. «в» ч. 3 ст. 286 УК РФ). Понятие тяжких последствий является оценочным и устанавливается с учетом конкретных обстоятельств уголовного дела. К числу тяжких могут быть отнесены такие последствия, как крупные аварии, длительная остановка транспорта или производственного процесса, иное нарушение деятельности организации, причинение значительного материального ущерба.

Федеральным законом от 14 июля 2022 года №307-ФЗ в ч. 3 ст. 286 УК РФ были внесены дополнительные пункты, а также дополнительные особо квалифицированные составы, предусмотренные ч. 4 и ч. 5 ст. 286 УК РФ. Так, законодатель дополнил часть 3 пунктами «г», «д» и «е». Определение группы лиц, группы лиц по предварительному сговору и организованной группы содержится в ст. 35 УК РФ. К несовершеннолетним потерпевшим относятся лица, не достигшие 18-летнего возраста. Определение мотива в виде корыстной или иной личной заинтересованности было описано ранее в вопросе о злоупотреблении должностными полномочиями.

В ч. 4 содержится особо квалифицирующий признак объективной стороны – применение пытки. В примечании к ст. 286 УК РФ дается ее определение: «Под пыткой ... понимается любое действие, которым какому-либо лицу умышленно причиняется сильная боль либо физические или нравственные страдания, чтобы получить от него или третьего лица сведения или признания, наказать его за действие, которое совершило оно или третье лицо или в совершении которого оно подозревается, запугать или принудить его или третье лицо, или по любой причине, основанной на дискриминации любого характера. Не является пыткой причинение физических или нравственных страданий, которые возникают в результате правомерных действий должностного лица или другого лица либо неизбежно сопряжены с такими действиями.

В ч. 5 ст. 286 предусмотрено наступление последствий в результате действий с применением пытки – причинение смерти потерпевшего по неосторожности или причинение тяжкого вреда его здоровью.

В отличие от предусмотренной статьей 285 УК РФ ответственности за совершение действий (бездействия) в пределах своей компетенции вопреки интересам службы ответственность за превышение должностных полномочий (статья 286 УК РФ) наступает в случае совершения должностным лицом активных

действий, явно выходящих за пределы его полномочий, которые повлекли существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства, если при этом должностное лицо осознавало, что действует за пределами возложенных на него полномочий.

Действия должностного лица, превышающего полномочия, следует отграничить от преступлений против правосудия, – например, ст. 301 УК РФ, предусматривающей ответственность за незаконные задержание, заключение под стражу или содержание под стражей, ст. 302 УК РФ, предусматривающей ответственность за принуждение к даче показаний и др. В данном случае имеется конкуренция норм. Нормы, предусматривающие ответственность за преступления против правосудия, являются специальными по отношению к ст. 286 УК РФ. Разграничение следует проводить по объекту, а в некоторых случаях (ст. 302 УК РФ), и по свойствам потерпевших лиц. Родовым объектом преступлений главы 31 также выступают отношения, складывающиеся в сфере осуществления государственной власти, но видовым объектом являются отношения, связанные с реализацией судебной властью функции осуществления правосудия, а также с деятельностью специализированных органов (предварительного следствия, дознания, прокуратуры, органов, исполняющих судебные решения), обеспечивающих реализацию целей и задач правосудия.

Превышение должностных полномочий. Ст. 286 УК РФ			
Основной состав (ч.1 ст. 286 УК РФ)			
Объект	Объективная сторона	Субъективная сторона	Субъект
Родовым объектом преступлений, выступает общественная безопасность, т.е. определенное состояние защищенности наиболее важных интересов личности, общества и государства от различных по своему характеру угроз. Видовым объектом преступлений, включенных	Совершение должностным лицом действий, явно выходящих за пределы его полномочий и повлекших существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства. Состав преступления по конструкции объективной стороны является материальным. Преступление считается оконченным с момента наступления последствий в виде существенного нарушения прав и законных интересов	Характеризуется виной в виде прямого либо косвенного умысла. Мотивы преступления могут быть самыми различными (месть, карьеризм). Они не имеют значения для квалификации преступления основного состава, предусмотренного ч.1 ст. 286 УК РФ.	Специальный – должностное лицо (примечание к статье 285 УК РФ)

в главу 30 УК РФ, являются интересы государственной службы и службы в органах местного самоуправления, а также нормальная, регламентированная соответствующими правовыми актами деятельность государственных органов и органов местного самоуправления в связи с осуществлением их должностными лицами и служащими служебных функций. <i>Непосредственным объектом являются общественные отношения в сфере обеспечения нормальной деятельности конкретного звена органов государственной власти, аппарата государственного управления, органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, государственных корпораций, а</i>	граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства.		
	Квалифицированный состав (ч.2ст. 286 УК РФ)		
	То же деяние, совершенное лицом, занимающим государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта Российской Федерации, а равно главой органа местного самоуправления.	Характеризуется виной в виде прямого либо косвенного умысла. Мотивы преступления могут быть самыми различными (месть, карьеризм). Они не имеют значения для квалификации состава, предусмотренного ч.1 или 2 ст. 286 УК РФ.	Лицо, занимающее государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта Российской Федерации, а равно глава органа местного самоуправления.
	Особо квалифицированный состав (ч.3 ст. 286 УК РФ)		
	Деяния, предусмотренные частями первой или второй, если они совершены: а) с применением насилия или с угрозой его применения; б) с применением оружия или специальных средств; в) с причинением тяжких	Характеризуется виной в виде прямого либо косвенного умысла. Мотивы преступления могут быть самыми различными (месть, карьеризм). Они не имеют значения	Специальный – должностное лицо (примечание к статье 285 УК РФ), а также лицо, зани-

также аппарата управления в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ. <i>Дополнительным объектом</i> преступления могут являться права и законные интересы граждан или организаций либо охраняемые законом интересы общества или государства, честь, достоинство, здоровье потерпевших.	последствий; г) группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; д) в отношении несовершеннолетнего; е) из корыстной или иной личной заинтересованности.	для квалификации преступления предусмотренного ч.1 и 2, а также п. «а»-«д» ч. 3 ст. 286 УК РФ. Мотив может быть также корыстной или иной личной заинтересованности – п. «е» ч.3 ст. 286 УК РФ.	мающее государственную должность РФ или государственную должность субъекта РФ, а равно глава органа местного самоуправления.
Особо квалифицированный состав (ч.4 ст. 286 УК РФ)			
	Деяния, предусмотренные частями первой, второй или третьей настоящей статьи, совершенные с применением пытки. Под пыткой понимается любое действие (бездействие), которым какому-либо лицу умышленно причиняется сильная боль либо физические или нравственные страдания, чтобы получить от него или третьего лица сведения или признания, наказать его за действие, которое совершило оно или третье лицо или в совершении которого оно подозревается, запугать или принудить его или третье лицо, или по любой причине, основанной на дискриминации	Характеризуется виной в виде прямого либо косвенного умысла. Мотивы преступления могут быть самыми различными. Мотив может быть также корыстной или иной личной заинтересованности- п. «е» ч.3 ст. 286 УК РФ.	Специальный – должностное лицо (примечание к статье 285 УК РФ), а также лицо, занимающее государственную должность РФ или государственную должность

	любого характера. 2. Не является пыткой причинение физических или нравственных страданий, которые возникают в результате правомерных действий должностного лица или другого лица либо неизбежно сопряжены с такими действиями (примечание к ст. 286 УК РФ)		субъекта РФ, а равно глава органа местного самоуправления.
Особо квалифицированный состав (ч.5 ст. 286 УК РФ)			
	Деяния, предусмотренные в ч. 4, повлекшие по неосторожности смерть потерпевшего или причинение тяжкого вреда его здоровью.	Характеризуется виной в виде прямого либо косвенного умысла. Мотивы преступления могут быть самыми различными. Мотив может быть также корыстной или иной личной заинтересованности.	Субъект преступления - тот же (см. выше)

Литература:

1. Борков В.Н. Квалификация должностных преступлений: монография/ Борков В.Н. – М. : Юрлитинформ, 2018. – 288 с. – ISBN-978-5-4396-1541-4. – Текст: непосредственный.
2. Борков В.Н. Отграничение злоупотребления должностными полномочиями от их превышения в России и Казахстане // Современное право. 2019. № 3. – С. 138-141. Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный.
3. Борков В.Н. Оценка мотива при квалификации превышения должностных полномочий // Уголовное право. 2023. № 3. – С. 20-27. Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный.
4. Векленко В.В., Борков В.Н. Расширительное толкование превышения должностных полномочий // Российский следователь. 2019. № 6. – С. 48-51. Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный.

§ 14. Получение и дача взятки: понятие, признаки, отграничение от других преступлений коррупционной направленности

Основной состав преступления, предусмотренного ч.1 ст. 290 УК РФ, предусматривает ответственность за «получение должностным лицом, иностранным должностным лицом публичной международной организации лично или через посредника взятки в виде денег, ценных бумаг, иного имущества либо в виде незаконных оказания ему услуг имущественного характера, предоставления иных имущественных прав за совершение действий (бездействие) в пользу взяткодателя или представляемых им лиц, если такие действия (бездействие) входят в служебные полномочия должностного лица либо если оно в силу должностного положения может способствовать таким действиям (бездействию), а равно за общее покровительство или попустительство по службе». Общественная опасность преступления состоит в том, что данная форма коррупционного проявления подтачивает основы власти и управления, дискредитирует и подрывает их авторитет в глазах населения, ущемляет конституционные права и интересы граждан, разрушает демократические устои и правопорядок, извращает принципы законности¹⁰⁷.

Подробное толкование признаков данного преступления, способов его совершения, отличий от других сходных преступлений даны в Постановлении Пленума ВС РФ от 09.07.2013 №24 «О судебной практике по делам о взяточничестве и об иных коррупционных преступлениях»¹⁰⁸.

Непосредственным объектом являются общественные отношения в сфере обеспечения нормального функционирования законной публичной деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, а также авторитет государственной службы и службы в органах местного самоуправления.

Предмет получения взятки определяется собирательным понятием «взятка» и содержит указание на ее разновидности в виде денег, ценных бумаг, иного имущества либо незаконного оказания услуг имущественного характера или предоставление иных имущественных прав. Переданное в качестве взятки имущество, оказанные услуги имущественного характера или предоставленные имущественные права должны получить денежную оценку на основании представленных сторонами доказательств, в том числе при необходимости с учетом заключения эксперта. Не являются предметом получения взятки услуги нематериального характера, не влекущие для взяткополучателя имущественной выгоды (например, предоставление возможности приобрести какой-либо редкий товар или услугу, выдача положительной рецензии на работу)¹⁰⁹.

¹⁰⁷ Борков В.Н. Квалификация должностных преступлений: монография. – М. : Юрлитинформ, 2018. – С. 130.

¹⁰⁸ Постановление Пленума ВС РФ от 09.07.2013 № 24 «О судебной практике по делам о взяточничестве и об иных коррупционных преступлениях»//Бюллетень Верховного Суда РФ.№ 9, сентябрь. 2013. – С. 7.

¹⁰⁹ Никонов П.В. К вопросу о понятии предмета коррупционных преступлений, связанных с получением и дачей взятки и иными видами незаконного вознаграждения // Мировой судья. 2021. № 3. – С. 18-24.

Объективная сторона преступления выражается в получении должностным лицом (иным субъектом преступления) лично или через посредника предмета взятки. В ч. 1 статьи предусмотрены несколько вариантов поведения должностного лица, за которое оно получает взятку. Во-первых, за совершение должностным лицом входящих в его служебные полномочия действий (бездействие) в пользу взяткодателя или представляемых им лиц. Под действиями (бездействием) должностного лица, входящими в его служебные полномочия, следует понимать такие действия (бездействие), которые оно имеет право и (или) обязано совершить в пределах его служебной компетенции (например, сокращение установленных законом сроков рассмотрения обращения взяткодателя, ускорение принятия должностным лицом соответствующего решения, выбор должностным лицом в пределах своей компетенции или установленного законом усмотрения наиболее благоприятного для взяткодателя или представляемых им лиц решения). Следует отметить, что получение должностным лицом вознаграждения за деятельность, не связанную с выполнением должностных обязанностей или хотя и связанную с исполнением его профессиональных обязанностей, но при этом не относящуюся к полномочиям представителя власти, организационно-распорядительным либо административно-хозяйственным функциям, не образует состава получения взятки.

Должностное лицо может получить взятку не только за совершение им самим определенных действий, входящих в круг его служебных обязанностей, но и за выгодное для взяткополучателя поведение других должностных лиц, которому оно может способствовать в силу своего должностного положения. Под должностным положением, способствующим совершению определенных действий в пользу взяткодателя со стороны других должностных лиц, следует понимать значимость и авторитет занимаемой должности и наличие иных возможностей занимаемой должности для оказания воздействия на других должностных лиц в целях совершения ими указанных действий (бездействия) по службе. Такое воздействие заключается в склонении другого должностного лица к совершению соответствующих действий (бездействию) путем уговоров, обещаний, принуждения и другими способами.

Общее покровительство по службе предполагает необоснованное создание взяткодателю или представляемым им лицам различных благоприятных условий подчиненным по службе лицам: их незаслуженное поощрение, внеочередное необоснованное повышение в должности, совершение других действий, не вызываемых служебной необходимостью. Общее попустительство следует рассматривать как непринятие должностным лицом мер за упущения или нарушения в служебной деятельности взяткодателя или представляемых им лиц, нереагирование на его неправомерные действия. При общем покровительстве и попустительстве по службе конкретные действия (бездействие), которые должно будет совершить должностное лицо, могут не оговариваться, но они в обязательном порядке предполагаются как вероятные, возможные в будущем. Относящиеся к общему покровительству или попустительству по службе действия (бездействие) могут быть совершены должностным лицом в пользу как

подчиненных, так и иных лиц, на которых распространяются его надзорные, контрольные или иные функции представителя власти, а также его организационно-распорядительные функции. Время передачи предмета взятки (до или после совершения действия (бездействия) в интересах взяткодателя или представляемых им лиц) на наличие состава преступления и квалификацию содеянного не влияет. Таким образом, можно выделить два вида взяточничества: взятку-подкуп и взятку-благодарность. При этом необходимо отличать взятку-благодарность от так называемого обычного подарка. Так, ст. 575 ГК РФ, разрешается дарение государственным (муниципальным) служащим обычных подарков, стоимость которых не превышает 3 тыс. руб. Однако следует учитывать, что данное положение ГК РФ неприменимо к уголовному закону. Статья 575 ГК РФ говорит о договоре дарения, который исключает встречную передачу вещи или права либо встречное обязательство со стороны лица, принимающего подарок. Таким образом, при наличии в совершенном лицом деянии состава получения взятки (будь то взятка-подкуп или взятка-вознаграждение) уголовная ответственность наступает независимо от размера полученного вознаграждения¹¹⁰. Предмет взятки может быть получен как самим должностным лицом (лично либо через посредника), так и родными и близкими должностного лица с его согласия либо если он не возражал против этого и использовал свои служебные полномочия в пользу взяткодателя. Действия посредника в получении или даче взятки следует квалифицировать по ст. 291.1 УК РФ как посредничество во взяточничестве.

Состав получения взятки является *формальным*. Если в деянии, направленном на получение взятки, отсутствует прежде всего момент вручения или передачи предмета взятки, то это означает, что должностное лицо еще не приступило к выполнению объективной стороны данного преступления. Следовательно, такие действия не могут быть оценены как покушение на получение взятки, так как покушение по общему правилу прерывается только в процессе исполнения состава до момента окончания преступления. При наличии определенных условий действия, направленные на получение взятки, могут быть квалифицированы как приготовление к этому преступлению, которое может быть прервано до начала выполнения его объективной стороны. Преступление является оконченным с момента принятия должностным лицом хотя бы части передаваемых ценностей (например, с момента передачи их лично должностному лицу, зачисления с согласия должностного лица на счет, владельцем которого оно является). При этом не имеет значения, получили ли указанные лица реальную возможность пользоваться или распоряжаться переданными им ценностями по своему усмотрению. Если взяткодатель (посредник) намеревался передать, а должностное лицо – получить взятку в значительном, крупном либо в особо крупном размере, однако фактически принятое должностным лицом не-

¹¹⁰Тяпухин С.В. Подарок или взятка? Ищем грань // Оплата труда в государственном (муниципальном) учреждении: бухгалтерский учет и налогообложение. 2020. № 9. – С. 65-71.

законное вознаграждение не образовало указанный размер, содеянное надлежит квалифицировать как оконченные дачу либо получение взятки или посредничество во взяточничестве соответственно в значительном, крупном или особо крупном размере. Например, когда взятку в крупном размере предполагалось передать в два приема, а взяткополучатель был задержан после передачи ему первой части взятки, не образующей такой размер, содеянное должно квалифицироваться по п. «в» ч. 5 ст. 290 УК РФ.

Если предметом получения взятки является какая-либо услуга либо выгода имущественного характера, то преступление считается оконченным с момента совершения действий, непосредственно направленных на приобретение взяткополучателем имущественных выгод (например, с момента уничтожения или возврата долговой расписки, передачи другому лицу имущества в счет исполнения обязательств взяткополучателя, заключения кредитного договора с заведомо заниженной процентной ставкой за пользование им, с начала проведения ремонтных работ по заведомо заниженной стоимости). В случае, когда предметом взятки являются имущественные права, преступление следует считать оконченным с момента их приобретения.

Принятие предмета взятки посредником для последующей его передачи должностному лицу еще не образует оконченного состава получения взятки и в случае задержания посредника, не успевшего передать взятку должностному лицу, квалифицируется как покушение на получение взятки по ч. 3 ст. 30 и соответствующей части ст. 290 УК РФ. Действия посредника квалифицируются при этом как покушение на посредничество во взяточничестве (ч. 3 ст. 30 и соответствующая часть ст. 291.1 УК РФ).

Получение или дача взятки, в том числе через посредника, если указанные действия осуществлялись в условиях оперативно-розыскного мероприятия, должны квалифицироваться как оконченное преступление вне зависимости от того, были ли ценности изъяты сразу после их принятия должностным лицом.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Умысел взяткополучателя должен включать в себя осознание того, что предмет взятки передается за выполнение или невыполнение им в интересах дающего определенных действий, связанных с использованием своих служебных полномочий. Поэтому получение должностным лицом ценностей за совершение действий (бездействие), которые входят в его полномочия либо которые оно могло совершить с использованием служебного положения, следует квалифицировать как получение взятки либо коммерческий подкуп вне зависимости от намерения совершить указанные действия (бездействие).

В то же время получение должностным лицом материальных ценностей якобы за совершение действия (бездействие), которое оно в действительности не может осуществить из-за отсутствия служебных полномочий или невозможности использовать свое служебное положение, следует квалифицировать при наличии умысла на приобретение указанных ценностей как мошенничество по ст. 159 УК РФ. Владелец ценностей в таких случаях несет ответственность за покушение на дачу взятки (ч. 3 ст. 30 и ст. 291 УК), если передача ценностей

преследовала цель совершения желаемого для него действия (бездействия) должностным лицом.

Мотивом получения взятки является корысть. Поэтому если должностное лицо принимает незаконное вознаграждение с целью обратить его в пользу государственного (муниципального) органа или учреждения, в котором он работает, потратить на какие-либо общественные или государственные нужды, состав данного преступления отсутствует.

Субъект преступления – специальный: должностное лицо, иностранное должностное лицо либо должностное лицо публичной международной организации.

Особо квалифицированный состав преступления, предусмотренный ч. 3 ст. 290 УК РФ, устанавливает ответственность за получение должностным лицом, иностранным должностным лицом либо должностным лицом публичной международной организации взятки за незаконные действия (бездействие).

Под незаконными действиями (бездействием), за совершение которых должностное лицо получило взятку (ч. 3 ст. 290 УК РФ), следует понимать действия (бездействие), которые: совершены должностным лицом с использованием служебных полномочий, однако при отсутствии предусмотренных законом оснований или условий для их реализации; относятся к полномочиям другого должностного лица; совершаются должностным лицом единолично, однако могли быть осуществлены только коллегиально либо по согласованию с другим должностным лицом или органом; состоят в неисполнении служебных обязанностей; никто и ни при каких обстоятельствах не вправе совершать. К ним, например, относятся фальсификация доказательств по уголовному делу, неисполнение предусмотренной законом обязанности по составлению протокола об административном правонарушении, принятие незаконного решения на основании заведомо подложных документов, внесение в документы сведений, не соответствующих действительности¹¹¹.

В ч. 4 ст. 290 УК РФ предусмотрена более строгая ответственность за деяния, совершенные лицом, занимающим государственную должность РФ или государственную должность субъекта РФ, а равно главой органа местного самоуправления.

В частях 2,5 и 6 законодатель предусмотрел повышенную ответственность в зависимости от размера взятки в значительном, крупном и особо крупном размере – суммы денег, стоимости ценных бумаг, иного имущества, услуг имущественного характера, иных имущественных прав, превышающие соответственно 25 тысяч рублей, 150 тысяч рублей и 1 миллион рублей.

Поскольку размер мелкого взяточничества (ст. 291.2 УК РФ) не превышает 10 тысяч рублей, сумма взятки в основном составе преступления, предусмотренного ч.1 ст. 290 УК РФ, составляет от 10 до 25 тыс. рублей.

¹¹¹ См. п. 6 Постановление Пленума ВС РФ от 09.07.2013 № 24.

В ч. 5 ст. 290 УК РФ предусмотрены особо квалифицирующие признаки: совершение преступления группой лиц по предварительному сговору (ч. 2 ст. 35 УК РФ) или организованной группой (ч. 3 ст. 35 УК РФ)¹¹², а также действия, связанные с вымогательством взятки. *Вымогательство взятки*— это требование должностного лица дать взятку под угрозой совершения действий, которые могут причинить ущерб законным интересам гражданина (например, под угрозой незаконного привлечения к ответственности) либо поставить его в такие условия, при которых он вынужден дать взятку с целью предотвращения вредных последствий для его правоохраняемых интересов (например, незаконное затягивание должностным лицом процесса выдачи лицензии). При этом не имеет значения, была ли у должностного лица реальная возможность осуществить указанную угрозу, если у лица, передавшего взятку имелись основания опасаться осуществления этой угрозы (например, следователь, зная, что уголовное дело подлежит прекращению в связи с отсутствием в деянии состава преступления, угрожает обвиняемому направить дело с обвинительным заключением прокурору, а получив взятку, дело по предусмотренным законом основаниям прекращает).

Признаки состава дачи взятки (ст. 291 УК РФ) отличаются от ее получения в основном по признакам объективной стороны и субъекта. С объективной стороны преступление выражается в действии — передаче должностному лицу, иностранному должностному лицу либо должностному лицу публичной международной организации лично или через посредника предмета взятки: 1) за совершение в пользу взяткодателя или представляемых им лиц действий (бездействия), которые входят в служебные полномочия должностного лица; 2) совершение в пользу взяткодателя или представляемых им лиц действий (бездействия), которые не входят в служебные полномочия должностного лица, но оно в силу своего должностного положения может способствовать их совершению другим должностным лицом; 3) общее покровительство по службе; 4) общее попустительство по службе.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект преступления—общий: физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Квалифицированные и особо квалифицированные признаки дачи взятки в основном совпадают с признаками ст. 290 УК РФ, о которых говорилось ранее.

Если должностное лицо предлагает подчиненному ему по службе работнику для достижения желаемого действия (бездействия) дать взятку должностному лицу, то такое лицо несет ответственность как исполнитель преступления, а лицо, непосредственно передавшее взятку, несет ответственность за *посредничество* во взяточничестве по ст. 291.1 УК РФ.

¹¹² См. Яни П.С. Посредничество во взяточничестве и соучастие в получении или даче взятки // Законность. 2023. № 5. — С. 29-34; № 6. — С. 47-52.

Примечание к ст. 290 УК РФ предусматривает *освобождение от уголовной ответственности* взяткодателя при наличии определенных условий. Активное содействие раскрытию и (или) расследованию преступления, означает совершение действий, помогающих установить всех виновных в его совершении, полно и объективно выявить обстоятельства совершения преступления. Например, правдивые показания, указание на участников преступления, обстоятельства его совершения и т.п.

Отграничение взяточничества от других преступлений (например, ст. 204 УК РФ – коммерческий подкуп, 200.5 УК РФ – подкуп работника контрактной службы, контрактного управляющего, члена комиссии по осуществлению закупок, ст. 200.7 УК РФ – подкуп арбитра (третейского судьи) следует проводить по объекту и свойствам специального субъекта преступления. Специальным субъектом взяточничества является должностное лицо, а коммерческого подкупа и других преступлений в сфере экономики – лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации.

Получение взятки ст. 290 УК РФ	
Объективные признаки	Субъективные признаки
Непосредственным объектом являются общественные отношения в сфере обеспечения нормального функционирования законной публичной деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, а также авторитет государственной службы и службы в органах местного самоуправления.	Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла. Мотивом получения взятки является корысть. Поэтому если должностное лицо принимает незаконное вознаграждение с целью обратить его в пользу государственного (муниципального) органа или учреждения, в котором он работает, потратить на какие-либо общественные или государственные нужды, состав преступления отсутствует.
Предмет получения взятки содержит указание на ее разновидности в виде денег, ценных бумаг, иного имущества либо незаконного оказания услуг имущественного характера или предоставление иных имущественных прав. Размером взятки в ч.1 ст. 290 УК РФ признается сумма от 10 до 25 тыс. руб. (до 10 тыс. руб. – мелкое взяточничество – ст. 291.2 УК РФ) Значительным размером взятки признается сумма, превышающая 25 тыс. рублей (ч.2 ст. 290 УК РФ), крупным –	Субъект – специальный -должностное лицо, иностранное должностное лицо, либо должностное лицо публичной международной организации (ч.1-3, 5,6 ст. 290 УК РФ) Должностными лицами признаются лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителя власти либо выполняющие организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государ-

превышающая 150 тыс. рублей (ч. 5 ст. 290 УК РФ), особо крупным – превышающая 1 миллион рублей (ч. 6 ст. 290 УК РФ). Объективная сторона Получение лично или через посредника субъектом преступления взятки: – за совершение действий (бездействие) в пользу взяткодателя или представляемых им лиц, если указанные действия (бездействие) входят в служебные полномочия должностного лица; – если оно в силу должностного положения может способствовать указанным действиям (бездействию), – за общее покровительство или попустительство по службе (ч. 1 ст. 290 УК РФ) – за незаконные действия (бездействие) (ч.3 ст. 290 УК РФ); – с вымогательством взятки (ч.5 ст. 290 УК РФ) – группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (ч. 5 ст. 290 УК РФ)	ственных структурах (см. Примечание к ст. 285 УК РФ). Под иностранным должностным лицом понимается любое назначаемое или избираемое лицо, занимающее какую-либо должность в законодательном, исполнительном, административном или судебном органе иностранного государства, и любое лицо, выполняющее какую-либо публичную функцию для иностранного государства, в том числе для публичного ведомства или публичного предприятия; под должностным лицом публичной международной организации понимается международный гражданский служащий - лицо, занимающее государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта Российской Федерации, а равно глава органа местного самоуправления (ч.4 ст. 290 УК РФ)
---	--

Литература:

1. Борков В.Н. Квалификация должностных преступлений: монография/ Борков В.Н. – М. : Юрлитинформ, 2018. – 288 с. – ISBN-978-5-4396-1541-4. – Текст: непосредственный.
2. Никонов П.В. К вопросу о понятии предмета коррупционных преступлений, связанных с получением и дачей взятки и иными видами незаконного вознаграждения // Мировой судья. 2021. № 3. – С. 18-24. Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный.
3. Тяпухин С.В. Подарок или взятка? Ищем грань // Оплата труда в государственном (муниципальном) учреждении: бухгалтерский учет и налогообложение. 2020. № 9. – С. 65-71. Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный.
4. Яни П.С. Посредничество во взяточничестве и соучастие в получении или даче взятки // Законность. 2023. № 5. – С. 29-34; № 6. – С. 47-52. Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный.

Квалификация преступлений против личности (Б1.В.06)

Литература ко всем вопросам:

1. Алиев, В. М. Преступления против личности : учебное пособие для вузов / В. М. Алиев, В. И. Гладких, В. Г. Степанов-Егиянц. – Москва : Издательство Юрайт, 2023. – 241 с. – (Высшее образование). – ISBN 978-5-534-08431-3. – Текст : электронный // Образовательная платформа Юрайт [сайт]. – URL: <https://urait.ru/bcode/516181> (дата обращения: 21.12.2023).
2. Алиев, В. М. Преступления против личности. Научно-практический комментарий / В. М. Алиев, В. И. Гладких, В. Г. Степанов-Егиянц. – Москва : Издательство Юрайт, 2023. – 243 с. – (Профессиональные комментарии). – ISBN 978-5-534-11042-5. – Текст : электронный // Образовательная платформа Юрайт [сайт]. – URL: <https://urait.ru/bcode/516987> (дата обращения: 21.12.2023).
3. Преступления против личности : учебное пособие для вузов / А. В. Наумов [и др.]; ответственные редакторы А. В. Наумов, А. Г. Кибальник. – Москва : Издательство Юрайт, 2023. – 118 с. – (Высшее образование). – ISBN 978-5-534-09857-0. – Текст : электронный // Образовательная платформа Юрайт [сайт]. – URL: <https://urait.ru/bcode/514821> (дата обращения: 21.12.2023).

§ 1. Понятие и признаки убийства. Виды убийств. Отграничение основного состава убийства от квалифицированных и привилегированных составов

Убийство, как вид насильственного причинения смерти, всегда считалось одним из самых бесчеловечных преступлений.

Родовым объектом убийства является личность. «Личность – это интегральное понятие, характеризующее самореализующегося человека в контексте социальных отношений, предметной деятельности и общения, как устойчивую систему социальнозначимых свойств»¹¹³.

Видовым объектом является жизнь и здоровье человека. В настоящее время считается общепринятым тот факт, что в природе человеческой жизни присутствуют элементы как биологического, так и социального характера.

Здоровье определяется как «состояние полного физического, психического и социального благополучия, а не только как отсутствие болезни или физических дефектов»¹¹⁴.

Непосредственным объектом убийства является жизнь человека.

Большое значение для правильной квалификации убийства имеет установление *начала и окончания жизни человека*.

¹¹³ Шайкина В.Н. Анализ и синтез понятия «Личность» на основе обобщенного метода качественных структур // Вестник челябинского государственного педагогического университета. 2011. № 4. – С. 177.

¹¹⁴ Устав (Конституция) Всемирной Организации Здравоохранения (Нью-Йорк, 22 июля 1946 г.) / ГАРАНТ/ URL: <https://base.garant.ru/2540328/> (дата обращения: 18.07.2023).

Приказом Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 27 декабря 2011 г. N 1687н «О медицинских критериях рождения, форме документа о рождении и порядке ее выдачи» установлены медицинские критерии рождения ребенка, согласно которым *«моментом рождения ребенка является момент отделения плода от организма матери посредством родов»*. При этом ребенок должен родиться живым. *«Живорождением является момент отделения плода от организма матери посредством родов при сроке беременности 22 недели и более, при массе тела новорожденного 500 грамм и более (или менее 500 грамм при многоплодных родах) или в случае, если масса тела ребенка при рождении неизвестна, при длине тела новорожденного 25 см и более при наличии у новорожденного признаков живорождения (дыхание, сердцебиение, пульсация пуповины или произвольные движения мускулатуры независимо от того, перерезана пуповина и отделилась ли плацента)»*¹¹⁵. Поэтому, если по ошибке совершается посягательство на мертвого ребенка, квалификация должна осуществляться как покушение на убийство.

Моментом окончания жизни считается наступление биологической смерти, когда в результате полной остановки сердца и прекращения снабжения клеток организма кислородом происходит необратимый процесс распада клеток центральной нервной системы. В то же время клиническая смерть (временная остановка работы сердца) не считается окончанием жизни, и в данном случае изъятие органов или тканей у человека в таком состоянии недопустимо и при наличии вины может быть квалифицировано как убийство. В Постановлении Правительства РФ № 950 от 20.09.2012 «Об утверждении Правил определения момента смерти человека, в том числе критериев и процедуры установления смерти человека, Правил прекращения реанимационных мероприятий и формы протокола установления смерти человека» констатировано, что *«моментом смерти человека является момент смерти его мозга или его биологической смерти (необратимой гибели человека)»*¹¹⁶. В случае преднамеренного совершения действия, которое направленно на лишение жизни человека, смерть которого уже наступила, например, выстрел в мертвого человека, не может быть квалифицировано как оконченное убийство, оно является покушением на негодный объект.

Объективная сторона убийства состоит в *«умышленном причинении смерти другому человеку»* (ч. 1 ст. 105 УК РФ), которое должно носить противоправный характер. То есть посягательство на собственную жизнь уголовной ответственности не влечет.

¹¹⁵О медицинских критериях рождения, форме документа о рождении и порядке ее выдачи: Приказ Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 27 декабря 2011 г. №1687н // Российская газета. 2012. № 64.

¹¹⁶ Постановление Правительства РФ № 950 от 20.09.2012 «Об утверждении Правил определения момента смерти человека, в том числе критериев и процедуры установления смерти человека, Правил прекращения реанимационных мероприятий и формы протокола установления смерти человека.URL:http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_135634/(дата обращения: 03.08.2023).

Главным признаком объективной стороны преступления является деяние, то есть действие или бездействие, последствием которого может явиться смерть человека, а также причинно-следственная связь между ними. Убийство, совершенное путем бездействия, надо отграничивать от оставления в опасности (ст. 125 УК РФ) по направленности умысла лица.

По законодательной конструкции объективной стороны состав убийства материальный. В момент наступления последствий (смерти) преступление будет считаться оконченным.

Субъектом преступления по ч. 1 и ч. 2 ст. 105 УК РФ является физическое вменяемое лицо, достигшее 14 лет.

Субъективная сторона выражается в форме умысла – убийство может быть совершено как с прямым, так и с косвенным умыслом. В тоже время следует отметить, что покушение на убийство возможно только при наличии прямого умысла.

О значении установления направленности умысла лица говорится в п. 3 постановления Пленума ВС РФ от 27.01.1999 г. № 1 «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)»: «Необходимо отграничивать убийство от умышленного причинения тяжкого вреда здоровью, повлекшего по неосторожности смерть потерпевшего, имея в виду, что при убийстве умысел виновного направлен на лишение потерпевшего жизни, а при совершении преступления, предусмотренного ч. 4 ст. 111 УК РФ, отношение виновного к наступлению смерти потерпевшего выражается в неосторожности»¹¹⁷.

Виды убийств. Рассмотренное убийство называется простым, т.е. без смягчающих и отягчающих (квалифицирующих) признаков. Законодатель также предусмотрел ответственность за убийство при отягчающих обстоятельствах (признаках), предусмотренное ч. 2 ст. 105 УК РФ, и привилегированное убийство (при смягчающих обстоятельствах), предусмотренное ст. ст. 106 (Убийство матерью новорожденного ребенка), 107 (Убийство, совершенное в состоянии аффекта), 108 (Убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление).

Обязательным условием квалификации по ч. 1 ст. 105 УК РФ является отсутствие смягчающих и отягчающих (квалифицирующих) обстоятельств (признаков), указанных в квалифицированных составах, которые учтены законодателем в редакциях преступлений, предусмотренных ч. 2 ст. 105 УК РФ, а также в привилегированных составах в ст. ст. 106-108 УК РФ.

¹¹⁷ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. № 1 О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ) (в ред. Постановлений Пленума ВС РФ от 06.02.2007 № 7, от 03.04.2008 № 4, от 03.12.2009 № 27, от 03.03.2015 № 9) // СПС «КонсультантПлюс» – URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 26.07.2023).

Литература:

1. Российская Федерация. Верховный Суд. О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ): постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. № 1. – Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный.

2. Белокуров О.В. Квалификация убийства (ст. 105 УК РФ): учебное пособие / О. В. Белокуров. – М.: Юрист. 2004. – 251 с. – ISBN: 5-94103-086-X. URL: <https://allpravo.ru/library/doc101p0/instrum3433> (дата обращения: 18.07.2023). – Режим доступа: для зарегистр. пользователей. – Текст: электронный.

3. Коробеев А.И. Преступные посягательства на жизнь и здоровье человека: монография / А. И. Коробеев. Москва: Юрлитинформ, 2012. – 317 с. – ISBN: 978-5-43960-001-4 – Текст: непосредственный.

§ 2. Квалифицированное убийство: понятие, признаки, отличие от смежных составов преступлений

1. *Убийство двух или более лиц (п. «а» ч. 2 ст. 105 УК РФ).* Согласно п. 5 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.01.1999 № 1 «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)» (далее постановление Пленума ВС РФ от 27.01.1999 № 1) «в соответствии с положениями ч. 1 ст. 17 УК РФ убийство двух или более лиц, совершенное одновременно или в разное время, не образует совокупности преступлений и подлежит квалификации по пункту «а» ч. 2 ст. 105 УК РФ, а при наличии к тому оснований также и по другим пунктам части 2 данной статьи, при условии, что ни за одно из этих убийств виновный ранее не был осужден ... Убийство одного человека и покушение на убийство другого не может рассматриваться как оконченное преступление – убийство двух лиц. В таких случаях независимо от последовательности преступных действий содеянное следует квалифицировать по ч. 1 или ч. 2 ст. 105 и по ч. 3 ст. 30 и п. «а» ч. 2 ст. 105 УК РФ»¹¹⁸. Таким образом, в настоящее время судебная практика не разграничивает квалификацию одномоментного двойного убийства и серийных убийств.

В случае одновременного посягательства на жизнь какого-либо государственного или общественного деятеля, например, судьи или при смягчающих обстоятельствах, и «простого» человека, т.е. не наделенного специальными признаками, такие действия следует квалифицировать по совокупности ст. ст. 277, 295, 317, 106, 107 и 108 УК РФ и по п. «а» ч. 1 ст. 105 УК РФ.

¹¹⁸ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. № 1 «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)» // СПС «КонсультантПлюс». – URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 24.07.2023).

2. *Убийство лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга* (п. «б» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

В п. 6 постановления Пленума ВС РФ от 27.01.1999 № 1 даны следующие разъяснения: «Под осуществлением служебной деятельности следует понимать действия лица, входящие в круг его обязанностей, вытекающих из трудового договора (контракта) с государственными, муниципальными, частными и иными зарегистрированными в установленном порядке предприятиями и организациями независимо от формы собственности, с предпринимателями, деятельность которых не противоречит действующему законодательству...»¹¹⁹. Данная характеристика осуществляемой служебной деятельности позволяет отграничить убийство от смежных составов преступлений, предусмотренных ст. 277, 295, 317 УК РФ.

«Выполнение общественного долга – это осуществление гражданином как специально возложенных на него обязанностей в интересах общества или законных интересах отдельных лиц, так и совершение других общественно полезных действий (пресечение правонарушений, сообщение органам власти о совершенном или готовящемся преступлении либо о местонахождении лица, разыскиваемого в связи с совершением им правонарушений, дача свидетелем или потерпевшим показаний, изобличающих лицо в совершении преступления, и др.)»¹²⁰. Под «близкими лицами потерпевшего» наряду с близкими родственниками (дети, родители, супруг(а)) понимаются *иные* лица, состоящие с ним в родстве, свойстве, а также лица, жизнь, здоровье и благополучие которых заведомо для виновного дороги потерпевшему в силу сложившихся личных отношений»¹²¹. Целью совершения такого убийства является пресечение деятельности потерпевшего, мотивом – месть за такую деятельность.

3. *Убийство малолетнего или иного лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, а равно сопряженное с похищением человека* (п. «в» ч. 2 ст. 105 УК РФ). Анализируемое убийство характеризуется следующими обстоятельствами: а) убийство малолетнего в возрасте до 14 лет; б) убийство человека, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии; в) убийство, сопряженное с похищением человека.

Свою юридическую интерпретацию понятию «беспомощное состояние» Пленум ВС РФ дал в своем постановлении от 27.01.1999 № 1. Так, в п. 7 указанного правового акта даются разъяснения о том, что «по п. «в» ч. 2 ст. 105 УК РФ (убийство малолетнего или иного лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии) надлежит квалифицировать умышленное причинение смерти потерпевшему, неспособному в силу физического или психи-

¹¹⁹Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. № 1 «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)» // СПС «КонсультантПлюс» – URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 24.07.2023).

¹²⁰ Там же.

¹²¹ Там же.

ческого состояния защитить себя, оказать активное сопротивление виновному, когда последний, совершая убийство, сознает это обстоятельство. К иным лицам, находящимся в беспомощном состоянии, могут быть отнесены, в частности, тяжелобольные, престарелые, лица, страдающие психическими расстройствами, лишаящими их способности правильно воспринимать происходящее»¹²². В судебной практике состояние сна и алкогольного опьянения не относятся к беспомощному состоянию.

Не подлежит квалификации по п. «в» ч. 2 ст. 105 УК РФ по признаку *беспомощного* состояния потерпевшего убийство, при котором приведение потерпевшего виновным в указанное состояние являлось бы частью объективной стороны преступления, например, это убийство потерпевшего, которое было совершено после его связывания, потери им сознания в процессе избияния и т.д.

Иногда в практике возникает вопрос вменения данного признака виновному, если малолетний, в силу своей акселерации, владея, например, навыками какого-либо из боевых искусств, по исследуемым материалам дела не обладал признаком *беспомощности* и проявлял активное сопротивление посягателю, но, тем не менее, все равно был убит. При таких обстоятельствах убийство не может быть квалифицировано по п. «в» ч. 2 ст. 105 УК РФ, так как умыслом не охватывалось убийство малолетнего, не способного себя защитить, и при отсутствии других квалифицирующих признаков содеянное подлежит квалификации по ч. 1 ст. 105 УК РФ.

Также необходимо иметь в виду, что убийство малолетних и беспомощных лиц может быть совершено не только действием, но и бездействием. Как известно, в большинстве случаев малолетний ребёнок или же беспомощный старик, больной не могут о себе позаботиться и обеспечить свою жизнедеятельность, и при данных обстоятельствах виновному достаточно просто оставить их одних без еды и воды, в результате чего может наступить смерть от обезвоживания и голода. При этом умысел субъекта преступления должен быть направлен на причинение смерти.

При квалификации действий виновного по п. «в» ч. 2 ст. 105 УК РФ по признаку *«убийство, сопряженное с похищением человека»* необходимо иметь в виду, что «...по смыслу закона ответственность по данному пункту ч. 2 ст. 105 УК РФ наступает не только за умышленное причинение смерти самому похищенному, но и за убийство других лиц, совершенное виновным в связи с похищением человека» (п. 7 Постановления Пленума ВС РФ от 27.01.1999 № 1)¹²³.

¹²²Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. № 1 «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)» // СПС «КонсультантПлюс» – URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 24.07.2023).

¹²³Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. № 1 «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)» // СПС «КонсультантПлюс» – URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 24.07.2023).

По этому поводу Пленум ВС РФ в п. 10 постановления от 24.12.2019 № 58 дает следующие разъяснения: «В случаях, когда захват и перемещение человека были направлены не на удержание потерпевшего в другом месте, а на его убийство, содеянное квалифицируется по соответствующей части статьи 105 УК РФ и дополнительной квалификации по статье 126 УК РФ не требуется.

Если умысел на совершение убийства в отношении похищенного лица возникает у виновного в ходе перемещения или удержания потерпевшего, содеянное надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных статьями 126 и 105 УК РФ»¹²⁴.

4. *Убийство женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (п. «г» ч. 2 ст. 105 УК РФ).* Рассматриваемое убийство относится к числу совершенных при отягчающих обстоятельствах. Это обусловлено тем, что виновный, причиняя смерть беременной женщине, посягает фактически на две жизни – на жизнь потерпевшей и на жизнь будущего человека. Потерпевшей является беременная женщина. Срок беременности не влияет на квалификацию убийства, так как главным требованием законодательства для квалификации рассматриваемого преступления является то, чтобы потерпевшая в момент убийства *«заведомо»* для виновного находилась в состоянии беременности. Термин *«заведомо»* означает, что субъект преступления несомненно, явно и заранее знает о беременности женщины, которую он умышленно лишает жизни. Если же виновный ошибочно предполагал наличие беременности, а по факту ее не было, то такое преступление может быть квалифицировано как *«покушение на преступление с названным признаком»* с применением ч. 3 ст. 30 УК РФ и п. «г» ч. 2 ст. 105 УК РФ.

5. *Убийство, совершенное с особой жестокостью (п. «д» ч. 2 ст. 105 УК РФ).* По данному пункту Пленум ВС РФ в п. 8 постановления от 27.01.1999 № 1 дал следующие разъяснения: «Признак особой жестокости наличествует, в частности, в случаях, когда перед лишением жизни или в процессе совершения убийства к потерпевшему применялись пытки, истязание или совершалось глумление над жертвой либо когда убийство совершено способом, который заведомо для виновного связан с причинением потерпевшему особых страданий (нанесение большого количества телесных повреждений, использование мучительно действующего яда, сожжение заживо, длительное лишение пищи, воды и т.д.). Особая жестокость может выражаться в совершении убийства в присутствии близких потерпевшему лиц, когда виновный сознавал, что своими действиями причиняет им особые страдания»¹²⁵.

¹²⁴ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.12.2019 N 58 "О судебной практике по делам о похищении человека, незаконном лишении свободы и торговле людьми" / КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_341379/ (дата обращения: 20.07.2023).

¹²⁵ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. № 1 «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)» // СПС «КонсультантПлюс». – URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 24.07.2023).

В теории и практике признаки особой жестокости делят на объективные и субъективные. К первым относятся: «1) множественность нанесения побоев и ранений потерпевшему; 2) длительный характер их нанесения; 3) последовательность причинения телесных повреждений»¹²⁶. Субъективный признак заключается в том, что субъект преступления должен осознавать, что причиняет потерпевшему особые мучения и страдания.

Пленум ВС РФ в своем постановлении от 27.01.1999 № 1 также указал: «Глумление над трупом само по себе не может расцениваться в качестве обстоятельства, свидетельствующего о совершении убийства с особой жестокостью. Содеянное в таких случаях, если не имеется других данных о проявлении виновным особой жестокости перед лишением потерпевшего жизни или в процессе совершения убийства, следует квалифицировать по соответствующей части ст. 105 и по ст. 244 УК РФ, предусматривающей ответственность за надругательство над телами умерших»¹²⁷.

6. *Убийство, совершенное общеопасным способом (п. «е» ч. 2 ст. 105 УК РФ)*. Пленум Верховного Суда Российской Федерации в п. 9 постановления от 27.01.1999 № 1 констатирует, что «под общеопасным способом убийства (п. «е» ч. 2 ст. 105 УК РФ) следует понимать такой способ умышленного причинения смерти, который заведомо для виновного представляет опасность для жизни не только потерпевшего, но хотя бы еще одного лица (например, путем взрыва, поджога, производства выстрелов в местах скопления людей, отравления воды и пищи, которыми, помимо потерпевшего, пользуются другие люди)»¹²⁸.

Пленумом Верховного Суда РФ в вышеназванном правовом акте также отмечено, что «если в результате примененного виновным общеопасного способа убийства наступила смерть не только определенного лица, но и других лиц, содеянное надлежит квалифицировать, помимо п. «е» ч. 2 ст. 105 УК РФ, по п. «а» ч. 2 ст. 105 УК РФ, а в случае причинения другим лицам вреда здоровью – по п. «е» ч. 2 ст. 105 УК РФ и по статьям УК РФ, предусматривающим ответственность за умышленное причинение вреда здоровью. В тех случаях, когда убийство путем взрыва, поджога или иным общеопасным способом сопряжено с уничтожением или повреждением чужого имущества либо с уничтожением или повреждением лесов, а равно насаждений, не входящих в лесной фонд, содеянное, наряду с п. «е» ч. 2 ст. 105 УК РФ, следует квалифицировать также по ч. 2 ст. 167 или ч. 3 или ч. 4 ст. 261 УК РФ»¹²⁹. Такое убийство

¹²⁶ Гребенкин Ф.Б. Убийство, совершенное с особой жестокостью: вопросы квалификации в судебной практике // Уголовное право. 2011. № 3. С. 18.

¹²⁷ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. № 1 «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)» // СПС «КонсультантПлюс». – URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 24.07.2023).

¹²⁸ Там же.

¹²⁹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. № 1 «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)» // СПС «КонсультантПлюс». – URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 24.07.2023).

надо отграничивать от террористического акта (ст. 205 УК РФ), в первую очередь, по направленности умысла лица, на какой объект оно посягает и с какой целью. Если убийство совершается путем взрыва автомобиля с целью лишения жизни конкретного лица, не наделенного какими-либо специальными признаками, и объектом является его жизнь, квалификация должна осуществляться по рассматриваемому квалифицирующему признаку. В ином случае, если посягательство совершается на общественную безопасность с целью дестабилизации деятельности органов власти и международных организаций, должен усматриваться террористический акт (ст. 205 УК РФ).

7. *Убийство, совершенное по мотиву кровной мести* (п. «е.1» ч. 2 ст. 105 УК РФ). Смысл обычая «*кровной мести*» сводится к принципу равного воздаяния за преступление, согласно которому убийца должен быть наказан (убит). Его опасность заключается в том, что он продолжает порождать другие убийства, то есть происходит «цепная реакция». Выходит, что представитель одного клана, рода (как правило, это мужчина) ставится перед выбором – отомстить другому роду, совершив при этом убийство его представителя либо потерять авторитет, потому как отказавшись от исполнения данного обычая могли возникнуть конфликты между членами рода, и мужчина-кровник, не выполнивший долг отмщения, лишался уважения среди соплеменников. Со временем, изначальный конфликт, возникший между кланами, в большинстве случаев забывался их потомками, но долг «*кровной мести*» передавался из поколения в поколение и порождал все новые убийства, которые были лишены здоровой логики и смысла. Субъектом убийства, совершенного *по мотиву кровной мести* может быть исключительно представитель той *этногруппы*, которая признает обычай «*кровной мести*».

8. *Убийство, совершенное группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой* (п. «ж» ч. 2 ст. 105 УК РФ). Для квалификации убийства группой лиц необходимо установить, что в ней участвуют два и более соисполнителя с единым умыслом на лишение жизни потерпевшего, который у них возник непосредственно перед совершением преступления или в процессе его совершения.

Согласно п. 10 постановления Пленума ВС РФ от 27.01.1999 г. № 1: «Предварительный сговор на убийство предполагает выраженную в любой форме договоренность двух или более лиц, состоявшуюся до начала совершения действий, непосредственно направленных на лишение жизни потерпевшего. При этом, наряду с соисполнителями преступления, другие участники преступной группы могут выступать в роли организаторов, подстрекателей или пособников убийства, и их действия надлежит квалифицировать по соответствующей части ст. 33 и п. «ж» ч. 2 ст. 105 УК РФ»¹³⁰. Однако, анализируя судеб-

¹³⁰Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. № 1 «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)» // СПС «КонсультантПлюс». – URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 24.07.2023).

ную практику, можно сделать вывод, что квалифицирующий признак «группой лиц по предварительному сговору» вменяется только соисполнителям преступления.

Относительно убийства, совершенного *организованной группой*, то согласно ч. 3 ст. 35 УК РФ такое преступление может быть признанным «... если оно совершено устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений». В соответствии с п. 10 постановления Пленума ВС РФ от 27.01.1999 г. № 1 *организованной группой* признается «... группа из двух и более лиц, объединенных умыслом на совершение одного или нескольких убийств. Как правило, такая группа тщательно планирует преступление, заранее подготавливает орудия убийства, распределяет роли между участниками группы. Поэтому при признании убийства совершенным организованной группой действия всех участников независимо от их роли в преступлении следует квалифицировать как соисполнительство без ссылки на ст. 33 УК РФ»¹³¹.

9. *Убийство из корыстных побуждений или по найму, а равно сопряженное с разбоем, вымогательством или бандитизмом (п. «з» ч. 2 ст. 105 УК РФ).* По данному пункту законодатель предусмотрел ответственность за такие виды убийств, как «убийство из корыстных побуждений», «убийство по найму» и «убийство, сопряженное с разбоем, вымогательством или бандитизмом». Как мы видим, все эти виды преступлений объединяет один квалифицирующий признак – *корыстные побуждения субъекта*, которые являются внутренним возбудителем в совершении любого из указанных видов убийств. В свою очередь, уголовный закон не дает точного толкования понятию «*корыстные побуждения*», тем не менее, в п. 11 Постановления Пленума ВС РФ от 27.01.1999 г. № 1 дается разъяснение в части определения «*корысти*» по отношению к конкретному виду убийства: «По п. «з» ч. 2 ст. 105 УК РФ (убийство из корыстных побуждений) следует квалифицировать убийство, совершенное в целях получения материальной выгоды для виновного или других лиц (денег, имущества или прав на его получение, прав на жилплощадь и т.п.) или избавления от материальных затрат (возврата имущества, долга, оплаты услуг, выполнения имущественных обязательств, уплаты алиментов и др.)»¹³².

В этом же пункте постановления Пленума ВС РФ от 27.01.1999 г. № 1 даны рекомендации по квалификации действий виновных лиц: «Как убийство по найму надлежит квалифицировать убийство, обусловленное получением исполнителем преступления материального или иного вознаграждения. Лица, организовавшие убийство за вознаграждение, подстрекавшие к его совершению

¹³¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.01.1999 № 1 (ред. от 03.03.2015) «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)» // СПС КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_21893/ (дата обращения: 21.07.2023).

¹³² Там же.

или оказавшие пособничество в совершении такого убийства, несут ответственность по соответствующей части ст. 33 и п. «з» ч. 2 ст. 105 УК РФ»¹³³.

Квалифицированными видами убийства также являются: «убийство, сопряженное с разбоем» (ст. 162 УК РФ), «вымогательством» (ст. 163 УК РФ) и «бандитизмом» (ст. 209 УК РФ). Согласно ч. 1 ст. 17 УК РФ квалификация таких преступлений должна осуществляться только по п. «з» ч. 2 ст. 105 УК РФ. Но по этому поводу Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 27.12.2002 № 29 «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое» в п. 14.1. дает следующее разъяснение: «Если умыслом виновных, совершивших разбойное нападение охватывалось лишение жизни потерпевшего, но только один из них причинил смерть потерпевшему, действия всех участников группы следует квалифицировать по п. «в» ч. 4 ст. 162 УК РФ как соисполнительство в разбое, совершенном с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего. При этом действия лица, причинившего тяжкий вред здоровью потерпевшего, повлекший по неосторожности его смерть, или совершившего убийство потерпевшего, квалифицируются также по ч. 4 ст. 111 или пункту «з» ч. 2 ст. 105 УК РФ соответственно»¹³⁴. Такая же рекомендация содержится и в п. 11 Постановления Пленума ВС РФ от 27.01.1999 № 1. Убийство, «как сопряженное с разбоем, вымогательством или бандитизмом следует квалифицировать убийство в процессе совершения указанных преступлений. Содеянное в таких случаях квалифицируется по п. «з» ч. 2 ст. 105 УК РФ в совокупности со статьями УК РФ, предусматривающими ответственность за разбой, вымогательство или бандитизм»¹³⁵.

10. *Убийство из хулиганских побуждений (п. «и» ч. 2 ст. 105 УК РФ)*. Ради справедливого суждения правоприменителей стоит отметить, что *убийство из хулиганских побуждений* относится к наиболее сложному для квалификации обстоятельству по ч. 2 ст. 105 УК РФ, потому как в основном строится на оценочных понятиях, таких, как, явное неуважение к обществу, грубое нарушение общественного порядка и т.д. Пленум Верховного Суда РФ рекомендует в соответствии с п. 12 постановления от 27.01.1999 г. № 1 по п. «и» ч. 2 ст. 105 УК РФ квалифицировать рассматриваемое убийство, как «... совершенное на почве явного неуважения к обществу и общепринятым нормам морали, когда поведение виновного является открытым вызовом общественному порядку и обусловлено желанием противопоставить себя окружающим, продемонстрировать пренебрежительное к ним отношение (например, умышленное причинение смерти

¹³³ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.01.1999 № 1 (ред. от 03.03.2015) «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)» // СПС КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_21893/ (дата обращения: 21.07.2023).

¹³⁴ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.12.2002 № 29 «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое» // СПС КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_40412/ (дата обращения: 23.07.2023).

¹³⁵ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.01.1999 № 1 (ред. от 03.03.2015) «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)» // СПС КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_21893/ (дата обращения: 23.07.2023).

без видимого повода или с использованием незначительного повода как предлога для убийства)»¹³⁶.

Постановление Пленума ВС РФ от 27.01.1999 г. № 1 указывает и на то обстоятельство, что «если виновный, помимо убийства из хулиганских побуждений, совершил иные умышленные действия, грубо нарушавшие общественный порядок, выражавшие явное неуважение к обществу и сопровождавшиеся применением насилия к гражданам либо угрозой его применения, то содеянное им надлежит квалифицировать по п. «и» ч. 2 ст. 105 УК РФ и соответствующей части ст. 213 УК РФ»¹³⁷.

11. Убийство с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение, а равно сопряженное с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера (п. «к» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

Здесь, в качестве потерпевшего может быть лицо, против которого непосредственно затевалось преступление, или любой другой человек, который случайно стал свидетелем преступного деяния, главное необходимо доказать, что лишение их жизни было не случайным, а цель убийства была очевидной. При квалификации рассматриваемого преступления правоприменитель должен учесть мотивы поведения виновного, то есть задать вопрос, почему он решил причинить смерть лицу, которое появилось или было обнаружено в период совершения им другого преступления. Если виновный воспринимал данное лицо как нежелательного свидетеля, то его действия подпадают под признак «скрыть другое преступление».

В случае, если в сознании виновного данный свидетель ассоциировался бы как препятствие к окончанию начатого им преступления (например, всячески противодействовал действиям виновного), то налицо признак «облегчить совершение другого преступления».

Еще одним признаком, перечисленным в п. «к» ч. 2 ст. 105 УК РФ, является «убийство, сопряженное с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера». Так, в соответствии с п. 13 постановления Пленума ВС РФ от 27.01.1999 г. № 1 оно может совершаться «в процессе совершения указанных преступлений или с целью их сокрытия, а также совершенное, например, по мотивам мести за оказанное сопротивление при совершении этих преступлений»¹³⁸. Так же отмечено, что «...при этом совершаются два самостоятельных преступления, содеянное следует квалифицировать по п. «к» ч. 2 ст. 105 УК РФ и, в зависимости от конкретных обстоятельств дела, по соответствующим частям ст. 131 или ст. 132 УК РФ»¹³⁹.

¹³⁶ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.01.1999 № 1 (ред. от 03.03.2015) «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)» // СПС КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_21893/ (дата обращения: 23.07.2023).

¹³⁷ Там же.

¹³⁸ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.01.1999 № 1 «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)» // СПС КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_21893/ (дата обращения: 21.07.2023).

¹³⁹ Там же.

12. Убийство по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы (п. «л» ч. 2 ст. 105 УК РФ). В качестве потерпевших следует признавать представителей иных национальностей, рас, религий, идеологических и политических взглядов.

Анализируя субъективную сторону преступления по п. «л» ч. 2 ст. 105 УК РФ, можно сказать, что обязательным ее признаком является мотив на почве политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы. Так, в п. 3 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28.06.2011 № 11 «О судебной практике по уголовным делам о преступлениях экстремистской направленности» указано, что «Преступления, совершенные по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы, следует отграничивать от преступлений, совершенных на почве личных неприязненных отношений. Для правильного установления мотива преступления следует учитывать, в частности, длительность межличностных отношений подсудимого с потерпевшим, наличие с ним конфликтов, не связанных с национальными, религиозными, идеологическими, политическими взглядами, принадлежностью к той или иной расе, социальной группе»¹⁴⁰.

13. Убийство в целях использования органов или тканей потерпевшего (п. «м» ч. 2 ст. 105 УК РФ). В соответствии со ст. 2 Закона РФ от 22.12.1992 № 4180-1 "О трансплантации органов и (или) тканей человека": «Объектами трансплантации могут быть сердце, легкое, почка, печень, костный мозг и другие органы и (или) ткани, перечень которых определяется федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере здравоохранения, совместно с Российской академией наук»¹⁴¹.

Перечисленные человеческие органы и ткани могут использоваться лишь только в качестве объектов трансплантации. Закон не распространяет свое действие на органы, их части и ткани, которые имеют какое-либо отношение к процессу воспроизводства человека, например, яйцеклетка, сперма, яйцники и т.д., а также на кровь и ее компоненты. Однако, по мнению правоведов, это не может исключать тот факт, что данные органы и ткани не могут являться предметом убийства в целях их использования, потому как любая внешняя или внутренняя часть человеческого организма, которая участвует в обеспечении его жизнедеятельности, может быть предметом данного убийства. К данному

¹⁴⁰ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28.06.2011 № 11 «О судебной практике по уголовным делам о преступлениях экстремистской направленности» // КонсультантПлюс. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_115712/ (дата обращения: 11.07.2023).

¹⁴¹ Закон РФ от 22.12.1992 № 4180-1 «О трансплантации органов и (или) тканей человека». – Режим доступа: <https://legalacts.ru/doc/zakon-rf-ot-22121992-n-4180-1-o/> (дата обращения: 19.07.2023).

убийству относится причинение смерти не только с целью изъятия его органов для трансплантации, но и с целью их использования при проведении какого-либо ритуала, для удовлетворения сексуальных потребностей, криминального каннибализма и т.д.

Литература:

1. Российская Федерация. Верховный Суд. О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ): постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. № 1. – Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный.

2. Белокуров О.В. Квалификация убийства (ст. 105 УК РФ): учебное пособие / О. В. Белокуров. – М.: Юрист. 2004. – 251 с. – ISBN: 5-94103-086-X. URL: <https://allpravo.ru/library/doc101p0/instrum3433> (дата обращения: 18.07.2023). – Режим доступа: для зарегистр. пользователей. – Текст: электронный.

3. Коробеев А.И. Преступные посягательства на жизнь и здоровье человека: монография / А. И. Коробеев. Москва: Юрлитинформ, 2012. – 317 с. – ISBN: 978-5-43960-001-4 – Текст : непосредственный.

§ 3. Убийство со смягчающими обстоятельствами (привилегированные составы):

понятие и отграничение от смежных составов преступлений

1. Убийство матерью новорожденного ребенка (ст. 106 УК РФ)

Родовой и видовой объекты те же самые, как и в ст. 105 УК РФ.

Непосредственным объектом посягательства является жизнь новорожденного ребенка. *Потерпевшим* может быть только *новорожденный ребенок*. В медицине, *новорожденность* определяется как «...начальный период существования ребенка и адаптации его к условиям внеутробной жизни с момента рождения до четырехнедельного возраста»¹⁴².

Объективная сторона ст. 106 УК РФ предусматривает следующие виды убийств новорожденного ребенка:

1. *Убийство во время родов*. Здесь вполне закономерно возникает вопрос по части квалификации поведения виновного, по сути, на одном из этапов родового процесса, повлекшего за собой смерть «плода», еще не отделившегося от тела матери.

2. *Убийство сразу после родов* происходит непосредственно после окончания физиологического процесса родов, т.е. в течение одних суток.

3. *Убийство новорожденного вследствие психотравмирующей ситуации* определяет психическое состояние матери. Многие авторы расценивают понятие «*психотравмирующая ситуация*» как оценочное суждение. Но, тем не ме-

¹⁴² Малая медицинская энциклопедия / Под ред. В.И. Покровского. М., 1996. Т. 4. – С. 96

нее, «наличие психотравмирующей ситуации, под воздействием которой роженица совершает убийство новорожденного ребенка, является обязательным признаком объективной стороны и подлежит доказыванию»¹⁴³. К таковой можно отнести тяжелое материальное положение в семье, внебрачная беременность, негативное отношение к беременности женщины биологического отца будущего ребенка, семейные и бытовые неурядицы, нежелательная беременность, нежелание огорчать родителей, опасение осуждения родственников, стыд перед окружающими за рождение ребенка вне брака и т.д.

4. *Убийство в состоянии психического расстройства, которое не исключает вменяемость*. В юридической литературе подобного рода психические расстройства отождествляются с ограниченной вменяемостью, признаки которой обозначены в ст. 22 УК РФ¹⁴⁴, в которой такое состояние определяется, когда обвиняемая в силу психического расстройства *не могла в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими*. В таких случаях необходимо назначение комплексной судебно-психиатрической экспертизы.

Убийство, предусмотренное ст. 106 УК РФ, является преступлением с материальным составом, и считается оконченным с момента наступления последствий в виде смерти новорожденного ребенка.

Специальным субъектом преступления является вменяемая, достигшая 16-летнего возраста мать ребенка, которая находится в особой родовой или послеродовой психотравмирующей ситуации либо в состоянии психического расстройства, не исключающего вменяемости. Если убийство новорожденного ребенка совершает другое лицо, оно несет ответственность по п. «в» ч. 2 ст. 105 УК РФ.

Рассматривая *субъективную сторону* данного преступного деяния, наблюдается совпадение с субъективной стороной ст. 105 УК РФ, характеризующейся наличием вины в форме прямого или косвенного умысла.

2. Убийство, совершенное в состоянии аффекта (ст. 107 УК РФ)

Родовой и видовой объекты те же самые, как в ст. 105 УК РФ.

Непосредственным объектом убийства, совершенного в состоянии аффекта, предусмотренного ст. 107 УК РФ является жизнь человека. В качестве *потерпевшего* выступает лицо, которое стало таковым из-за своего определенного поведения, то есть сам спровоцировал преступное посягательство своим противоправным или аморальным поведением.

Объективная сторона данного преступного деяния заключается в убийстве, совершенном в состоянии аффекта, который, в свою очередь, был вызван насилием, издевательствами, тяжким оскорблением со стороны потерпевшего, какими-либо противоправными или аморальными действиями с его стороны, а

¹⁴³Дядюн К.В. Убийство матерью новорожденного ребенка: вопросы объективной стороны состава// Адвокат. 2013. № 11. – С. 17.

¹⁴⁴Назаренко Г.В. Дифференциация уголовной ответственности и иных мер уголовно-правового характера за детоубийство // Криминалистика. 2019. № 1(26). – С. 32.

также длительной психотравмирующей ситуацией, возникшей в силу систематического противоправного или аморального поведения потерпевшего.

В психологической литературе принято выделять следующие виды аффекта: 1) физиологический; 2) патологический; 3) кумулятивный; 4) аффект на почве алкогольного опьянения. Уголовная ответственность наступает только в случае возникновения состояния *физиологического аффекта* по причине перечисленных выше обстоятельств. Под физиологическим аффектом принято понимать *особое психическое состояние человека, которое характеризуется кратковременностью и бурным развитием, сильным и глубоким эмоциональным переживанием, сужением сознания и снижением контроля за своими действиями*. Состояние патологического аффекта выражается невменяемостью лица. Для их установления должна назначаться комплексная психолого-психиатрическая экспертиза.

Состав преступления материальный, преступление окончено с момента наступления смерти.

Субъект преступления – специальный, физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет на момент совершения преступления, находящееся в состоянии аффекта.

Субъективная сторона данного убийства характеризуется только умышленной формой вины, и обязательным ее признаком является нахождение лица в состоянии аффекта в момент убийства. Мотивами убийства может быть месть за какие-либо противоправные или аморальные действия потерпевшего, либо ревность в сочетании с местью.

Согласно мнению правоведов квалификация преступлений, предусмотренных ст. 107 УК РФ, испытывает определенные трудности. Как правило, проблемы возникают при разграничении данного преступления с другими составами преступлений, например, со ст. 105, ст. 108 УК РФ. По этому поводу в п. 16 Постановления ВС РФ от 27.01.1999 № 1 даются следующие разъяснения: «По смыслу закона убийство не должно расцениваться как совершенное при квалифицирующих признаках, предусмотренных п.п. «а», «г», «е» ч. 2 ст. 105 УК РФ, а также при обстоятельствах, с которыми обычно связано представление об особой жестокости (в частности, множественность ранений, убийство в присутствии близких потерпевшему лиц), если оно совершено в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения либо при превышении пределов необходимой обороны»¹⁴⁵.

Часть 2 ст. 107 УК РФ предусматривает квалифицирующий признак – *убийство двух и более лиц*. Лишение жизни потерпевших в данном случае должно происходить одновременно, либо в очень короткий промежуток времени, охваченных единым умыслом виновного. Если смерть потерпевших не

¹⁴⁵Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. № 1 «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)» // СПС «КонсультантПлюс». – URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 26.07.2023).

наступила по причинам, не зависящим от обвиняемого (своевременное оказание им медицинской помощи и пр.), то его действия должны быть квалифицированы по ч. 3 ст. 30 УК РФ и ч. 2 ст. 107 УК РФ. Если же в результате действий обвиняемого наступила смерть только одного из потерпевших, то действия квалифицируются по ч. 1 ст. 107 УК РФ и ч. 3 ст. 30 УК РФ, ч. 2 ст. 107 УК РФ.

3. Убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст. 108 УК РФ)

Родовой и видовой объекты те же самые, как и в ст. 105 УК РФ.

Непосредственным объектом состава преступления, предусмотренного п. 1 ст. 108 УК РФ, необходимо признать жизнь посягающего лица. *Потерпевшим* является посягающее лицо.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 108 УК РФ заключается в убийстве, совершенном при превышении пределов необходимой обороны, под которой понимается *субъективное право человека на защиту законных интересов личности, общества, государства от общественно-опасного посягательства путём правомерного причинения вреда посягающему лицу*. Под *превышением пределов необходимой обороны* понимаются *умышленные действия лица, явно не соответствующие характеру и опасности посягательства*.

В этой связи в п. 13 постановления от 27.09.2012 № 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление» (далее – Постановление Пленума ВС РФ от 27.09.2012 № 19) Пленум Верховного Суда РФ рекомендует решать вопрос о наличии признаков превышения пределов необходимой обороны на основании целого ряда обстоятельств, например, таких как:

- «объект посягательства;
- 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.

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»¹⁴⁶.

Также свое мнение Верховный Суд высказал и по поводу отграничения составов преступлений. В п. 15 Постановления Пленума ВС РФ от 27.09.2012 № 19 говорится: «Следует отграничивать убийство и умышленное причинение тяжкого вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны (ч. 1 ст. 108 и ч. 1 ст. 114 УК РФ) от убийства и причинения тяжкого вреда здоровью в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения (аффекта) (ст. 107 и ст. 113 УК РФ), принимая во внимание, что для преступлений, совершенных в состоянии сильного душевного волнения, характерно причинение вреда потерпевшему не с целью защиты и, следовательно, не в состоянии необходимой обороны. Кроме того, обязательным признаком преступлений, совершаемых в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения, вызванного действиями потерпевшего, является причинение вреда под влиянием именно указанного волнения, тогда как для преступлений, совершенных при превышении пределов необходимой обороны, этот признак (наличие аффекта) не обязателен.

Если оборонявшееся лицо превысило пределы необходимой обороны в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения (аффекта), его действия надлежит квалифицировать по ч. 1 ст. 108 или ч. 1 ст. 114 УК РФ»¹⁴⁷.

По законодательной конструкции объективной стороны рассматриваемое убийство характеризуется материальным составом, поэтому оно считается оконченным с момента наступления смерти посягающего лица.

Субъектом преступления является физическое, вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины и выражается в прямом или косвенном виде умысла. *Цель* субъекта – защита от общественно-опасного посягательства.

Непосредственным объектом состава преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 108 УК РФ выступает жизнь человека, совершившего преступление.

Потерпевшим является лицо, совершившее преступление.

Объективная сторона данного преступления заключается в *убийстве при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление*, которое возможно только в форме активных действий.

В юридической литературе названы три вида превышения мер задержания:

1) когда к лицу, виновному в совершении сравнительно нетяжкого преступления, применяются такие меры задержания, которые сопряжены с причи-

¹⁴⁶ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 сентября 2012 г. № 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление» // СПС «КонсультантПлюс». – URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 04.08.2023).

¹⁴⁷ Там же

нением средней тяжести или тяжкого вреда его здоровью, значительно превышающим опасность преступления. Например, если при задержании лица, виновного в нанесении побоев, ему умышленно причиняется тяжкий вред здоровью;

2) когда при задержании преступника при наличии возможности причинить ему незначительный вред здоровью причиняется заведомо больший вред;

3) когда ни характер совершенного преступления, ни обстоятельства дела не вызывали необходимости причинения средней тяжести или тяжкого вреда здоровью задерживаемому»¹⁴⁸.

В соответствии с ч.2 ст.38 УК РФ «превышением мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, признается их явное несоответствие характеру и степени общественной опасности совершенного задерживаемым лицом преступления и обстоятельствам задержания, когда лицу без необходимости причиняется явно чрезмерный, не вызываемый обстановкой вред».

По законодательной конструкции объективной стороны рассматриваемое убийство характеризуется материальным составом, поэтому оно считается оконченным с момента наступления смерти задерживаемого лица, совершившего преступление.

Субъектом преступления является физическое, вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Субъективная сторона данного преступления характеризуется умышленной виной в виде прямого либо косвенного умысла.

Анализируя субъективную сторону преступления, можно сказать, что оно является правомерным и социально полезным, при условии, если совершается с целью лишения преступника возможности скрыться от правосудия, то есть насилие над ним совершается не ради применения самого насилия, а в целях его передачи органам власти, или пресечения возможности совершения им новых преступлений (ч. 1 ст. 38 УК РФ).

Литература:

1. Российская Федерация. Верховный Суд. О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ): постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. № 1. – Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный.

2. Российская Федерация. Верховный Суд. О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 сентября 2012 г. № 19. – Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный.

¹⁴⁸ Гребенкин Ф.Б. Проблемы установления превышения пределов необходимой обороны и мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, сотрудниками правоохранительных органов// Сборник статей XVIII Всероссийская научно-практическая конференция: в 3 томах. Вятский государственный университет. 2018. – С. 229.

3. Благов Е.В. Преступления против личности: Лекции / Е.В. Благов. – М.: Юрлитинформ, 2010. – 184 с. – ISBN978-5-93295-620-5. – Текст : непосредственный.

4. Коробеев А.И. Преступные посягательства на жизнь и здоровье человека: монография / А.И. Коробеев. Москва: Юрлитинформ, 2012. – 317 с. – ISBN: 978-5-43960-001-4. – Текст : непосредственный.

§ 4. Побой и истязание: понятие, признаки, правила квалификации.

**Нанесение побоев лицом,
подвергнутым административному наказанию или имеющим судимость**

Статья 116. Побой

Родовой и видовой объекты те же самые как в убийстве.

Непосредственный объект – телесная неприкосновенность человека.

Объективная сторона заключается в нанесении побоев или в совершении иных насильственных действий, причинивших физическую боль. Данные деяния не должны повлечь причинение легкого, средней тяжести и тяжкого вреда здоровью, ответственность за умышленное причинение которых предусмотрена ст. ст. 115, 112 и 111 УК РФ, т.е. по заключению судебно-медицинского эксперта, проводившего судебно-медицинскую экспертизу, не влекут расстройства здоровья.

Под *побоями* следует понимать нанесение потерпевшему двух и более ударов руками, ногами, другими частями тела, иными предметами. Многократное нанесение ударов могут приобретать характер истязаний и тогда они влекут ответственность по ст. 117 УК РФ¹⁴⁹.

Иные насильственные действия могут выражаться в щипании, кусании, сечении, связывании, вырывании волос, выкручивании рук, прижигании отдельных частей тела, их защемлении, воздействии на организм потерпевшего при помощи животных или насекомых, в толчках на твердые предметы, нанесении одного удара¹⁵⁰ и т.п. действиях, вызывающих болевые ощущения.

Результатом перечисленных действий может быть причинение ссадин, царапин, кровоподтеков, ушибленных ран, припухлостей, отеков и т.д.

Обязательным признаком объективной стороны данного состава преступления является причинение *физической боли*.

Состав преступления по законодательной конструкции объективной стороны *формальный*, считается *оконченным* с момента совершения перечисленных деяний.

Субъективная сторона преступления характеризуется *прямым умыслом*. Обязательным признаком является один из указанных в статье *мотивов*: хули-

¹⁴⁹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (научно-практический) / под ред. А. И. Чучаева. – Москва : Проспект, 2019. – С. 503.

¹⁵⁰ Благов Е.В. Преступления против личности: Лекции. – М.: Юрлитинформ, 2010. – С. 39.

ганские побуждения, мотивы политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо мотивы ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы. В остальных случаях совершение перечисленных деяний по иным мотивам влечет наступление административной ответственности по ст. 6.1.1 КоАП РФ.

Субъект преступления – физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Статья 116.1. Нанесение побоев лицом, подвергнутым административному наказанию или имеющим судимость

Родовой и видовой объекты те же самые как в ст. 116 УК РФ.

Непосредственный объект – телесная неприкосновенность человека.

Объективная сторона преступления заключается в нанесении побоев или совершении иных насильственных действий, причинивших физическую боль, но не повлекших последствий, указанных в статье 115 УК РФ (также в статьях 111 и 112 УК РФ), и не содержащих признаков состава преступления, предусмотренного статьей 116 УК РФ, лицом, подвергнутым административному наказанию за аналогичное деяние, т.е. деяние криминализировано законодателем с использованием института административной преюдиции. Повторно нанесенные побои или совершенные иные насильственные действия влекут уголовную ответственность по ст. 116.1 УК РФ при следующих обстоятельствах: 1) они не повлекли последствий, предусмотренных ст. ст. 111, 112 и 115 УК РФ, т.е. не повлекли расстройства здоровья; 2) не совершены из хулиганских побуждений, по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы; 3) не истек один год со дня вступления в законную силу постановления о привлечении к административной ответственности за совершение субъектом правонарушения, предусмотренного ст. 6.1.1 КоАП РФ.

Состав преступления по законодательной конструкции объективной стороны *формальный*. Оно считается *оконченным* с момента совершения повторного административного правонарушения, предусмотренного ст. 6.1.1 КоАП РФ.

Субъективная сторона преступления характеризуется *прямым умыслом*.

Субъект – физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, ранее подвергнутое административному наказанию за указанное выше правонарушение.

На основании Постановления Конституционного Суда РФ от 8.04.2021 № 11-П «По делу о проверке конституционности ст. 116.1 УК РФ в связи с жалобой гражданки Л.Ф. Саковой» законодатель Федеральным законом от 28 июня 2022 г. № 203-ФЗ включил в ст. 116.1 УК РФ ч. 2, которая предусматривает ответственность за нанесение побоев или совершение иных насильственных действий, причинивших физическую боль, но не повлекших последствий указанных в статье 115 УК РФ, и не содержащих признаков состава преступления,

предусмотренного статьей 116 УК РФ, лицом, имеющим судимость за преступление, совершенное с применением насилия.

Следовательно, к уголовной ответственности по ч. 2 ст. 116.1 УК РФ должно привлекаться *лицо* при следующих обстоятельствах: 1) нанесшее побои или совершившее иные насильственные действия, причинившие физическую боль, подпадающих под признаки административного правонарушения, предусмотренного ст. 6.1.1 КоАП РФ; 2) не причинившее последствий, предусмотренных ст. 115 УК РФ (а также ст. ст. 111 и 112 УК РФ), т.е. повлекших расстройство здоровья; 3) не совершившее преступление, предусмотренное ст. 116 УК РФ; 4) имеющим судимость за преступление, совершенное с применением насилия. По поводу содержания данного признака, можно согласиться с мнением Е.А. Алференок и А.П. Дмитренко, проанализировавших по этому вопросу мнения ученых и судебную практику, и сделавших следующие выводы: «1. Субъектом преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 116.1 УК РФ может быть только лицо, имеющее судимость за умышленные преступления, в которых насилие признается обязательным признаком основного состава преступления либо единственным квалифицирующим признаком преступления. Во всех остальных случаях правоприменителю необходимо ознакомиться с материалами уголовного дела для установления наличия судимости именно за совершение преступления с применением насилия. 2. Термином насилие, как минимум для целей ч. 2 ст. 116.1 УК РФ, охватывается физическое воздействие на человека, т.е. физическое насилие. Соответственно лицо, имеющее судимость за преступление, совершенное с применением психического насилия, не является субъектом преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 116.1 УК РФ»¹⁵¹.

Статья 117. Истязание

Родовой и видовой объекты преступления аналогичны предыдущим рассмотренным составам преступлений.

Непосредственный объект – телесная и психическая неприкосновенность человека, а также его здоровье.

Объективная сторона заключается в причинении физических или психических страданий путем систематического нанесения побоев либо иными насильственными действиями, если это не повлекло последствий, указанных в статьях 111 и 112 УК РФ. Таким образом, ответственность за истязание наступает при следующих обстоятельствах: 1) виновным потерпевшему причиняются физические и психические страдания; 2) систематически наносятся побои или иные насильственные действия, причинившие *физическую боль*, а также могут быть причинены общественно опасные последствия в виде *легкого вреда здоровью*, ответственность за умышленное причинение которого предусмотрена ст. 115 УК РФ, но дополнительной квалификации по данной статье не требу-

¹⁵¹ Алференок Е.А., А.П. Дмитренко. Судимость за преступление, совершенное с применением насилия, как квалифицирующий признак побоев (ч. 2 ст. 116.1 УК РФ) // Вестник экономической безопасности. 2022. № 6. – С. 22.

ется. В систему насильственных действий может входить и причинение средней тяжести или тяжкого вреда здоровью, но рассматриваемым составом преступления вред здоровья такой степени не охватывается, поэтому требуется дополнительная квалификация по ст. ст. 112 и 111 УК РФ. Под *систематическим* понимается совершение насильственных действий *три и более раз*¹⁵². Причем между каждым эпизодом применения насилия должен быть промежуток не более одного года, короткие промежутки времени¹⁵³. В некоторых источниках говорится о двух годах, т.к. такой срок давности для преступлений небольшой тяжести (ст. 78 УК РФ), но это слишком большой промежуток времени для установления физических или психических страданий. К тому же это продолжаемое преступление, состоящее из ряда тождественных деяний, объединенных единым умыслом виновного и единым восприятием потерпевшего. Кроме побоев, к иным насильственным действиям, свидетельствующим о факте глумления над потерпевшим, заключающиеся в причинении физических и психических страданий, относятся: длительное лишение пищи, воды, тепла, сна либо путем помещения или оставления потерпевшего во вредных для здоровья условиях (без света, свежего воздуха и т.п.). Если насильственные действия носят длительный характер, можно усмотреть систематичность и в течение одного дня. *Страдания* есть сравнительно длительная физическая боль или относительно продолжительные нравственные переживания, мука, испытываемые потерпевшим в результате истязания¹⁵⁴.

Состав преступления по законодательной конструкции объективной стороны можно отнести к *формально-материальному*, т.к. им охватывается причинение легкого вреда здоровью. Так как преступление является продолжаемым, оно считается *оконченным* с момента совершения последнего тождественного деяния в виде применения насилия.

Субъективная сторона преступления характеризуется *прямым умыслом*. Мотивы могут быть любые.

Субъект преступления – физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

В ч. 2 ст. 117 УК РФ предусмотрены квалифицирующие признаки (квалифицированные составы):

- а) в отношении двух или более лиц;
- б) в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга;
- в) в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности;
- г) в отношении заведомо несовершеннолетнего или лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии либо в материальной или

¹⁵² Благов Е.В. Указ. соч. С. 39.

¹⁵³ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (научно-практический) / под ред. А. И. Чучаева. – Москва : Проспект, 2019. С. 506.

¹⁵⁴ Там же. С. 506.

иной зависимости от виновного, а равно лица похищенного либо захваченного в качестве заложника. Субъект преступления должен знать о несовершеннолетнем возрасте потерпевшего. *Материальная зависимость* от истязания предполагает нахождение потерпевшего полностью или частично на иждивении либо содержании виновного. Иная зависимость может вытекать из семейно-бытовых отношений, взаимоотношений по службе, работе или учебе и т.д. Положение похищенного или захваченного в качестве заложника лица уподобляется нахождению его в беспомощном состоянии и на этом основании признается квалифицированным видом данного преступления¹⁵⁵;

д) с особой жестокостью, издевательствами или мучениями для потерпевшего. Такие действия могут носить и одноразовый характер, но заключаться в множественных побоях или насильственных действиях и продолжаться длительный промежуток времени;

е) группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

ж) по найму;

з) по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы.

Характеристика большинства выше перечисленных признаков была рассмотрена в вопросе о квалифицированном убийстве.

Литература:

1. Российская Федерация. Верховный Суд. О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ): постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. № 1. – Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. – Текст: электронный.

2. Алференок Е.А., Дмитренко А.П.. Судимость за преступление, совершенное с применением насилия, как квалифицирующий признак побоев (ч. 2 ст. 116.1 УК РФ) / Е.А. Алференок, А.П. Дмитренко // Вестник экономической безопасности. 2022. № 6. – С. 20-23.

3. Благов Е.В. Преступления против личности: Лекции / Е.В. Благов. – М.: Юрлитинформ, 2010. – 184 с. – ISBN978-5-93295-620-5. – Текст : непосредственный.

4. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (научно-практический) / под ред. А. И. Чучаева. – Москва : Проспект, 2019. – 1536 с. – ISBN 978-5-392-27825-1. – Текст : непосредственный.

¹⁵⁵ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (научно-практический) / под ред. А. И. Чучаева. – Москва : Проспект, 2019. С. 506-507.

5. Коробеев А.И. Преступные посягательства на жизнь и здоровье человека: монография / А.И. Коробеев. Москва: Юрлитинформ, 2012. – 317 с. – ISBN: 978-5-43960-001-4. – Текст : непосредственный.

6. Сердюк Л.В. Семейно-бытовое насилие: криминологический и уголовно-правовой анализ: монография / Л.В. Сердюк. – М.: Юрлитинформ, 2015. – 320 с. – ISBN 978-5-4396-0829-4. – Текст : непосредственный.

7. Симиненко А.Н., Пестерева Ю.С. Истязание: уголовно-правовые и криминологические аспекты: монография / А.Н. Симиненко, Ю.С. Пестерева. – М.: Юрлитинформ, 2011. – 192 с. – ISBN 978-5-93295-827-8. – Текст : непосредственный.

§ 5. Похищение человека: понятие, признаки, отграничение от незаконного лишения свободы и захвата заложника

Непосредственным объектом преступления выступает личная (физическая) свобода человека. *Факультативным объектом* является здоровье потерпевшего.

Потерпевшим может быть любое лицо, кроме случая квалификации по п. п. «д», «е» ч. 2 ст. 126 УК РФ.

Объективная сторона похищения человека предполагает его захват и перемещение в другое место помимо воли потерпевшего. Обычно это связано с последующим удержанием похищенного в неволе. Похищение считается оконченным преступлением с момента захвата человека и начала его перемещения. Однако последующее удержание похищенного не требует дополнительной квалификации¹⁵⁶. Состав преступления формальный. Время, в течение которого похищенный удерживался в изоляции, для квалификации значения не имеет.

Субъективная сторона составов преступления характеризуется прямым умыслом. Цель и мотивы похищения человека для квалификации значения не имеют. Наиболее часто цель, преследуемая виновным, – это получение выкупа.

Субъект похищения человека – физическое вменяемое лицо, достигшее к моменту совершения преступления 14-летнего возраста¹⁵⁷.

Квалифицирующими обстоятельствами являются похищение человека, совершенное группой лиц по предварительному сговору, с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия, с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия, в отношении заведомо несовершеннолетнего, в отношении женщины, заведомо

¹⁵⁶Комментарий к Уголовному кодексу РФ в 4 т. Том 2. Особенная часть. Разделы VII—VIII / В. М. Лебедев [и др.] ; ответственный редактор В. М. Лебедев. — Москва : Издательство Юрайт, 2023. // Образовательная платформа Юрайт [сайт]. — URL: <https://urait.ru/bcode/512837> (дата обращения: 21.12.2023).

¹⁵⁷ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (отв. ред. А.А. Чекалин; под ред. В.Т. Томина, В.В. Сверчкова). – 3-е изд., перераб. и доп. – Юрайт-Издат, 2006 // Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс».

для виновного находящейся в состоянии беременности, в отношении двух или более лиц, из корыстных побуждений.

Похищение человека, совершенное группой лиц по предварительному сговору (п. «а» ч. 2 ст. 126 УК РФ), имеет место тогда, когда в преступлении участвовали лица, являющиеся соисполнителями и заранее договорившиеся о его совместном совершении¹⁵⁸.

Насилие, опасное для жизни или здоровья (п. «в» ч. 2), состоит как в реальном причинении тяжкого, средней тяжести или легкого вреда здоровью, повлекшем кратковременное расстройство здоровья или незначительную стойкую утрату общей работоспособности, так и в иных действиях, создававших в момент их совершения реальную опасность для жизни и здоровья потерпевшего (выбрасывание на ходу из автомашины, сбрасывание с высоты, проникающие ранения, не повлекшие расстройства здоровья, и т.п.)¹⁵⁹.

Применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия, при похищении человека (п. «г» ч. 2 ст. 126 УК РФ) предполагает использование в процессе похищения человека любого огнестрельного, холодного, газового оружия, а также бытовых предметов (бритва, кухонный нож, топор) и предметов, как специально приспособленных для причинения вреда здоровью (кастеты, биты), так и неприспособленных, но используемых с этой целью (палки, дубины)¹⁶⁰.

Похищение заведомо несовершеннолетнего (п. «д» ч. 2 ст. 126 УК РФ) означает похищение лица, не достигшего 18-летнего возраста, если виновный достоверно знал о несовершеннолетии потерпевшего.

Похищение женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (п. «е» ч. 2), может быть обусловлено как беременностью потерпевшей, так и иными обстоятельствами. Виновный должен достоверно знать о беременности похищаемой¹⁶¹. Если виновный ошибочно полагает, что потерпевшая беременна, а она не беременна, квалифицировать содеянное необходимо как покушение на похищение женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (ч. 3 ст. 30, п. «е» ч. 2 ст. 126 УК РФ).

П. «ж» ч. 2 под похищением двух или более лиц понимается совершенное с единым умыслом их одновременное или разновременное похищение. Практика квалификации таких действий по п. «ж» ч. 2 ст. 126 УК была выработана Верховным Судом РФ. Квалификация преступления здесь имеет следующие особенности: а) совершается тождественное преступление в отношении двух и более потерпевших, причем необязательно, чтобы действия в отношении них охватывались единым умыслом; б) преступные роли и стадии совершения преступления в совершенных преступлениях тождественны; в) виновный не осуж-

¹⁵⁸Настольная книга судьи по уголовным делам / Есаков Г.А., Рарог А.И., Чучаев А.И.; Отв. ред.: Рарог А.И. – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2007. // Доступ из справочно-правовой системы Консультант Плюс.

¹⁵⁹ Там же.

¹⁶⁰ Там же.

¹⁶¹ Там же.

ден за ранее совершенное преступление; г) в статье Особенной части УК имеется квалифицирующий признак совершения умышленного преступления в отношении двух или более лиц¹⁶².

Похищение из корыстных побуждений (п. «з» ч. 2) совершается с целью получения материальных выгод (вернуть долг, уплатить вознаграждение за последующее освобождение) или освобождения от материальных затрат (уничтожить договор займа, договорную расписку и т.п.)¹⁶³.

Особо квалифицированный состав похищения человека (ч. 3 ст. 126 УК РФ) устанавливает ответственность за похищение человека организованной группой (п. «а» ч. 3), за повлекшее по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия (п. «в» ч. 3).

Лицо, добровольно освободившее похищенного, освобождается от уголовной ответственности за похищение человека.

Добровольное освобождение означает, что похититель, сознающий возможность дальнейшего удержания потерпевшего, отказывается от этого и отпускает похищенного либо передает его родственникам или представителям власти.

Незаконное лишение свободы отличается от похищения человека по действиям, образующим объективную сторону преступлений. При похищении человека преступные действия связаны с перемещением человека, а при незаконном лишении свободы такое перемещение отсутствует. Судебная практика считает, что похищение человека с последующим удержанием его в неволе полностью охватывается ст. 126 УК РФ и не требует дополнительной квалификации по совокупности преступлений со ст. 127 УК РФ¹⁶⁴. Как и похищение человека (ст. 126 УК РФ), незаконное лишение свободы следует отграничивать от захвата заложника (ст. 206 УК РФ); правило отграничения здесь совпадает с используемым при квалификации похищения человека¹⁶⁵.

Литература:

1. Настольная книга судьи по уголовным делам / Есаков Г.А., Рарог А.И., Чучаев А.И.; Отв. ред.: Рарог А.И. – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2007. // Доступ из справочно-правовой системы Консультант Плюс. – Текст: электронный.

2. Комментарий к Уголовному кодексу РФ в 4 т. Том 2. Особенная часть. Разделы VII–VIII / В. М. Лебедев [и др.]; ответственный редактор В. М. Лебедев. – Москва : Издательство Юрайт, 2023. – 371 с. – (Профессио-

¹⁶² Настольная книга судьи по уголовным делам / Есаков Г.А., Рарог А.И., Чучаев А.И.; Отв. ред.: Рарог А.И. – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2007. // Доступ из справочно-правовой системы Консультант Плюс.

¹⁶³ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. А.П. Чекалин. Юрайт-Издат, 2006. // Доступ из справочно-правовой системы Консультант Плюс.

¹⁶⁴ БВС РФ. 2000. № 2. С. 21.

¹⁶⁵ Есаков Г.А., Рарог А.И., Чучаев А.И. Настольная книга судьи по уголовным делам // Доступ из справочно-правовой системы Консультант Плюс.

нальные комментарии). – ISBN 978-5-534-00046-7. – Текст : электронный // Образовательная платформа Юрайт [сайт]. – URL: <https://urait.ru/bcode/512837> (дата обращения: 21.12.2023).

3. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (отв. ред. А.А. Чекалин; под ред. В.Т. Томина, В.В. Сверчкова). – 3-е изд., перераб. и доп. – Юрайт-Издат, 2006 // Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». – Текст: электронный.

§ 6. Изнасилование: понятие, признаки и отграничение от смежных составов преступлений

Объектом изнасилования выступает половая свобода или половая неприкосновенность потерпевшей.

Под половой свободой понимается право человека на удовлетворение своих сексуальных потребностей. Половая свобода устанавливается российским уголовным законодательством с достижением лицом 16-летнего возраста.

Половая неприкосновенность предполагает абсолютный запрет на вступление в половую связь с лицом, не достигшим определенного возраста, с достижением которого связывается наступление половой свободы. Непосредственным объектом изнасилования, совершенного в отношении малолетних, не достигших 16-летнего возраста, является их половая неприкосновенность.

В случае изнасилования несовершеннолетней (малолетней) объектом преступления помимо половой свободы и неприкосновенности выступают нормальное физическое, половое и нравственное развитие потерпевшей. *Дополнительный объект* – честь, достоинство женщины, в наиболее опасных случаях – физическое (психическое) здоровье женщины или ее жизнь.¹⁶⁶

Объективная сторона изнасилования имеет сложный характер, складывающийся из следующих действий: совершения полового сношения и применения физического насилия или угрозы его применения, или использования беспомощного состояния потерпевшей.¹⁶⁷

Действия лица, добившегося согласия женщины на совершение полового акта путем обмана, не могут рассматриваться как изнасилование.

Изнасилование является оконченным преступлением с момента начала полового акта, независимо от его последствий.

Физическое насилие при изнасиловании может выражаться в нанесении побоев, причинении телесных повреждений различной степени тяжести, а также в применении физической силы для преодоления сопротивления женщины без причинения ей каких-либо повреждений.

¹⁶⁶ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. А.П. Чекалин Юрайт-Издат, 2006. // Доступ из справочно-правовой системы Консультант Плюс.

¹⁶⁷ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.М. Лебедев // Доступ из справочно-правовой системы Консультант Плюс.

Причинение потерпевшей в процессе изнасилования легкого или средней тяжести вреда здоровью охватывается составом ч. 1 ст. 131 УК РФ. Угроза применения насилия может выражаться словесно или путем угрожающих действий.

Изнасилование следует признавать совершенным с использованием беспомощного состояния потерпевшей в тех случаях, когда она в силу своего физического или психического состояния (малолетний или престарелый возраст, физические недостатки, слабоумие или другое психическое расстройство, иное болезненное либо бессознательное состояние и т.п.) не могла понимать характера и значения совершаемых с нею действий или не могла оказать сопротивления виновному, и последний, вступая в половое сношение, сознавал, что потерпевшая находится в таком состоянии.¹⁶⁸

Субъективная сторона изнасилования характеризуется виной в форме прямого умысла.

Субъектом изнасилования – непосредственным его исполнителем может быть только лицо мужского пола, достигшее 14-летнего возраста. За соучастие в групповом изнасиловании, в том числе в форме оказания помощи насильнику путем применения физического или психического насилия к потерпевшей, подлежат ответственности (как соисполнители) и лица женского пола. В других случаях они могут выступать в качестве подстрекателей или пособников изнасилования.¹⁶⁹

Согласно п. 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 декабря 2014 г. № 16 «О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности», если виновным совершено в любой последовательности изнасилование и насильственные действия сексуального характера, содеянное следует квалифицировать по совокупности преступлений.

В ч. 2 ст. 131 УК РФ закреплены квалифицирующие признаки.

Пункт «а» ч. 2 указанной статьи охватывает изнасилование, совершенное: группой лиц; группой лиц по предварительному сговору; организованной группой.

Согласно п. 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 декабря 2014 г. № 16 «О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности» действия лиц, лично не совершавших насильственного сексуального преступления, но путем применения насилия или угроз содействовавших другим лицам в совершении указанного преступления, квалифицируются как соисполнительство.

Пункт «б» ч. 2 ст. 131 УК устанавливает ответственность за изнасилование, соединенное с угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоро-

¹⁶⁸ Там же

¹⁶⁹ Наумов А.В. Практика применения Уголовного кодекса Российской Федерации. Комментарий судебной практики и доктринальное толкование. // Доступ из справочно-правовой системы Консультант Плюс.

вью, а также совершенное с особой жестокостью по отношению к потерпевшей или другим лицам.

Под угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоровью следует понимать не только прямые высказывания, в которых выражалось намерение немедленного применения физического насилия к потерпевшей или к другим лицам, но и другие угрожающие действия виновного. Потерпевшая осознает, что угроза может быть приведена в исполнение немедленно и служит средством преодоления ее сопротивления.¹⁷⁰

Угроза охватывается п. «б» ч. 2 ст. 131 УК РФ и дополнительной квалификации по ст. 119 УК РФ не требует.

Если угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью была выражена после изнасилования с той, например, целью, чтобы потерпевшая никому не сообщила о случившемся, действия виновного подлежат квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных ст. ст. 119 и 131 УК РФ.

Изнасилование следует признавать совершенным с особой жестокостью, если потерпевшей или другим лицам умышленно причинены физические или нравственные мучения и страдания.¹⁷¹

Заражение потерпевшей венерическим заболеванием. В настоящее время имеется много различных заболеваний, передающихся половым путем. Под венерическим заболеванием, предусмотренным в УК РФ, понимаются: сифилис, гонорея, мягкий шанкр, паховый лимфогранулематоз (ст. 121 УК РФ). С субъективной стороны виновный должен знать, что страдает венерическим заболеванием, и либо сознательно допускать заражение потерпевшей, либо безразлично к этому относиться.¹⁷²

Изнасилование несовершеннолетней. Несовершеннолетней признается лицо женского пола, не достигшее 18-летнего возраста. В случаях добросовестного заблуждения относительно возраста потерпевшей действия преступника нельзя квалифицировать по п. «а» ч. 3 статьи 131 УК РФ.

Изнасилование, повлекшее по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшей, заражение ее ВИЧ-инфекцией или иные тяжкие последствия, закреплено в п. «б» ч. 3 ст. 131 УК.

К иным тяжким последствиям относятся любые другие такого вида последствия. Это понятие является оценочным. Однако надо иметь в виду, что указанный вред должен наступить непосредственно от изнасилования или покушения на него. Согласно п. 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 декабря 2014 г. № 16 «О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности» к иным тяжким последствиям изнасилования или насильственных действий сексуального

¹⁷⁰ Есаков Г.А., Рарог А.И., Чучаев А.И. Настольная книга судьи по уголовным делам // Доступ из справочно-правовой системы Консультант Плюс.

¹⁷¹ Там же.

¹⁷² Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.М. Лебедев // Доступ из справочно-правовой системы Консультант Плюс.

характера, предусмотренным пунктом «б» части 3 статьи 131 и пунктом «б» части 3 статьи 132 УК РФ, следует относить, в частности, самоубийство или попытку самоубийства потерпевшего лица, беременность потерпевшей и т.п.

Ответственность за изнасилование, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшей, а также за изнасилование потерпевшей, не достигшей четырнадцатилетнего возраста, предусмотрена ч. 4 ст. 131 УК РФ.

Причинение по неосторожности смерти потерпевшей означает то, что умыслом виновного наступление данного последствия не охватывалось. Например, желая подавить сопротивление потерпевшей, виновный душит ее, добиваясь не наступления смерти, а только прекращения сопротивления.

Изнасилование потерпевшей, не достигшей четырнадцатилетнего возраста, так же как и изнасилование несовершеннолетней, предполагает знание или допущение того факта, что потерпевшей является лицо, не достигшее указанного возраста.

Частью 5 ст. 131 УК РФ установлена ответственность за изнасилование потерпевшей, не достигшей четырнадцатилетнего возраста, лицом, имеющим судимость за ранее совершенное преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего. Таковыми признаются изнасилование несовершеннолетней, не достигшей четырнадцатилетнего возраста, насильственные действия сексуального характера в отношении несовершеннолетних, не достигших этого же возраста, а также деяния, подпадающие под признаки преступлений, предусмотренных ч.ч. 3-5 ст. 134 и ч.ч. 2-4 ст. 135 УК РФ, совершенные в отношении лица, не достигшего двенадцатилетнего возраста, поскольку такое лицо в силу возраста находится в беспомощном состоянии, то есть не может понимать характер и значение совершаемых с ним действий.

Ответственность за изнасилование, совершенное в отношении двух и более несовершеннолетних, предусмотрена п. «б» ч. 5 ст. 131 УК РФ. В соответствии с п. 19 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 декабря 2014 г. № 16 «О судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности» половое сношение, мужеложство, лесбиянство или развратные действия, совершенные без применения насилия или угрозы его применения и без использования беспомощного состояния потерпевшего лица одновременно или в разное время в отношении двух или более лиц, не достигших шестнадцатилетнего возраста, в соответствии с положениями ч. 1 ст. 17 УК РФ не образуют совокупности преступлений и подлежат квалификации по ч. 4 ст. 134 или ч. 3 ст. 135 УК РФ при условии, что ни за одно из этих деяний виновный ранее не был осужден.

В п. «в» ч. 5 ст. 131 УК РФ закреплён квалифицирующий признак, отражающий «сопряженность» совершения преступления с другим, который предусматривает ответственность за изнасилование несовершеннолетней и не достигшей четырнадцатилетнего возраста, сопряженное с совершением другого тяжкого или особо тяжкого преступления против личности, за исключением состава квалифицированного убийства (п. «к» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

Литература:

1. Настольная книга судьи по уголовным делам / Есаков Г.А., Парог А.И., Чучаев А.И.; Отв. ред.: Парог А.И. – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2007. // Доступ из справочно-правовой системы Консультант Плюс. – Текст: электронный.

2. Комментарий к Уголовному кодексу РФ в 4 т. Том 2. Особенная часть. Разделы VII–VIII / В. М. Лебедев [и др.]; ответственный редактор В. М. Лебедев. – Москва : Издательство Юрайт, 2023. – 371 с. – (Профессиональные комментарии). – ISBN 978-5-534-00046-7. – Текст : электронный // Образовательная платформа Юрайт [сайт]. – URL: <https://urait.ru/bcode/512837> (дата обращения: 21.12.2023).

3. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (отв. ред. А.А. Чекалин; под ред. В.Т. Томина, В.В. Сверчкова). – 3-е изд., перераб. и доп. – Юрайт-Издат, 2006 // Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». – Текст: электронный.

§ 7. Нарушение неприкосновенности жилища: понятие, признаки, отграничение от преступлений против собственности

Основным непосредственным объектом преступного посягательства являются общественные отношения, возникающие в связи с реализацией гражданами конституционного права на неприкосновенность жилища.

В соответствии с примечанием к ст. 139 УК РФ, под *жилищем* понимаются индивидуальный жилой дом с входящими в него жилыми и нежилыми помещениями, жилое помещение независимо от формы собственности, входящее в жилищный фонд и пригодное для постоянного или временного проживания, а равно иное помещение или строение, не входящие в жилищный фонд, но предназначенные для временного проживания.

Незаконным является любое вторжение с нарушением указанного в ст. 25 Конституции РФ порядка проникновения в жилище против воли проживающих в нем лиц. Проникновение в жилище помимо воли проживающего в нем лица допустимо только в случаях, предусмотренных федеральным законом или на основании судебного решения. Суд выносит такое решение на основании материалов, подтверждающих необходимость проникновения в жилище и представленных судье уполномоченными на то органами и должностными лицами в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством.¹⁷³

Незаконным проникновением следует считать не только вхождение в жилище, но и размещение в нем без ведома проживающих там лиц специальных технических средств для аудиовизуального наблюдения.¹⁷⁴

¹⁷³ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.М. Лебедев // Доступ из справочно-правовой системы Консультант Плюс.

¹⁷⁴ Там же.

Состав преступления по конструкции формальный, преступление окончено в момент совершения указанных в диспозиции действий.

С *субъективной стороны* составы преступления характеризуются виной в форме прямого умысла. Мотив и цель для квалификации деяния как преступления значения не имеют.

Субъект преступного посягательства – физическое вменяемое лицо, достигшее к моменту совершения преступления 16-летнего возраста.

В ч. 2 ст. 139 УК РФ закреплён квалифицирующий признак применение насилия или угрозы его применения. Под насилием понимается физическое воздействие на потерпевшего, выразившееся в подавлении и устранении его сопротивления, нанесении ударов, побоев, умышленном причинении легкого вреда здоровью, причинении средней тяжести и тяжкого вреда здоровью по неосторожности. Под угрозой применения насилия понимается психическое воздействие на потерпевшего, выразившееся в демонстрации готовности нанести удары, побои, умышленно причинить легкий или средней тяжести вред здоровью.¹⁷⁵

В ч. 3 ст. 139 УК РФ предусмотрен специальный субъект – государственный служащий, должностное лицо или лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, использующее для облегчения совершения преступления свое служебное положение, т.е. полномочия и привилегии, предоставленные по службе, в том числе на основе трудового договора.¹⁷⁶

Литература:

1. Комментарий к Уголовному кодексу РФ в 4 т. Том 2. Особенная часть. Разделы VII–VIII / В. М. Лебедев [и др.]; ответственный редактор В. М. Лебедев. – Москва : Издательство Юрайт, 2023. – 371 с. – (Профессиональные комментарии). – ISBN 978-5-534-00046-7. – Текст : электронный // Общественная платформа Юрайт [сайт]. – URL: <https://urait.ru/bcode/512837> (дата обращения: 21.12.2023).

2. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (отв. ред. А.А. Чекалин; под ред. В.Т. Томина, В.В. Сверчкова). – 3-е изд., перераб. и доп. – Юрайт-Издат, 2006 // Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». – Текст: электронный.

¹⁷⁵ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. А.П. Чекалин, 3-е изд., перераб. и доп. – Юрайт-Издат, 2006. // Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс».

¹⁷⁶ Там же.

§ 8. Вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления: понятие, признаки, особенности квалификации

Основным объектом преступления, предусмотренного ст. 150 УК РФ, являются общественные отношения, связанные с обеспечением нормального физического развития и нравственного воспитания несовершеннолетних, а в качестве *дополнительного объекта* может выступать здоровье несовершеннолетнего.

Объективная сторона преступления характеризуется деянием в форме действия – вовлечением несовершеннолетнего в совершение преступления. Обязательным признаком объективной стороны является способ совершения преступления – обещание, обман, угроза или иной способ. Согласно п. 42 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 1 февраля 2011 г. N 1 под вовлечением несовершеннолетнего в совершение преступления или совершение антиобщественных действий следует понимать действия взрослого лица, направленные на возбуждение желания совершить преступление или антиобщественные действия.

Роль, которая отводится несовершеннолетнему взрослым, – исполнитель, пособник и т.д. – для квалификации действий виновного по ст. 150 УК РФ значения не имеет.

Под обещанием как способом совершения данного преступления следует понимать обещания самого различного характера, связанные с выполнением лицом в будущем действий, благоприятных для несовершеннолетнего (в его пользу). Например, обещание передать несовершеннолетнему деньги или иное имущество (в том числе в качестве платы за совершение преступления), обещание укрыть его после совершения преступления, помочь устроиться на работу или учебу, оказать какую-либо помощь его родным или близким.¹⁷⁷

Под обманом понимается сообщение несовершеннолетнему заведомо ложных сведений, относящихся к совершаемому деянию (несовершеннолетнего, например, убеждают, что деяние не является преступным), юридическим последствиям для несовершеннолетнего (несовершеннолетнего, например, убеждают в том, что он не достиг возраста привлечения к УО либо указывают, что максимальное наказание за содеянное – условное осуждение), иным обстоятельствам (несовершеннолетнего, например, вводят в заблуждение относительно личности потерпевшего).¹⁷⁸

Иными способами вовлечения несовершеннолетнего в совершение преступления могут выступать: формирование у несовершеннолетнего чувствамести, указание на то, что если несовершеннолетний не может совершить преступление, то он не настоящий мужчина, и т.д. Как иной способ вовлечения

¹⁷⁷ Наумов А.В. Практика применения Уголовного кодекса Российской Федерации. Комментарий судебной практики и доктринальное толкование. – Волтерс-Клувер, 2005. // Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс».

¹⁷⁸ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. А.П. Чекалин, 3-е изд., перераб. и доп. – Юрайт-Издат, 2006. // Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс».

следует рассматривать и предложение взрослого принять участие в совершении преступления.¹⁷⁹

Под угрозой применительно к данному составу понимается предупреждение несовершеннолетнего о наступлении для него или его близких различного рода неблагоприятных последствий в случае отказа от совершения преступления. Угроза может, например, выражаться в уничтожении или повреждении имущества, разглашении позорящих сведений и т.д. (угроза применением физического насилия охватывается ч. 3 ст. 150).¹⁸⁰

Преступление является оконченным с момента совершения несовершеннолетним преступления, приготовления к преступлению, покушения на преступление.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный сознает, что вовлекает несовершеннолетнего в совершение преступления, и желает этого.

В п. 42 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 1 февраля 2011 г. № 1 указывается, что к уголовной ответственности за вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления или совершение антиобщественных действий могут быть привлечены лица, достигшие восемнадцатилетнего возраста и совершившие преступление умышленно. В случае совершения преступления несовершеннолетним, не подлежащим уголовной ответственности, лицо, вовлекшее его в совершение преступления, в силу ч. 2 ст. 33 УК РФ несет уголовную ответственность за содеянное как исполнитель путем посредственного причинения.¹⁸¹

Действия взрослого лица по подстрекательству несовершеннолетнего к совершению преступления при наличии признаков состава указанного преступления должны квалифицироваться по ст. 150 УК РФ, а также по закону, предусматривающему ответственность за соучастие (в виде подстрекательства) в совершении конкретного преступления (абз. 6 п. 42).

Часть 2 ст. 150 УК РФ предусматривает повышенную уголовную ответственность родителя, педагогического работника и иных лиц, на которых законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетних, в случае совершения ими этих преступлений.

Под родителями следует понимать отца и мать, вовлекающих в преступление несовершеннолетнего (в том числе лишенных родительских прав), а также его приемных родителей.

Совершение преступления педагогом означает, что квалифицирующим обстоятельством является не сама по себе профессия виновного (или его педа-

¹⁷⁹ Там же.

¹⁸⁰ Наумов А.В. Практика применения Уголовного кодекса Российской Федерации. Комментарий судебной практики и доктринальное толкование. – Волтерс-Клувер, 2005. // Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс».

¹⁸¹ Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 1 февраля 2011 г. № 1 (в ред. от 28.10.2021) «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2011. № 4.

гогическое образование), а то, что лицо, на которое возложено проведение учебной или воспитательной работы (педагогической деятельности), именно вовлекает в преступление несовершеннолетнего (учитель, преподаватель техникума, воспитатель детского сада и т.п.).¹⁸²

К иным лицам следует отнести опекуна (попечителя), родственников несовершеннолетнего, вовлекающих его в совершение преступления.

В ч. 3 ст. 150 УК РФ включен особо квалифицированный состав преступления, предусмотрен способ совершения преступления – применение насилия или угроза его применения. По смыслу закона в ч. 3 ст. 150 УК РФ имеется в виду любое насилие, независимо от того, был ли причинен вред здоровью несовершеннолетнего или нет. При этом насилие, предусмотренное ст. 112-116, ч. 1 ст. 117-119 УК, охватывается ч. 3 ст. 150 УК РФ и дополнительной квалификации не требует. Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 111) либо истязание при отягчающих обстоятельствах (ч. 2 ст. 117) квалифицируются по совокупности со ст. 150 УК РФ.¹⁸³

Осообо квалифицированными (ч. 4 ст. 150 УК РФ) являются деяния, связанные с вовлечением несовершеннолетнего в преступную группу ст. 35 УК РФ) либо в совершение тяжкого или особо тяжкого преступления (ст. 15 УК РФ). Указание о вовлечении несовершеннолетнего в преступную группу относится к вовлечению в группу лиц без предварительного сговора, в группу лиц по предварительному сговору, а также в организованную группу и преступное сообщество.

К числу особо отягчающих обстоятельств относится и совершение преступления по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы. Вовлечение несовершеннолетних в совершение преступления по указанным мотивам также подлежит квалификации по ч. 4 ст. 150 УК РФ.

Литература.

1. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (отв. ред. А.А. Чекалин; под ред. В.Т. Томина, В.В. Сверчкова). – 3-е изд., перераб. и доп. – Юрайт-Издат, 2006 // Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». – Текст: электронный.

2. Наумов А.В. Практика применения Уголовного кодекса Российской Федерации. Комментарий судебной практики и доктринальное толкование. – Волтерс-Клувер, 2005. // Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». – Текст: электронный.

¹⁸² Там же.

¹⁸³ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. А.П. Чекалин, 3-е изд., перераб. и доп. – Юрайт-Издат, 2006. // Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс».

§ 9. Вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий: понятие, признаки, особенности квалификации

Основным объектом являются общественные отношения, возникающие в связи с обеспечением нравственного, психического и духовно развития несовершеннолетнего, его права на достойные условия существования. Факультативным объектом может выступать здоровье, честь и достоинство несовершеннолетнего.

Объективная сторона состава преступления выражается в вовлечении несовершеннолетнего в систематическое употребление (распитие) алкогольной и спиртосодержащей продукции, одурманивающих веществ, в занятие бродяжничеством или попрошайничеством.

Систематическое употребление (распитие) алкогольной и спиртосодержащей продукции или веществ, одурманивающих несовершеннолетнего, предполагает склонение его к этому не менее 3 раз в течение непродолжительного времени.

Алкогольная продукция – пищевая продукция, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, за исключением пищевой продукции в соответствии с перечнем, установленным Правительством Российской Федерации.

Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как спиртные напитки (в том числе водка, коньяк, виноградная водка, бренди), вино, крепленое вино, игристое вино, включая российское шампанское, виноградосодержащие напитки, плодовая алкогольная продукция, плодовые алкогольные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.¹⁸⁴

Спиртосодержащая пищевая продукция – пищевая продукция, в том числе плодовые сброженные материалы, любые растворы, эмульсии, суспензии, виноградное сусло, иное плодовое сусло, пивное сусло (за исключением алкогольной продукции) с содержанием этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, более 0,5 процента объема готовой продукции.¹⁸⁵

Спиртосодержащая непищевая продукция – непищевая продукция (в том числе денатурированная спиртосодержащая продукция, спиртосодержащая парфюмерно-косметическая продукция, любые растворы, эмульсии, суспензии), произведенная с использованием этилового спирта, иной спиртосодержащей продукции или спиртосодержащих отходов производства этилового спирта, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции.¹⁸⁶

¹⁸⁴ Федеральный закон «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» от 22.11.1995 № 171-ФЗ // Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс».

¹⁸⁵ Там же.

¹⁸⁶ Там же.

Одурманивающие вещества не являются наркотическими. Как правило, это обычные лекарственные препараты (клофелин, смесь димедрола с алкоголем и т.д.), при передозировке которых у человека наступает затормаживание или расслабление психики. Это могут быть и предметы бытовой химии (например, ацетон, хлороформ, эфир), вдыхание паров которых также вызывает одурманивание.¹⁸⁷

Бродяжничество и попрошайничество рассматриваются как разновидность антиобщественных действий несовершеннолетнего, нарушающих права и законные интересы других лиц. Под бродяжничеством понимается образ жизни, связанный со скитальчеством, шатательством, частой сменой места проживания. Попрошайничество – прошение милостыни, подаяния, надоедливое выпрашивание чего-либо.¹⁸⁸ Для наступления уголовной ответственности за вовлечение в занятие бродяжничеством или попрошайничеством систематичности действий виновного не требуется.

Рассматриваемый состав по конструкции формальный. Преступление следует считать оконченным с момента вовлечения несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий, в результате которого потерпевший систематически стал выполнять хотя бы одно из таких действий (п. 42 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 1 февраля 2011 г. № 1).

С *субъективной стороны* преступление характеризуется виной в форме прямого умысла.

Субъект преступного посягательства – физическое вменяемое лицо, достигшее 18-летнего возраста.

В п. 42 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 1 февраля 2011 г. № 1 указывается, что к уголовной ответственности за вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления или совершение антиобщественных действий могут быть привлечены лица, достигшие восемнадцатилетнего возраста и совершившие преступление умышленно.¹⁸⁹

Часть 2 рассматриваемой статьи предусматривает повышенную ответственность за те же действия, если они совершены родителями, педагогом либо иным лицом, на которое законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего. Под родителями следует понимать отца и мать, вовлекающих в преступление несовершеннолетнего (в том числе лишенных родительских прав), а также его приемных родителей.

Совершение преступления педагогом означает, что квалифицирующим обстоятельством является не сама по себе профессия виновного (или его педагогическое образование), а то, что лицо, на которое возложено проведение

¹⁸⁷ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.М. Лебедев // Доступ из справочно-правовой системы Консультант Плюс.

¹⁸⁸ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. А.П. Чекалин, 3-е изд., перераб. и доп. – Юрайт-Издат, 2006. // Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс».

¹⁸⁹ Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 1 февраля 2011 г. № 1 (в ред. от 28.10.2021) «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2011. № 4.

учебной или воспитательной работы (педагогической деятельности), именно вовлекает в преступление несовершеннолетнего (учитель, преподаватель техникума, воспитатель детского сада и т.п.).¹⁹⁰

К иным лицам следует отнести опекуна (попечителя), родственников несовершеннолетнего, вовлекающих его в совершение преступления.

В ч. 3 ст. 151 УК РФ включен особо квалифицированный состав преступления, предусматривающий способ совершения преступления – применение насилия или угрозу его применения.

По смыслу закона в ч. 3 ст. 151 УК РФ имеется в виду любое насилие, независимо от того, был ли причинен вред здоровью несовершеннолетнего или нет. При этом насилие, предусмотренное ст. 112-116, ч. 1 ст. 117-119, охватывается ч. 3 ст. 151 УК и дополнительной квалификации не требует. Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 111) либо истязание при отягчающих обстоятельствах (ч. 2 ст. 117) квалифицируются по совокупности со ст. 151 УК РФ.¹⁹¹

В соответствии с примечанием к ст. 151 УК РФ действие этой статьи не распространяется на случаи вовлечения несовершеннолетнего в занятие бродяжничеством, если это деяние совершено родителем вследствие стечения тяжелых жизненных обстоятельств, вызванных утратой источника средств существования или отсутствием места жительства.

Литература.

1. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (отв. ред. А.А. Чекалин; под ред. В.Т. Томина, В.В. Свечкова). – 3-е изд., перераб. и доп. – Юрайт-Издат, 2006 // Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». – Текст: электронный.

2. Комментарий к Уголовному кодексу РФ в 4 т. Том 2. Особенная часть. Разделы VII–VIII / В. М. Лебедев [и др.]; ответственный редактор В. М. Лебедев. – Москва : Издательство Юрайт, 2023. – 371 с. – (Профессиональные комментарии). – ISBN 978-5-534-00046-7. – Текст : электронный // Образовательная платформа Юрайт [сайт]. – URL: <https://urait.ru/bcode/512837> (дата обращения: 21.12.2023).

3. Наумов А.В. Практика применения Уголовного кодекса Российской Федерации. Комментарий судебной практики и доктринальное толкование. – Волтерс-Клувер, 2005. // Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». – Текст: электронный.

¹⁹⁰ Наумов А.В. Практика применения Уголовного кодекса Российской Федерации. Комментарий судебной практики и доктринальное толкование. – Волтерс-Клувер, 2005. // Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс».

¹⁹¹ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. А.П. Чекалин, 3-е изд., перераб. и доп. – Юрайт-Издат, 2006. // Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс».

§ 10. Неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего: понятие, признаки, особенности квалификации

Основным объектом преступного посягательства выступают общественные отношения, возникающие по поводу воспитания несовершеннолетних. *Факкультативным объектом* может быть честь, достоинство, здоровье несовершеннолетнего.¹⁹²

Объективная сторона преступления характеризуется деянием (действием или бездействием), выражающимся в неисполнении или ненадлежащем исполнении соответствующим лицом обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего, и специфическим *способом* – жестоким обращением с несовершеннолетним.¹⁹³

Жестокое обращение может быть выражено в его избиении, издевательствах, унижении человеческого достоинства, отказе в питании, ограничении в свободе передвижения.

При систематическом причинении побоев или легкого вреда здоровью, не повлекшего расстройства здоровья, действия виновного должны квалифицироваться только по ст. 156 УК РФ. Когда же потерпевший истязается или ему причиняется вред здоровью средней тяжести или тяжкий, требуется дополнительная квалификация.¹⁹⁴ При этом не имеет значения, умышленно или по неосторожности причинен указанный вред. Истязание, причинение более тяжкого вреда здоровью и доведение до самоубийства предполагают квалификацию соответствующих преступлений по совокупности со ст. 156 УК РФ.¹⁹⁵

Состав преступления – формальный, оно признается оконченным с момента неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего, соединенного с жестоким с ним обращением.

С *субъективной стороны* преступление характеризуется виной в форме прямого умысла.

Субъект преступления специальный: а) родители, усыновители, приемные родители, опекуны и попечители; б) лица, обязанные воспитывать несовершеннолетнего в процессе осуществления надзора за последними в силу профессиональный (служебных) обязанностей.

¹⁹² Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. А.П. Чекалин, 3-е изд., перераб. и доп. – Юрайт-Издат, 2006. // Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс».

¹⁹³ Наумов А.В. Практика применения Уголовного кодекса Российской Федерации. Комментарий судебной практики и доктринальное толкование. – Волтерс-Клувер, 2005. // Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс».

¹⁹⁴ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. В.М. Лебедев // Доступ из справочно-правовой системы Консультант Плюс.

¹⁹⁵ Наумов А.В. Практика применения Уголовного кодекса Российской Федерации. Комментарий судебной практики и доктринальное толкование. – Волтерс-Клувер, 2005. // Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс».

Литература.

1. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (отв. ред. А.А. Чекалин; под ред. В.Т. Томина, В.В. Сверчкова). – 3-е изд., перераб. и доп. – Юрайт-Издат, 2006 // Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». – Текст: электронный.

2. Комментарий к Уголовному кодексу РФ в 4 т. Том 2. Особенная часть. Разделы VII–VIII / В. М. Лебедев [и др.]; ответственный редактор В. М. Лебедев. – Москва : Издательство Юрайт, 2023. – 371 с. – (Профессиональные комментарии). – ISBN 978-5-534-00046-7. – Текст : электронный // Образовательная платформа Юрайт [сайт]. – URL: <https://urait.ru/bcode/512837> (дата обращения: 21.12.2023).

3. Наумов А.В. Практика применения Уголовного кодекса Российской Федерации. Комментарий судебной практики и доктринальное толкование. – Волтерс-Клувер, 2005. // Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». – Текст: электронный.

Международное уголовное право (Б1.В.08)

Литература ко всем вопросам:

1. Иногамова-Хегай Л.В. Международное уголовное право – СПб.: Издательство: "Юридический центр Пресс", 2003. – 495 с. – ISBN 5-94201-252-0 – Текст : непосредственный.

2. Международное уголовное право : учебник для вузов / А. В. Наумов, А. Г. Кибальник, В. Н. Орлов, П. В. Волосюк ; под редакцией А. В. Наумова, А. Г. Кибальника. – 4-е изд., перераб. и доп. – Москва : Издательство Юрайт, 2023. – 509 с. – (Высшее образование). – ISBN 978-5-534-11607-6. – Текст : электронный // Образовательная платформа Юрайт [сайт]. – URL: <https://urait.ru/bcode/510818> (дата обращения: 05.06.2023).

3. Международное уголовное право : учебник для вузов / А. В. Бриллиантов [и др.] ; под общей редакцией А. В. Бриллиантова ; ответственные редакторы А. А. Арямов, Г. А. Русанов. – Москва : Издательство Юрайт, 2023. – 358 с. – (Высшее образование). – ISBN 978-5-534-03451-6. – Текст : электронный // Образовательная платформа Юрайт [сайт]. – URL: <https://urait.ru/bcode/511279> (дата обращения: 05.06.2023).

§ 1. Принципы международного уголовного права

Принципы МУП – основополагающие идеи, в соответствии с которыми осуществляется правовое регулирование в рамках данной отрасли.

<u>Общепризнанные принципы уголовного права</u> (закреплены в Уставе ООН 1945 г., Уставе Нюрнбергского трибунала 1946 г., Всеобщей декларации прав человека 1948 г., Международном пакте о гражданских и политических правах 1966 г., Декларации о принципах международного права 1970 г.)	<u>Специальные принципы международного уголовного права</u> (закреплены в уставе Нюрнбергского трибунала 1946 г., Международном пакте о гражданских и политических правах 1966 г., Конвенции о неприменении срока давности к военным преступлениям и преступлениям против человечества 1968 г., Римском статуте Международного уголовного суда 1998 г.)
1. <i>Право на жизнь.</i> Жизнь человека охраняется законом и никто не может быть произвольно лишен жизни.	1. <i>Неотвратимости ответственности.</i> Лицу, совершившему преступление, признанному виновным и квалифицированному в соответствии с международным правом должно быть назначено наказание в пределах санкции статьи.

2. <i>Запрет на применение смертной казни.</i> Смертная казнь как исключительная мера наказания применяется только за особо тяжкие преступления в соответствии с законом. Приговоренные к данному виду наказания имеют право просить о помиловании или смягчении наказания.	2. <i>Индивидуальности ответственности.</i> Уголовная ответственность как мера принуждения, применяемая к лицу, совершившему преступление, является индивидуальной, личной. Под «субъектом преступления» понимается лицо, которое само совершило преступление или использовало другого человека.
3. <i>Запрет на применение пыток.</i> Никто не должен подвергаться пыткам или жестоким бесчеловечным или унижающим достоинство обращению или наказанию.	3. <i>Нет преступления без указания на то в законе.</i> Лицо не может быть признано виновным в совершении какого-либо преступления, если на момент его совершения ни национальным законодательством, ни международным правом не признавалось преступлением.
4. <i>Право на личную свободу.</i> Все люди рождаются равными в своих достоинствах и правах и имеют право на признание их правосубъектности. Они имеют право свободно передвигаться и выбирать себе место жительства в пределах любого государства.	4. <i>Нет наказания без указания на то в законе.</i> Лицо, совершившее преступление, должно нести наказание в соответствии с международно-правовыми предписаниями, сложившимися в правоприменительной практике. Каждое виновно совершенное противоправное общественно-опасное деяние должно влечь за собой наказание в соответствии с санкцией статьи.
5. <i>Право на гласное рассмотрение дела в суде.</i> Для определения прав и обязанностей при предъявлении обвинения каждый человек имеет право на основе полного равенства на то, чтобы его дело было рассмотрено гласно и с соблюдением всех требований справедливости и беспристрастным судом.	5. <i>Неприменение срока давности к лицам, виновным в совершении преступлений против мира и безопасности человечества.</i> К лицу, совершившему международное преступление, в том числе военное преступление, преступление против человечества, акты геноцида, независимо от времени их совершения сроки давности не применяются.
6. <i>Право на личную неприкосновенность.</i> Никто не может быть подвергнут произвольному аресту, задержанию или изгнанию иначе как на основании и в соответствии с процедурами, установленными законом, предъявленным ему уголовным обвинением.	6. <i>Положение должностного лица не освобождает его от уголовной ответственности.</i> На должностных лиц государства, совершивших международное преступление или преступление международного характера, не распространяется иммунитет от судебного преследования.

7. <i>Презумпция невиновности.</i> Человек считается невиновным до тех пор, пока его виновность не будет установлена законным порядком в суде.	7. <i>Недопустимость ссылки на приказ начальника или предписание закона.</i> Исполнение приказа правительства или начальника не освобождает лицо от ответственности по международному праву, если сознательный выбор был фактически для него возможен. Приказ о совершении акта геноцида или любого преступления против человечности всегда считается явно незаконным.
8. <i>Право на пересмотр судебного приговора.</i> Осужденный за какое либо преступление имеет право на пересмотр дела в вышестоящей судебной инстанции согласно закону.	8. <i>Запрет повторного осуждения лица за совершение одного преступления по международному праву.</i> Совершенное лицом преступление может порождать только одно последствие в виде наказания.
9. <i>Право на безвозмездное пользование услугами переводчика.</i> Лицо, не владеющее языком, на котором осуществляется судопроизводство, имеет право на бесплатную помощь переводчика.	
10. <i>Право на равную защиту.</i> Все люди равны перед законом и имеют право без всякого различия на равную защиту закона от какой бы то ни было дискриминации и какого бы то ни было подстрекательства к такой дискриминации.	
11. <i>Право на восстановление нарушенных прав.</i> Каждый человек имеет право на эффективное восстановление в правах компетентными и национальными судами в случае нарушения его основных прав, предоставленных ему Конституцией или законом.	

Литература:

1. Кузнецов А.П. Принципы международного уголовного права // Юридическая техника. 2020. № 14. С. 452-455.
2. Общие принципы международного уголовного права. Консультативная служба по международному гуманитарному праву. URL: https://www.icrc.org/ru/download/file/50687/general_principles_rus_final.pdf (дата обращения: 28.06.2023).

§ 2. Система международного уголовного права. Проблемы множественности источников международного уголовного права

Международное уголовное право (МУП) – свод норм, которые запрещают определенные категории действий, считающиеся серьезными преступлениями, регулируют порядок проведения расследования таких действий, осуществления уголовного преследования и приведения в исполнение наказания за их совершение, а также устанавливают личную ответственность лиц, их совершивших.

Отрасль международного уголовного права носит комплексный характер, что обусловлено как сферой правового регулирования, так и спецификой источников.

Предмет правового регулирования – широкий комплекс отношений в сфере борьбы с преступностью. В связи с этим источники международного уголовного права также носят комплексный характер и регламентируют отношения материального и процессуального характера, вопросы международного сотрудничества государств в сфере борьбы с преступностью.

При анализе источников международного уголовного права можно увидеть, что в них регламентируются вопросы криминализации деяний, представляющих угрозу миру и безопасности человечества, пенализация таких деяний, разработка стандартов исполнения наказания, выработка стратегии борьбы с международными преступлениями и преступлениями международного характера, сотрудничество государств и международных организаций в деле предупреждения, пресечения, обнаружения и расследования преступлений, задержания лиц, их совершивших, и привлечения их к уголовной ответственности.

Таким образом, в систему международного уголовного права входят следующие подотрасли:

- международное материальное уголовное право, которое включает в себя институт международных преступлений, институт преступлений международного характера, обстоятельства, исключаящие преступность деяния, институт соучастия, неоконченного преступления и т.д.;
- международное уголовно-процессуальное право, регламентирующее вопросы расследования международных преступлений, судебного разбирательства, обжалования решений, правовой помощи по уголовным делам;
- международное уголовно-исполнительное (пенитенциарное) право, которое представляет собой совокупность принципов и норм, регламентирующих правовой статус осужденных, устанавливающих международные правила и стандарты исполнения различных видов наказаний, вопросы сотрудничества в пенитенциарной сфере;
- международное оперативно-розыскное право, которое регламентирует вопросы предупреждения, пресечения и раскрытия международных преступлений и преступлений международного характера, задержания лиц, их совершивших, международного сотрудничества в сфере борьбы с преступностью.

База источников международного уголовного права разнообразна и эклектична. В качестве таковых принято выделять следующие:

1) общие принципы права (в том случае, если они получили нормативное оформление и их неисполнение или нарушение может повлечь за собой неблагоприятные последствия). К таковым можно отнести: принцип всеобщего уважения прав и свобод человека, принцип равноправия народов и право народов распоряжаться своей судьбой, принцип мирного сосуществования и суверенного равенства государств, принцип нерушимости государственных границ и территориальной целостности государств, принцип сотрудничества государств¹⁹⁶;

2) принципы и нормы международного права. Под нормой в данном случае понимается правило поведения, которое признается субъектами международного права в качестве юридически обязательного. К ним относятся прежде всего договорные нормы. Существует ряд классификаций договорных норм международного права. По способу принятия выделяют двусторонние (договоры о правовой помощи), многосторонние (договоры региональных организаций) и универсальные (открытые для подписания любым государством) нормы. По способу правового регулирования нормы подразделяются на императивные (обязательные для исполнения субъектами, например, уставы международных трибуналов) и диспозитивные (в рамках которых субъекты сами определяют свое поведение). По характеру нормы международного права можно разделить на имеющие непосредственное действие (не нуждаются во введении во внутреннее законодательство государств) и имеющие опосредованное воздействие (должны быть имплементированы в национальное законодательство государств);

3) международные обычаи – неписаные правила поведения, которыми регулируются те или иные отношения при согласии субъектов международного права;

4) решения международных организаций, в том числе международных судов. Такие решения не создают новых норм, однако наполняют существующие нормы содержанием, обеспечивая единообразие их применения;

5) юридические доктрины. В ст. 38 Статута Международного Суда ООН допускается использование «доктрины наиболее квалифицированных специалистов по публичному праву различных наций в качестве вспомогательного средства для определения правовых норм»;

6) нормы национального права того государства, которыми бы суд руководствовался при обычных обстоятельствах, в случае их совместимости с Римским Статутом Международного уголовного суда и общепризнанными принципами и нормами международного права.

¹⁹⁶ Международное уголовное право : учебник для вузов / А. В. Наумов, А. Г. Кибальник, В. Н. Орлов, П. В. Волосяк ; под редакцией А. В. Наумова, А. Г. Кибальника. — 4-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2023. — С. 45. — Текст : электронный // Образовательная платформа Юрайт [сайт]. — URL: <https://urait.ru/bcode/510818> (дата обращения: 05.06.2023).

Литература:

1. Малиновский А.А. Система международного уголовного права. // Московский журнал международного права. 2004. № 4. С. 246-255. <https://doi.org/10.24833/0869-0049-2004-4-246-255>.
2. Спиридонов А.П. Международный договор в системе источников международного уголовного права // Научный вестник Омской академии МВД России. 2009. № 4 (35). С. 3-10.

§ 3. Действие норм международного уголовного права во времени и в пространстве

Действие норм МУП во времени. Преступность деяния определяется той нормой международного уголовного права, которая действовала в момент совершения этого деяния.

Нормы международного уголовного права вступают в силу в момент, когда юридическую силу приобретает договор, в котором они содержатся. Согласно Венской конвенции о праве международных договоров от 23.05.1969 г. до вступления договора в официальную силу государства, которые подписали договор или обменялись документами, образующими договор, под условием ратификации, принятия или утверждения или выразившие согласие на обязательность для них договора до его вступления в силу, должны воздерживаться от действий, которые лишили бы договор его объекта и цели. Но вступление договора в силу не означает его юридическую обязательность, т.к., как правило, в договорах устанавливается, какое количество государств-участников должно его ратифицировать. Но даже если договор вступил в силу, но государство его не ратифицировало, для этого государства такой договор не будет иметь обязательного характера.

Таким образом, обязательную силу для государства договор приобретает при наличии двух условий: вступление такого договора в силу и ратификация его этим государством.

Второй момент, связанный с действием международного договора во времени, это прекращение его действия. Можно выделить несколько оснований для прекращения:

- 1) истечение срока, на который был принят договор (зачастую в договоре указана возможность автоматической или инициативной пролонгации);
- 2) замена новым договором;
- 3) выход государства из договора или если в договоре участников осталось меньше необходимого минимального количества;
- 4) прекращение договора по причине его противоречия основополагающим принципам международного права.

Что же касается о действии во времени решения международного суда, то оно вступает в силу с момента, определенного в нем, и становится обязатель-

ным для всех участников данной организации. Государства, признающие юрисдикцию суда, не имеют права выхода из решения этого суда.

По общему правилу, обратная сила норм международного уголовного права не допускается, однако она может быть применена в случае смягчения положения виновного лица. В соответствии с Венской Конвенцией о праве международных договоров 1969 г., если иное намерение не явствует из договора или не установлено иным образом, то положения договора не обязательны для участника договора в отношении любого действия или факта, которые имели места до даты вступления договора в силу для указанного участника, или в отношении любой ситуации, которая перестала существовать до этой даты. Согласно положениям Римского Статута Международного уголовного суда он может применяться к деяниям, совершенным на территории государств, для которых Статут еще не вступил в силу, если запрашивающее государство обратится с соответствующим заявлением.

Если во внутреннем праве государства отсутствуют нормы о преступности наказуемости деяния, признаваемым преступлением по международному праву, лицо его совершившее, не освобождается от ответственности. К такому лицу должны быть применены нормы международного права, в том числе национальным правоприменителем.

В соответствии с Конвенцией о неприменимости срока давности к военным и иным преступлениям против человечности 1968 г. сроки давности не исчисляются за военные преступления, в том числе серьезные нарушения Женевских конвенций 1949 г.; преступления против человечества, не зависимо от срока их совершения и наказуемости по внутреннему праву государства; акты геноцида.

Действие норм МУП в пространстве. В договорах обычно не определяется их территориальная сфера действия. Они должны иметь ту же сферу действия, что и суверенитет участников. Совместными усилиями государства-участники могут придавать договору глобальную сферу действия. Кроме того, заинтересованные участники могут определять в договоре режим той или иной международной территории (например, Антарктики). Если сфера действия договора имеет свою специфику, она специально оговаривается в нем.

В целом можно выделить следующие принципы действия норм международного уголовного права в пространстве:

1) территориальный принцип, т.е. действие международного права имеет место на территории тех государств, где было совершено преступное деяние. Понятие «территория» определяется по общему международному праву или по внутреннему праву государства-участника. Государство может изымать из-под действия международной нормы часть своей территории (например, Европейская конвенция о правовой помощи по уголовным делам от 20.04.1959 г. применяется только к территориям метрополий). Иногда в конвенциях устанавливаются прямые запреты на их применение на территории государств (например, Конвенция о захвате заложников 1979 г. не будет действовать, если преступле-

ние совершено в пределах одного государства, виновный и потерпевший являются гражданами этого государства и находятся на его территории);

2) реальный принцип, т.е. нормы международного права могут быть применены на территории государства, не являющегося участником соглашения, при условии согласия этого государства. Такое правило закреплено, например, в Римском Статуте Международного уголовного суда, а также в конвенциях о выдаче, если государство не имеет соглашения о выдаче.

3) универсальный принцип, т.е. возможность ответственности по международному уголовному праву вне зависимости, где и кем было совершено преступление. Например, Устав Нюрнбергского трибунала распространил его действие на все преступления, подпадающего по его юрисдикцию. Подобные положения закреплены и в Женевских конвенциях 1949 г., а также в Проекте Кодекса преступлений против мира и безопасности человечества.

Литература:

1. Лукашук И.И. Действие международного договора во времени и пространстве // Журнал российского права. 2005. № 4. С. 10–117.

2. Бальхаева С.Б. Ретроактивное действие международных договоров // Журнал российского права. 2015. № 4. С. 122–130.

§ 4. Нюрнбергский трибунал и его роль в формировании международного уголовного права

Нюрнбергский процесс является первым в истории опытом осуждения преступлений международного масштаба. Учреждению Международного военного трибунала для преследования и наказания главных немецких военных преступников предшествовала длительная политическая и дипломатическая работа, главным образом со стороны СССР, направленная, в конечном счете, на проведение судебного разбирательства над главными немецкими военными преступниками. Союзники до последнего не проявляли особого интереса именно к судебному разбирательству, предпочитая политическое решение этого вопроса¹⁹⁷. 08 августа 1945 г., через три месяца после Победы над фашистской Германией, правительства СССР, США, Великобритании и Франции заключили соглашение об организации суда над главными военными преступниками. В дальнейшем к соглашению официально присоединились еще 19 государств.

¹⁹⁷ Ромайкин И.А., Фомина Л.Ю. Нюрнбергский трибунал и его значение для международного права // Военный юрист в Санкт-Петербурге. URL : https://vk.com/@voen_yur_spb-nurnbergskii-tribunal-i-ego-znachenie-dlya-razvitiya-mezhdun (дата обращения: 13.07.2023).

Процесс начался 20 ноября 1945 г. и продолжался почти 11 месяцев. Перед Трибуналом предстали 24 военных преступника, входивших в высшее руководство фашистской Германии¹⁹⁸. Также впервые был рассмотрен вопрос о признании преступными ряда политических и государственных институтов – руководящего состава фашистской партии НСДАП, штурмовых (СА) и охранных (СС) ее отрядов, службы безопасности (СД), тайной государственной полиции (гестапо), правительственного кабинета, Верховного командования и Генерального штаба¹⁹⁹.

Были те, кто выступал с критикой относительно создания Нюрнбергского трибунала. В основном приводились два аргумента. Первый – Трибунал являлся судом победителей над побежденными и нельзя было бы говорить о справедливости приговора. Однако суд не стал скорой расправой. За 30 дней до начала процесса подсудимым был вручен обвинительный акт на немецком языке, были предоставлены процессуальные гарантии, обеспечивалось право на защиту, было проведено 403 открытых заседания, в ходе которых тщательно исследовались доказательства, суд дифференцированно подошел и к выбору меры наказания. Второй – нарушение принципа «*nullum poena sine lege*» («нет наказания без закона»), и *ex post facto*, т.е. применение правовых норм, созданных после совершения преступлений. Но в Уставе Трибунала не было создано норм, закрепляющих новые составы преступлений, в нем были лишь объединены существующие на тот момент конвенционные и обычные нормы. К примеру, никто из подсудимых на Нюрнбергском процессе не был обвинен в геноциде, поскольку данный состав преступления на тот момент не был закреплён нормативно, а конвенция о нем появилась лишь в 1948 г.

В Уставе Нюрнбергского трибунала от 08 августа 1945 г. определялся круг международных преступлений, в которых обвинялись бывшие фашистские руководители. Преступления были разбиты на три категории: преступления против мира, военные преступления и преступления против человечности (ст. 6).

Главным юридическим документом, содержащим основные юридические итоги Нюрнбергского процесса, является его Приговор. В Приговоре содержится квалификация и осуждение военных преступлений, преступлений против человечности, а также агрессивной войны в качестве тяжчайших международных преступлений.

Значительную роль в процессе сыграл главный обвинитель от СССР Р.А. Руденко. Им и сотрудниками Прокуратуры СССР были подготовлены множество доказательств, включая документы, фотографии, аудиозаписи, до-

¹⁹⁸ Г.В. Геринг, Р. Гесс, И. фон Риббентроп, Р. Лей, В. Кейтель, Э. Кальтенбруннер, А. Розенберг, Г. Франк, В. Фрик, Ю. Штрейхер, В. Функ, Г. Шахт, Г. Крупп фон Болен унд Гальбах, К. Дениц, Э. Редер, Б. фон Ширах, Ф. Заукель, А. Иодль, М. Борман, Ф. фон Папен, А. Зейсс-Инкварт, А. Шпеер, К. фон Нейрат, Г. Фриче (Обвинительное заключение // Нюрнбергский процесс: Сб. материалов: В 2 т. / Под ред. К.П. Горшенина. М., 1952. Т. 1. С. 33).

¹⁹⁹ Нюрнбергский процесс // Сайт Генеральной Прокуратуры РФ. URL : <https://cpp.genproc.gov.ru/web/gprf/activity/veterans-rights/nuremberg> (дата обращения: 13.07.2023).

кументальные фильмы, были представлены свидетели, в том числе из руководящего состава вермахта.

Трибунал приговорил двенадцать военных преступников (Геринга, Риббентропа, Кейтеля, Кальтенбруннера, Розенберга, Франка, Фрика, Штрейхера, Заукеля, Иодля, Зейсс-Инкварт, Бормана) к смертной казни через повешение, троих (Гесса, Функа, Редера) – к пожизненному заключению, четверых – к тюремному заключению на определенные сроки (Деница, Шираха, Шпеера, Нейрата), а троих подсудимых (Шахта, Папена, Фриче) – оправдал. Были признаны преступными организациями руководящий состав нацистской партии, гестапо, СД и СС. СА, правительственный кабинет, генеральный штаб и высшее командование германских вооруженных сил преступными организациями признаны не были²⁰⁰. Членом Международного военного трибунала от СССР И.Т. Никитченко было заявлено особое мнение о несогласии с выводами Трибунала в части оправдания троих подсудимых, меры назначенного Гессу наказания, непризнания преступными указанных организаций, которое стало частью Приговора.

Обобщая значение Нюрнбергского процесса, можно выделить следующие положения:

- Устав и приговор Нюрнбергского трибунала положили начало формированию системы основополагающих принципов международного уголовного права, являющихся ныне общепризнанными. 11 декабря 1946 г. Генеральной Ассамблеей ООН была принята Резолюция «Подтверждение принципов международного права, признанных Статутом Нюрнбергского трибунала».

- Сформирована и реализована идея международной уголовной ответственности физических лиц (в отличие от международно-правовой ответственности государств).

- Впервые были сформулированы и классифицированы тягчайшие международные преступления против мира и безопасности человечества.

- Впервые к уголовной ответственности были привлечены высшие должностные лица государства.

- Нюрнбергский процесс привел к международной интеграции и сотрудничеству в борьбе с международными преступлениями. Он положил начало системе международной юстиции.

Кроме того, итоги Нюрнбергского процесса легли в основу целого пласта нормативных актов, именуемых «Нюрнбергским наследием». К таковым можно отнести: Устав международного военного трибунала для Дальнего Востока от 19.01.1946 г., Конвенция о предупреждении преступления геноцида и наказании за него от 09.12.1948 г., Женевские конвенции от 12.08.1949 г. и Дополнительные протоколы к ним от 08.06.1977 г., Конвенция о неприменимости срока давности к военным преступлениям и преступлениям против человечности от

²⁰⁰ Приговор Международного военного трибунала. С. 489 – 490, 495 – 496, 500 – 502, 505, 536, 553, 564, 566 – 567.

26.11.1968 г., Определение агрессии от 14.12.1974 г., Проект международного кодекса преступлений против мира и безопасности человечества и другие.

Таким образом, «Нюрнбергское наследие» объединило между собой государства, ставшие свидетелями гуманитарной катастрофы 1939-1945 г.г. и осознавшие необходимость консолидации усилий по недопущению аналогичных сценариев в будущем, для создания необходимых правовых основ по предотвращению совершения преступлений против мира и безопасности человечества как на уровне международного, так и национального уголовного права.

Литература:

1. Звягинцев А.Г. Главный процесс человечества. Репортаж из прошлого. Обращение к будущему. – ЗАО «ОЛМА Медиа Групп», 2012. – 1200 с.
2. Ромайкин И.А., Фомина Л.Ю. Нюрнбергский трибунал и его значение для международного права // Военный юрист в Санкт-Петербурге. URL : https://vk.com/@voen_yur_spb-nurnbergskii-tribunal-i-ego-znachenie-dlya-razvitiya-mezhdun (дата обращения: 13.07.2023).

§ 5. Понятие и признаки преступления по международному уголовному праву. Виды международных преступлений

В международном уголовном праве дефиниция «преступление» отсутствует.

Под *преступлением* в международном уголовном праве обычно понимают нарушающее мировой правопорядок, виновно совершенное лицом деяние, противоправность которого и ответственность за которое установлены международным уголовным правом.

По мнению профессора И.И. Лукашука, такое преступление требует наличия международного элемента, который может заключаться в самом характере противоправного деяния, в объекте или результате.

Основные черты преступления в международном уголовном праве:

1. **Общественная опасность**, т.е. способность причинять вред общественным отношениям. Данный признак имеет качественную и количественную характеристики. Качественная определяется характером общественной опасности, т.е. важностью общественных отношений, на которые осуществляется посягательство, характером причиненного вреда. Количественная определяется степенью общественной опасности, т.е. тяжестью причиненных последствий, способом совершения преступления. В преступлениях по международному праву общественная опасность трансформируется в опасность для мирового правопорядка, общественные отношения носят международный характер, причиненный вред затрагивает интересы многих государств.

2. **Противоправность**. Одним из принципов международного уголовного права является принцип «нет преступления без указания на то в законе». Деяние, объективно нетерпимое для мирового сообщества в силу его опасности для

сложившейся системы международных отношений, криминализируется, т.е. запрещается нормами международного уголовного права.

3. Виновность, т.е. психическое отношение лица к совершенному им общественно опасному и противоправному деянию и его последствиям. В источниках международного уголовного права встречаются такие термины, характеризующие вину лица, как «сознательность», «намеренность», «волевой характер», «специальное намерение».

4. Наказуемость, которая означает неотвратимость ответственности. В большинстве источников МУП наказуемость определяется лишь в самом общем виде, однако в некоторых документах (например, Римском статуте) встречаются и определенные наказания за преступления.

Состав преступления по МУП можно определить как совокупность установленных источниками МУП объективных и субъективных признаков, характеризующих деяние как преступление по международному уголовному праву.

С точки зрения структуры в составе преступления по МУП можно выделить 4 элемента:

1. Объект, который представляет собой совокупность всех жизненно важных интересов мирового сообщества, подпадающих под охрану МУП. В некоторых преступлениях можно выделить предмет (например, оружие массового поражения, наркотические средства и т.д.) и потерпевшего (например, в геноциде это лицо, обладающее признаками определенной демографической группы).

2. Объективная сторона, т.е. внешнее проявление преступного поведения, включающее деяние, последствия и причинную связь.

3. Субъективная сторона, которая характеризуется внутренним, психическим отношением лица к совершенному общественно опасному деянию и наступившим последствиям. Иногда в нормах МУП содержится указание на мотивы и цели (например, цель геноцида – полное или частичное уничтожение определенной демографической группы).

4. Субъект. С точки зрения Римского Статута ответственности за обозначенные в нем преступления подлежат только вменяемые физические лица, достигшие возраста 18 лет. В некоторых конвенциях в качестве субъекта преступления рассматриваются также юридические лица (например, в Конвенции об уголовной ответственности за коррупцию от 27.01.1999 г.).

Виды преступлений по МУП:

1. Международные преступления (преступления по общему международному праву). Их отличительными чертами являются наибольшая общественная опасность, объектом выступают мир и безопасность человечества, входят в юрисдикцию Международного уголовного суда, совершаются, как правило, государствами в лице их руководителей или иных ответственных должностных лиц. В зависимости от непосредственного объекта можно выделить следующие международные преступления.

а) преступления против мира. В Римском Статуте к таковым относится агрессия. Мир как объект уголовно-правовой охраны представляет собой юридическое и фактическое отсутствие военных действий;

б) военные преступления. Эта категория включает в себя нарушение Женевских конвенций 1949 г. и другие серьезные нарушения законов и обычаев ведения войны. Их объектом выступают международные отношения в сфере соблюдения правил ведения войны или разрешения международных конфликтов;

в) преступления против безопасности человечества. К данной группе можно отнести геноцид и преступления против человечности. Объектом этих преступлений являются отношения, обеспечивающие безопасность, т.е. состояние защищенности, человечества в целом или отдельных его демографических групп.

2. Преступления международного характера (конвенционные преступления). К ним относятся посягательства, затрагивающие частные аспекты межгосударственных отношений. Эти преступления входят в юрисдикцию национальных судов и ответственность за их совершение наступает по национальному праву. В зависимости от объекта посягательства выделяют следующие группы конвенционных преступлений.

а) преступления против прав и свобод личности (рабство и работорговля, похищение людей, торговля людьми, эксплуатация проституции и т.д.);

б) экономические преступления (легализация доходов от преступной деятельности, фальшивомонетничество, незаконное использование чужого товарного знака и т.д.);

в) коррупционные преступления (получение и дача взяток, коммерческий подкуп и т.д.);

г) преступления против общественной безопасности (транспортные, экологические, преступления против здоровья населения и общественной нравственности, преступления против культурного наследия народов и т.д.).

3. Транснациональные преступления, т.е. общеуголовные преступления, содержащие «иностраннный элемент», в связи с чем их расследование и разрешение невозможно в рамках национального законодательства одного государства.

Литература:

1. Спиридонов А.П., Бабурин В.В. Виды преступлений в международном уголовном праве // Научный вестник Омской академии МВД России. 2012. № 2 (45). С. 3–7.

§ 6. Проблема субъекта ответственности по международному уголовному праву

Под *субъектом* как элементом состава преступления принято понимать определенную совокупность признаков, характеризующих лицо, которое подвергается ответственности по МУП.

До Нюрнбергского процесса международная практика не знала случая привлечения к уголовной ответственности индивидов. Считалось, что международное право налагает обязанности на государства, а не на отдельных лиц. Следовательно, наказанию за нарушение норм международного права подлежали только государства. Тем не менее, Трибунал отметил, что «преступления против международного права совершаются людьми, а не абстрактными категориями, и только путем наказания отдельных лиц, совершающих такие преступления, могут быть соблюдены установления международного права»²⁰¹.

В проекте Кодекса преступлений против мира и безопасности человечества, подготовленного Комиссией международного права ООН, включена специальная ст. 4 «Ответственность государств», согласно которой, «ответственность отдельных лиц за преступления против мира и безопасности человечества, предусмотренная в настоящем Кодексе, никоим образом не влияет на ответственность государств по международному праву». Государство также несет политическую, материальную или моральную ответственность за совершенные противоправные деяния, но субъектами уголовной ответственности могут быть только индивиды.

Государство (как способ организации общества), в отличие от индивида, не способно действовать самостоятельно, не обладает собственной волей и своим внутренним психическим отношением к совершаемому им деянию, признаваемому международным правом преступным. Т.е. нет одного из необходимых элементов состава преступления – субъективной стороны. Поэтому государство не может быть способным совершить преступление и нести ответственность по международному уголовному праву. Но вина государства состоит в том, что оно сознательно наносит ущерб международному правопорядку и несет за это политическую, материальную или моральную ответственность. При этом квалификация деяния государства, как международно-противоправного, определяется международным правом, и уголовная ответственность лица за совершенное преступление не влияет на ответственность государств по международному праву (например, ст. 25 Римского Статута).

В соответствии с международным правом за совершение преступления уголовная ответственность может быть возложена на юридическое лицо. В Руководящих принципах в области предупреждения преступности и уголовного правосудия (1985 г.) имеется следующее положение: «Государства-члены должны рассматривать вопрос о предусмотренности уголовной ответственно-

²⁰¹ Накашидзе Б.Д. К вопросу о субъектах международной уголовной ответственности // Вестник РУДН, Серия Юридические науки. 2014. № 4. С. 253.

сти не только для лиц, действовавших от имени какого-либо учреждения, корпорации или предприятия... но и для самого учреждения, корпорации или предприятия путем выработки соответствующих мер предупреждения их возможных преступных действий и наказания за них».

В Приложении к Рекомендации № R88(18) Комитета Министров стран-членов Совета Европы от 20.10.1988 г. закреплены десять принципов уголовной ответственности юридических лиц, нормативное закрепление в национальном законодательстве и соблюдение которых рекомендовано странам участницам. Согласно названным принципам предприятие должно нести ответственность независимо от того, было ли идентифицировано то физическое лицо, чьи действия или бездействие имеют состав правонарушения. Юридическое лицо подлежит уголовной ответственности в случаях, когда того требует характер правонарушения, степень вины, опасность последствий для общества и необходимость предотвращения дальнейших правонарушений. При этом правовые последствия должны настигать и должностных лиц, виновных в совершении правонарушения.

Необходимость уголовной ответственности юридических лиц устанавливается в п. 2 ст. 5 Международной конвенции о борьбе с финансированием терроризма, п. 3 ст. 10 Конвенции ООН против транснациональной организованной преступности и уголовного правосудия, п. 3 ст. 26 Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции [5] и др.²⁰².

Основными субъектами международного уголовного права являются индивиды. Римский Статут Международного уголовного суда устанавливает, что юрисдикция Суда распространяется только на физических лиц (ст. 25). В качестве признаков субъекта Статут называет достижение 18-летнего возраста и вменяемость (отсутствие психического заболевания, лишаящего лицо возможности осознавать противоправность или характер своего поведения или соотносить свои действия с требованиями закона).

Таким образом, юрисдикция Международного уголовного суда распространяется только на физических лиц. Многими международными актами государствам рекомендовано установить в национальном законодательстве уголовную ответственность для юридических лиц. Государства не являются субъектами уголовной ответственности, но подлежат ответственности международной (политической, материальной, моральной), что не исключает уголовной ответственности физических лиц за совершенные преступления.

Литература:

1. Накашидзе Б.Д. К вопросу о субъектах международной уголовной ответственности // Вестник РУДН, Серия Юридические науки. 2014. № 4. С. 253-261.

²⁰² Полтавец В.В. Наказание и особенности его назначения юридическим лицам по международному уголовному праву // Научные исследования и инновации. 2020. С. 159.

2. Полтавец В.В. Наказание и особенности его назначения юридическим лицам по международному уголовному праву // Научные исследования и инновации. 2020. С. 158-163.

§ 7. Наказание по международному уголовному праву.

Особенности назначения наказания по международному уголовному праву и его исполнения

В международных правовых актах понятие наказания не содержится, указываются лишь отдельные его признаки. Исключение составляет Модельный уголовный кодекс государств-участников СНГ, где закрепляется, что наказание есть «мера государственного принуждения (кара), назначаемая по приговору суда. Оно применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается в предусмотренном уголовным законом лишении или ограничении прав и свобод этого лица».

В решениях международных трибуналов часто обозначаются цели наказания, такие как возмездие, сдерживание, реинтеграция обвиняемого в общество, общественное осуждение, защита общества, прекращение безнаказанности, содействие примирению, восстановление мира и правосудия.

В соответствии с Римским Статутом Международный уголовный суд может назначить одну из следующих мер наказания лицу:

1) лишение свободы на определенный срок, исчисляемый в количестве лет, которое не превышает максимального количества в 30 лет;

2) пожизненное лишение свободы в тех случаях, когда это оправдано исключительно тяжким характером преступления и индивидуальными обстоятельствами лица, признанного виновным в его совершении;

3) штраф в соответствии с критериями, предусмотренными в Правилах процедуры и доказывания;

4) конфискацию доходов, имущества и активов, полученных прямо или косвенно в результате преступления, без ущерба для прав bona fide третьих сторон.

При назначении наказания Международный уголовный суд должен учитывать тяжесть преступления и личность осужденного.

Если лицо осуждено за совершение более чем одного преступления, Суд назначает наказание за каждое преступление и общее наказание с указанием всего срока лишения свободы. Этот срок не должен быть меньше срока, предусмотренного самым суровым отдельным наказанием, которое было назначено, и не должен превышать 30 лет лишения свободы или меры наказания в виде пожизненного лишения свободы. При назначении наказания в виде лишения свободы Суд засчитывает срок предварительного содержания под стражей.

Наказание в виде лишения свободы отбывается в государстве, назначаемом Судом из перечня государств, уведомивших Суд о своей готовности принять лиц, которым вынесен приговор. Если ни одно из государств не назначено в соответствии с пунктом 1, наказание в виде лишения свободы отбывается в

тюремном учреждении, предоставляемом государством пребывания. Суд может в любое время принять решение о переводе лица, которому вынесен приговор, в тюрьму другого государства. Только Суд имеет право принимать решение о каком-либо уменьшении срока наказания и выносит постановление по этому вопросу, заслушав лицо. Когда лицо отбыло две трети срока наказания или 25 лет в случае пожизненного лишения свободы, Суд осуществляет обзор приговора, с тем чтобы определить, следует ли уменьшить назначенный по этому приговору срок наказания.

Что касается конвенционных преступлений, наказание за них назначается национальными судами в соответствии с национальным законодательством. Ряд международных документов дают рекомендации относительно назначаемых видов наказания. Например, Конвенция ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ 1988 г. предусматривает применение тюремного заключения и других видов лишения свободы, штрафных санкции и конфискации, Конвенцией по борьбе с подкупом должностных лиц иностранных государств при проведении международных деловых операций 1997 г. регламентируются назначение лишения свободы и изъятие или конфискация и т.д.

Особое место среди международных наказаний занимает смертная казнь. Нюрнбергским трибуналом 12 подсудимых, а Токийским трибуналом 7 военных преступников были приговорены к смертной казни через повешение. В Протоколе № 6 от 1983 г. Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 г. указывается, что смертная казнь отменяется. Об отмене данного вида наказания говорится и в Резолюции 1044 от 1994 г. Парламентской Ассамблеи Совета Европы.

Неоднократно мировое сообщество обращало внимание на необходимость государств применения наказаний, альтернативных лишению свободы. В Токийских правилах 1990 г., в частности, указываются следующие возможные виды наказаний: устные санкции, такие как замечание, порицание и предупреждение; условное освобождение от ответственности; поражение в гражданских правах; экономические санкции и денежные наказания, такие как разовые штрафы и поденные штрафы; конфискация или постановление о лишении права собственности на имущество; возвращение имущества жертве или постановление о компенсации; условное наказание или наказание с отсрочкой; условное освобождение из заключения и судебный надзор; постановление о выполнении общественно полезных работ; направление в исправительное учреждение с обязательным ежедневным присутствием; домашний арест; любой другой вид обращения, не связанный с тюремным заключением; какое-либо сочетание перечисленных выше мер.

При назначении вида и меры наказания суд должен учитывать смягчающие и отягчающие обстоятельства. К *смягчающим* международно-правовые документы обычно относят способствование раскрытию преступления, возмещение вреда, раскаяние лица в содеянном, исполнение приказа начальника. В качестве *отягчающих* могут рассматриваться совершение преступления в составе

организованной группы, применение насилия или оружия, должностное положение, вовлечение или использование несовершеннолетнего, совершение преступления в исправительном учреждении, учебном заведении, общественном учреждении, предыдущее осуждение.

Международным сообществом были приняты ряд документов, направленных на защиту прав осужденных. К таковым можно отнести, например, Минимальные стандартные правила обращения с осужденными 1955 г., Минимальные стандартные правила ООН, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних 1985 г. и др.

Что касается наказаний для юридических лиц, то наиболее полный их перечень содержится в Приложении к Рекомендации № R88(18), в котором перечисляются в качестве таковых следующие меры: предупреждение, выговор, обязательство, занесенное в судебный протокол; принятие решения, в котором заявляется об ответственности, без наложения санкций; штраф или иная финансовая санкция; конфискация собственности, которая использовалась при совершении правонарушения или приобретена в результате незаконной деятельности; введение запретов на определенные виды деятельности, например, запрет на ведение дел с государственными органами; лишение финансовых привилегий и Научные исследования и инновации 161 субсидий; запрет на рекламу товаров или услуг; отзыв лицензии; снятие управляющих с занимаемых должностей; назначение судебными органами временного управления; закрытие или ликвидация компании; взыскание компенсации и/или реституции в пользу потерпевшего; восстановление прежнего состояния; опубликование решения о наложении санкции или иных мер. При назначении наказания суд учитывает общеправовые принципы и тяжесть совершенного преступления, а также исходит из понимания экономической выгоды, полученной предприятием от своей незаконной деятельности.

Литература:

1. Полтавец В.В. Наказание и особенности его назначения юридическим лицам по международному уголовному праву // Научные исследования и инновации. 2020. С. 158-163.

§ 8. Юридическая регламентация и природа экстрадиции. Основания выдачи преступников. Виды экстрадиции

Экстрадиция – комплекс уголовно-процессуальных действий, направленных на розыск, задержание, заключение под стражу и передачу лица иностранному государству или в органы и учреждения международной юстиции на основании и в порядке, установленном международными договорами и национальным законодательством, либо на основе принципа взаимности с целью осуществления уголовного преследования, отправления правосудия или приведения в исполнение вступившего в силу приговора суда.

Юридическая регламентация экстрадиции: Европейская конвенция о выдаче ETS № 024 (Париж, 13.02.1957 г.), Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минск, 22.01.1993 г.), ст. 102 Римского статута, УПК РФ, двусторонние и многосторонние соглашения государств.

Правовая природа экстрадиции.

Правовой институт	Разновидность правоприменительной практики
Межотраслевой институт, включающий в себя нормы международного, конституционного, уголовного, уголовно-исполнительного и уголовно-процессуального права	Правовой процесс, осуществляемый двумя или несколькими государствами в соответствии с международным и национальным законодательством, с помощью которого одна страна передает в другую лицо, обвиненное или осужденное в совершении уголовного преступления в целях уголовного преследования или наказания

Системы экстрадиции.

Европейско-континентальная	Англо-американская	Смешанная (французская)
Процедура выдачи носит административный характер: поступивший запрос рассматривается министерством иностранных дел с точки зрения его соответствия соглашениям, затем поступает в министерство юстиции (прокуратуру) для юридического заключения относительно его соответствия международным договорам и национальному законодательству. Окончательное решение о выдаче принимает либо само министерство юстиции, либо правительство	Предусматривает обязательное судебное участие. Выдача возможна лишь на основании исследования судом достаточности оснований и неопровержимости доказательств, изобличающих лицо в совершении преступления. Под достаточностью оснований понимается достаточность доказательств для того, чтобы любой здравомыслящий человек приобрел уверенность в том, что представший перед судом человек действительно совершил преступление	Поступивший запрос изначально рассматривается в судебных инстанциях. Отрицательное решение судебных органов является обязательным для компетентного органа (министерства юстиции): оно обязано отклонить запрос. Положительное решение суда не является обязательным для органов исполнительной власти и носит рекомендательный характер

Виды экстрадиции.

В зависимости от нормативно-правовых оснований		
Договорная, конвенциональная – экстрадиция, осуществляемая на основании нормативных правовых актов международного и национального характера	Институциональная – экстрадиция, осуществляемая на основании принадлежности и сотрудничества в международных органах, учреждениях и организациях регионального, межрегионального, международного и глобального характера	Экстрадиция, осуществляемая на основе принципа взаимности

По субъектному основанию			
Экстрадиция граждан (США, Япония)	Иностранных граждан	Лиц без гражданства	Лиц с двойным гражданством

Исходя из содержания правовых отношений при осуществлении выдачи		
Экстрадиция лиц по запросу РФ из иностранного государства в Россию	Экстрадиция по запросу иностранного государства из России	Экстрадиция лица в органы или учреждения международной юстиции

В зависимости от содержания правоприменительной деятельности		
Выдача, осуществляемая в традиционном (общем) порядке	Выдача, осуществляемая в усложненном порядке (например, в МУС)	Выдача, осуществляемая в упрощенном порядке (Европейский ордер на арест в Евросоюзе)

Условия экстрадиции – совокупность определенных требований, предъявляемых международным и национальным законодательством к каждому конкретному факту выдачи лица, совершившего преступление, и имеющих своей целью обеспечение правомерности осуществляемой экстрадиции и определение степени ее обязательности.

1. Экстрадиционность преступления, т.е. оно должно входить в список преступлений, за совершение которых можно потребовать выдачи. В практике сложились два основных способа определения экстрадиционности: перечневый метод и система минимального срока наказания (традиционно – 1 год тюремного заключения).

2. Принцип «двойной преступности», т.е. правонарушение считается преступным в соответствии с законодательством обеих договаривающихся стран.

3. Принцип «или выдай, или суди», т.е. любое преступление, совершенное лицом, подлежащим выдаче, должно получить соответствующую оценку в установленном порядке в юрисдикции либо страны совершения преступления, либо страны принадлежности лица.

4. Принцип ограничения в преследовании выданного лица, т.е. лицо не может быть преследуемо в уголовном порядке за какие-либо другие преступления, кроме тех, которые обусловили выдачу.

5. Должны учитываться: характер преступления (например, политический), отдельные категории преступления (военные, финансовые и т.д.), наличие дискриминации по какому-либо признаку, давность привлечения к ответственности, гуманизм (например, возможность применения смертной казни), риск оказаться наказанным дважды за одно и то же деяние.

Литература:

1. Воронин О.В. О понятии, содержании, типах, видах и сложившихся моделях экстрадиции // Russian Journal of Criminal Law. 2018. № 11. С. 37-40.

2. Измайлова П.Р. Проблема экстрадиции в международном публичном праве // Труды Института государства и права Российской академии наук. 2010. № 5. С. 46-55.

§ 9. Императивные основания отказа в выдаче.

Факультативные основания отказа в выдаче.

Взаимосвязь института выдачи и института убежища

Правовые основания *отказа* в экстрадиции.

1. Императивные основания:

- а) смертная казнь как мера наказания в запрашивающем государстве;
- б) пытки и другие жестокие, бесчеловечные или унижающие достоинство виды обращения и наказания;
- в) соблюдение правила «non bis in idem»;
- г) отказ в экстрадиции по причине определенных «политических побуждений»;
- д) совершение воинских правонарушений;
- е) истечение срока давности.

Кроме того, в ст. 464 УПК РФ указаны следующие основания отказа в выдаче: лицо является гражданином РФ, имеется вступившее в законную силу решение суда Российской Федерации о наличии препятствий для выдачи данного лица в соответствии с законодательством и международными договорами Российской Федерации; деяние, послужившее основанием для запроса иностранного государства о выдаче, в соответствии с уголовным законодательством Российской Федерации не является преступлением.

2. Диспозитивные основания. Диспозитивные нормы о выдаче обладают полной юридической силой и подпадают под действие императивного принципа добросовестного исполнения обязательств, который не предусматривает для таких норм никаких исключений. Если субъекты не договорились об ином, они обязаны выполнить предписание диспозитивной нормы, а в случае ее нарушения несут полную ответственность. Диспозитивные нормы при отказе в экстрадиции являются в основном процессуальными:

а) нарушение требований, связанных с подачей запроса об экстрадиции и сопроводительных документов;

б) временный арест и отсроченная передача;

в) нарушение процедуры лица, подлежащего выдаче.

3. Факультативные основания:

а) гражданство выдаваемого лица;

б) территориальный принцип (например, согласно ст. 464 УПК РФ в выдаче может быть отказано, если преступление совершено на территории РФ или против интересов РФ);

в) конкурирующие запросы (решение принимается с учетом всех обстоятельств, тяжести и места совершения преступления, гражданства лица, возможности последующей выдачи другому государству);

г) фискальные правонарушения.

Экстрадиция и *право на убежище*. Изложенный в ст. 33 Конвенции о статусе беженцев 1951 г. и являющийся частью обычного международного права принцип невыдворения является фундаментальным, отклонения от которого не допускаются.

Беженец – это лицо, которое в силу вполне обоснованных опасений стать жертвой преследований по признаку расы, вероисповедания, гражданства, принадлежности к определенной социальной группе или политических убеждений находится вне страны своей гражданской принадлежности и не может пользоваться защитой этой страны или не желает пользоваться такой защитой вследствие таких опасений; или, не имея определенного гражданства и находясь вне страны своего прежнего обычного местожительства в результате подобных событий, не может или не желает вернуться в нее вследствие таких опасений.

Принцип невыдворения относится не только к стране происхождения беженца, но также к другой стране, в которой у него возникает обоснованный страх преследования или из которой его могут направить в страну, где существует риск преследования.

К беженцам не относятся лица, которые совершили преступление против мира, военное преступление или преступление против человечности, совершили тяжкое преступление неполитического характера вне страны, давшей им убежище, и до того как они были допущены в эту страну в качестве беженцев, виновны в совершении деяний, противоречащих целям и принципам Организации Объединенных Наций.

Принцип невыдворения не применяется к лицам, рассматриваемым в силу уважительных причин как угроза безопасности страны, в которой они нахо-

дятся, или осужденным вошедшим в силу приговором в совершении особенно тяжкого преступления и представляющим общественную угрозу для страны.

Запрашиваемое государство не может провести экстрадицию искателя убежища в его страну происхождения, пока не будет рассмотрено его заявление об убежище, включая этап апелляции.

Литература:

1. Измайлова П.Р. Проблема экстрадиции в международном публичном праве // Труды Института государства и права Российской академии наук. 2010. № 5. С. 46-55.

2. Ижнина Л.П., Гришин А.С. Основания отказа в выдаче лиц в целях осуществления уголовного преследования // Вестник Нижегородского университета им. Н.И. Лобачевского. Право. 2008. № 2. С. 218-222.

§ 10. Преступление геноцида: понятие, состав, толкование в практике международных трибуналов

В Конвенции о предупреждении преступления геноцида и наказании за него, принятой в 1948 г., в окончательной редакции было принято следующее определение геноцида: «В настоящей Конвенции под геноцидом понимаются следующие действия, совершаемые с намерением уничтожить, полностью или частично, какую-либо национальную, этническую, расовую или религиозную группу, как таковую:

а) убийство членов такой группы;

б) причинение серьезных телесных повреждений или умственного расстройства членам такой группы;

в) предумышленное создание для какой-либо группы таких жизненных условий, которые рассчитаны на полное или частичное физическое уничтожение ее;

г) меры, рассчитанные на предотвращение деторождения в среде такой группы;

д) насильственная передача детей из одной человеческой группы в другую».

В Конвенции четко определен круг потерпевших. К ним относятся представители национальной, этнической, расовой или религиозной группы. Представители тех же демографических групп населения определены в качестве потерпевших в рассматриваемом составе в уголовном законодательстве Российской Федерации, Украины, Казахстана, Испании. Объектом преступления следует признать отношения, обеспечивающие безопасность указанных демографических групп. Многие государства расширили объект геноцида, путем включения в число потерпевших представителей иных групп населения. Уголовный

закон Латвийской Республики к объекту геноцида относит безопасность социальной группы, а также группы людей определенных общих убеждений²⁰³. УК Польши к жертвам геноцида относит также членов политической группы и группы с определенным мировоззрением²⁰⁴. УК ФРГ, закрепляя объект геноцида, использует наиболее общее понятие – «отличающаяся своими особенностями определенная группа»²⁰⁵. УК Эстонии содержит уникальную по сравнению с законодательством других государств формулировку потерпевших от геноцида – оказывающая сопротивление оккупационному режиму или иная социальная группа²⁰⁶. В УК Франции в ст. 211-1 допускается совершение геноцида в отношении «группы, определенной на основе любого другого произвольного критерия»²⁰⁷.

В число деяний, в форме которых может осуществляться геноцид, Конвенция 1948 г. включает: убийство членов национальной, этнической, расовой или религиозной группы; причинение серьезных телесных повреждений или умственного расстройства членам такой группы; предумышленное создание для какой-либо группы таких жизненных условий, которые рассчитаны на полное или частичное физическое уничтожение ее; меры, рассчитанные на предотвращение деторождения в среде такой группы; насильственную передачу детей из одной человеческой группы в другую. Аналогичные деяния включены в объективную сторону состава геноцида в уголовном законодательстве Украины и Германии.

Толкование «серьезных телесных повреждений» приводилось Международным уголовным трибуналом по Руанде в деле *Prosecutor v. Kayshema and Ruzindana*, где указывалось, что серьезный вред может включать в себя воздействие на один или несколько элементов структуры человека, которое наносит ущерб органам тела и не позволяет им функционировать в обычном режиме. Причиненный вред не обязательно должен приводить к смерти, но должен быть таким, что потерпевший не сможет быть социально полезным обществу. Нанесенные побои и раны тогда будут относиться к серьезному вреду, когда они будут являться причиной невозможности функционирования одного или нескольких основных механизмов человеческого организма. Также сюда относятся запугивание, террор, угрозы или серьезный психический вред, осуществляемые без физической агрессии. Суд также постановил, что акты сексуального насилия, избиения и допросы, сочетаемые с побоями или угрозой причинения смерти, относятся к серьезным телесным повреждениям²⁰⁸.

²⁰³ Уголовный кодекс Латвийской Республики. – СПб.: Издательство «Юридический Центр Пресс», 2001. С. 113.

²⁰⁴ Уголовный кодекс Польши. – СПб.: Издательство «Юридический Центр Пресс», 2001. С. 109.

²⁰⁵ Уголовный кодекс ФРГ. – СПб.: Издательство «Юридический Центр Пресс», 2003. С. 121.

²⁰⁶ Уголовный кодекс Эстонской Республики URL: <http://ru.wikipedia.org/wiki> (дата обращения: 14.07.2023).

²⁰⁷ Новый уголовный кодекс Франции. М., 1993. С. 56-57.

²⁰⁸ *Prosecutor v. Kayshema and Rusindana*. Case № ICTR-95-1. 1 May 1999. § 106-113. URL: <http://69.94.11.53/ENGLISH/cases/KayRus/judgment/4.htm> (дата обращения: 04.08.2023).

Конвенция 1948 г. относит к геноциду меры, рассчитанные на предупреждение деторождения в среде группы, объединенной по определенному признаку. УК РФ и УК Казахстана эту форму геноцида описывают как насильственное воспрепятствование деторождению. Характеристика деяния, используемая Конвенцией, шире используемой УК РФ, поскольку включает в себя и ответственность за применение ненасильственных мер, рассчитанных на предупреждение деторождения (например, издание законодательного акта, запрещающего определенной группе населения страны рождение детей). Следует отметить, что такая форма геноцида вообще отсутствует в уголовном законодательстве Испании и Эстонии.

Конвенция о предупреждении преступления геноцида и наказании за него указывает на преднамеренное создание для какой-либо группы таких жизненных условий, которые рассчитаны на полное или частичное ее уничтожение, а УК РФ и УК Казахстана на иное создание жизненных условий, рассчитанных на физическое уничтожение членов группы. УК Польши говорит о создании для лиц, принадлежащих к демографической группе, условий жизни, грозящих ей биологическим уничтожением. УК Испании как геноцид рассматривает ситуации, когда группа или отдельные ее члены будут поставлены в условия, опасные для жизни или серьезно ухудшающие здоровье. То есть положения Конвенции упоминают о группе в целом, а положения УК РФ, Казахстана, Польши и Испании об отдельных членах такой группы. что позволяет квалифицировать как геноцид не только массовое оказание воздействия на всех членов демографической группы, но и применение мер к конкретным ее представителям.

В соответствии с Конвенцией 1948 г. (подобные положения закреплены также в законодательстве РФ, Казахстана, Эстонии, Польши, Германии, Украины) геноцидом признается насильственная передача детей из одной демографической группы в другую. В УК Испании речь идет не только о принудительной передаче детей, но и о насильственном перемещении в другую группу любых потерпевших. Представляется, что деянием, которое может привести к уничтожению национальной, этнической, расовой или религиозной группы, является именно передача детей. У ребенка личность находится еще на стадии формирования и ребенок легче может ассимилироваться с другими группами населения и воспринять их культуру и обычаи и, как следствие, утратить признаки, присущие его родной группе.

Многие государства предусмотрели в своем законодательстве формы геноцида, не указанные в Конвенции 1948 г.

Согласно УК Испании одним из деяний, входящих в объективную сторону геноцида, является сексуальное нападение на членов демографической группы. И хотя в Конвенции 1948 г. изнасилование не включено в объективную сторону геноцида, вопрос о квалификации подобного рода деяний рассматривался международными уголовными трибуналами при решении конкретных дел. Например, в 1998 г. Судебной палатой Международного уголовного трибунала по Руанде был вынесен приговор по делу *Prosecutor v. J.-P. Akayesu*, в

котором указывалось, что если рассматривать изнасилование как метод уничтожения группы людей путем причинения им тяжелого физического или душевного вреда, то его также можно отнести к геноциду. Кроме того, объяснялось, что изнасилование может рассматриваться как действие, препятствующее рождаемости внутри группы. В этом деле отмечалось, что в патриархальном обществе, где члены демографической группы подчинены отцу, меры, направленные на предотвращение рождаемости, включают изнасилования женщин рассматриваемой группы для насильственного оплодотворения мужчинами другой группы с намерением, что ребенок, которого родит женщина, будет воспитываться в другой группе²⁰⁹.

С точки зрения субъективной стороны рассматриваемого состава Конвенция и уголовное законодательство различных государств едины в предписаниях: она характеризуется умышленной формой вины и специальной целью – уничтожение полностью или частично национальной, этнической, расовой или религиозной группы. Действия, составляющие объективную сторону геноцида, отличаются именно намеренным характером, здесь субъект не может заблуждаться относительно последствий, к которым могут привести его действия. Эти действия в силу своего специфического характера просто не могут совершаться по неосторожности. Сознание лица должно охватывать то, что своими действиями оно создает опасность для существования национальных, этнических, расовых и религиозных групп. В деле *Prosecutor v. D. Tadić* отмечалось, что осознание может фактически подразумеваться из обстоятельств. Специфическая цель геноцида является его неотъемлемым признаком, отличающим от других преступлений. Отсутствие указанной цели не позволяет квалифицировать действия виновного как геноцид даже в случае, если фактически им были совершены массовые убийства лиц, принадлежащих определенным группам населения.

Возраст наступления уголовной ответственности за геноцид зависит от положений национального законодательства государств. В Конвенции 1948 г. минимальный возраст субъекта геноцида не установлен. Однако ст. 26 Римского статута международного уголовного суда содержит положение, согласно которому «Суд не обладает юрисдикцией в отношении любого лица, не достигшего 18-летнего возраста на момент предполагаемого совершения преступления». Поскольку преступление геноцида попадает под юрисдикцию Международного уголовного суда, можно сделать вывод, что с точки зрения международного уголовного права субъектом преступления геноцида признается только лицо, достигшее 18-летнего возраста.

В международном законодательстве для признания лица субъектом преступления не требуется, чтобы оно обладало какими-либо специальными признаками. Согласно Конвенции о предупреждении преступления геноцида и

²⁰⁹ *Prosecutor v. J.-P. Adayesu*. Case № ICTR-96-4-T. 2 September 1998. § 507. URL: <http://6994.11.53/ENGLISH/cases/Adayesu/judgement/acay001.htm> (дата обращения: 03.08.2023).

наказании за него «лица, совершающие геноцид или какие-либо другие из перечисленных в статье III деяний, подлежат наказанию, независимо от того, являются ли они ответственными по конституции правителями, должностными или частными лицами».

В Конвенции о предупреждении преступления геноцида и наказании за него в качестве самостоятельных преступлений предусмотрены: заговор с целью совершения геноцида, прямое и публичное подстрекательство к совершению геноцида, покушение на совершение геноцида, соучастие в геноциде.

Литература:

1. Ветошкина Е. Д. Геноцид в российском международном уголовном праве / Е. Д. Ветошкина. – Москва : Норма: Инфра-М, 2015. – 128 с. – ISBN 9785917686356;9785160111100. – EDN GBZONM.

2. Панкратова Е. Д. Уголовно-правовая характеристика геноцида : специальность 12.00.08 "Уголовное право и криминология; уголовно-исполнительное право" : диссертация на соискание ученой степени кандидата юридических наук / Панкратова Екатерина Дмитриевна. – Москва, 2010. – 200 с. – EDN QEXZSX.

Решения в уголовном судопроизводстве (Б1.В.07)

Литература ко всем вопросам:

1. Доказывание и принятие решений в состязательном уголовном судопроизводстве: монография / Е.К. Антонович, Т.Ю. Вилкова, Л.М. Володина и др.; отв. ред. Л.Н. Масленникова. 2-е изд., перераб. и доп. Москва: НОРМА, ИНФРА-М, 2022. – 448 с.
2. Лупинская П.А. Решения в уголовном судопроизводстве: теория, законодательство, практика. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Норма, Инфра-М, 2010. – 240 с.
3. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации. Общая часть : учебник для вузов / Г. М. Резник [и др.] ; под общей редакцией Г. М. Резника. – 4-е изд., перераб. и доп. – Москва : Издательство Юрайт, 2023. – 452 с.
4. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации. Особенная часть : учебник для вузов / Г. М. Резник [и др.] ; ответственный редактор Г. М. Резник. – 4-е изд., перераб. и доп. – Москва : Издательство Юрайт, 2023. – 526 с.

§ 1. Решения в уголовном судопроизводстве. Понятие. Виды

Решения в уголовном судопроизводстве – это родовое понятие, отражающее результаты комплексной реализации объективных и субъективных факторов в рамках правоприменения компетентными должностными лицами и государственными органами в пределах своей компетенции во исполнение возложенных на них обязанностей при четком соблюдении предписаний уголовно-процессуального законодательства, направленного на воплощение в жизнь назначения уголовного судопроизводства.

Содержание обозначенной дефиниции аккумулирует в себе ряд атрибутов рассматриваемого понятия, среди которых важно обратить внимание на следующие.

А) Решения в уголовном судопроизводстве – это *родовое понятие* для решений всех должностных лиц и государственных органов, наделённых в рамках уголовно-процессуальной деятельности полномочиями на правоприменение, поскольку, несмотря на то, что в УПК РФ решения в рамках уголовного судопроизводства различных правоприменителей (суд, судья, прокурор, руководитель следственного органа, следователь, орган дознания, дознаватель, начальник подразделения дознания и др.) имеет различные наименования (постановление, определение, приговор, заключение и др.), но все остальные атрибуты, отраженные в дефиниции, в полной мере будут касаться характеристики принятия решений в уголовном процессе и судов, и судей, и руководителей следственных органов, и следователей, и органов дознания и других, указанных

в УПК РФ лиц, осуществляющих правоприменение в уголовном судопроизводстве²¹⁰.

Б) Решения в уголовном судопроизводстве – это продукт комплексного воздействия как *объективных, так и субъективных (личностных) факторов* в ходе уголовно-процессуальной деятельности.

К первым, помимо обозначенных П.А. Лупинской (социально-политические условия, кадровая и экономическая обеспеченность системы судопроизводства, принципы организации правоохранительных органов и судебной системы, правила замещения должностей в правоохранительных органах и суде, Уголовно-процессуальный кодекс РФ), необходимо отнести цифровизацию экономики и общественной жизни современной России.

Характеризуя же вторую группу, под которой П.А. Лупинская понимала лиц в уголовном судопроизводстве, наделенных полномочиями принимать решения со всеми присущими им должностными, корпоративными, нравственно-психологическими и другими характеристиками, логично подчеркнуть, что значение личного фактора в принятии решения определяется тем, что это – творческая, интеллектуально-волевая деятельность лиц, уполномоченных на его принятие. А творческий характер правоприменения, в свою очередь, определяется необходимостью приложения интеллектуальных усилий для установления фактических обстоятельств дела, что требует глубокого проникновения в психологию, мотивацию поведения человека и т.п. Все это предопределяет важность высокого уровня профессиональной подготовки: наличие необходимых знаний, умений, навыков у лиц, осуществляющих правоприменительную деятельность в уголовном процессе. Имеются и определенные требования к возрасту, наличию специального юридического образования, стажу работы, к нравственным, психологическим качествам, предъявляемым к лицам, претендующим занять должность дознавателя, следователя, прокурора, а тем более судьи.

В) Решения в уголовном судопроизводстве – выступает продуктом *правоприменительной деятельности* в рамках уголовного процесса. Поскольку, с одной стороны, не охватывает сами по себе решения, сопряженные с другими формами реализации прав (использование прав, исполнения обязанностей, соблюдения запретов) вне структуры правоприменительной деятельности, а с другой стороны, призван обеспечивать «жизнь» нормам уголовного права, а следовательно тесно соприкасаться с конституционными правами граждан. При этом последнее требует дополнительного контроля со стороны государства, что сложно обеспечить вне рамок правоприменительной деятельности государственных органов и (или) их должностных лиц, имеющей в отличие от других форм реализации права несколько этапов, в которых могут принять участия

²¹⁰ Тем более, что законодатель в ст. 5 УПК РФ для разъяснения некоторых из обозначенных наименований использовал термин «решение».

сразу несколько органов и (или) должностных лиц, даже из различных ведомств.

Г) Компетентные должностные лица и государственные органы вправе принимать решения в уголовном судопроизводстве только *в рамках своей компетенции*, которую законодатель определил путем введения в правовую регламентацию; понятий подследственности, подсудности и специфики по их видам, требований, по общему правилу, обязательности взятия в свое производство, по ограничению возможности реализации, а значит и принятия решения по времени, мест осуществления деятельности, кругу вовлекаемых лиц и т.п.

Д) Решения в уголовном судопроизводстве должны выступать продуктом *деятельности, что регламентируется* уголовно-процессуальным законодательством в широком смысле этого слова. Правовая база включает в себя Конституцию РФ, решения Конституционного Суда РФ, Международные акты, Федеральные Конституционные законы, Уголовно-процессуальный кодекс РФ и ряд других федеральных законов, а также ряд федеральных подзаконных нормативно-правовых актов, детализирующих порядок применения ряда положений федеральных законов, регламентирующих осуществление уголовно-процессуальной деятельности.

Е) Решения в уголовном судопроизводстве *не должны входить в разрез с установленным ст. 6 УПК РФ*, согласно которой: «Уголовное судопроизводство имеет своим назначением: как защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших (в уголовно-правом смысле) от преступлений, так и защиту личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод. При этом уголовное преследование и назначение виновным справедливого наказания в той же мере отвечают назначению уголовного судопроизводства, что и отказ от уголовного преследования невиновных, освобождение их от наказания, реабилитация каждого, кто необоснованно подвергся уголовному преследованию».

Виды решения в уголовном судопроизводстве:

1. По наименованию процессуального документа (приговор, постановление, определение, заключение, представление и др.)

2. По кругу вопросов, на которые даются ответы при принятии решения (только уголовно-процессуального права; уголовно-правового характера: гражданско-правового характера)

3. По содержанию и направленности (открывающие начало процесса или отдельной стадии, направляющие производство в пределах стадии, наделяющие полномочиями, применения мер принуждения, завершающие производство в конкретной стадии или оканчивающие производство по конкретному делу или правовому вопросу и др.)

4 В зависимости кругом тех фактических обстоятельств, которые должны быть установлены для того, чтобы решение было принято, а также уровнем доказанности фактических обстоятельств, составляющих основу решения (основные и вспомогательные решения)

Литература:

1. Лупинская П.А. Решения в уголовном судопроизводстве: теория, законодательство, практика. 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Норма, Инфра-М, 2010. – 240 с.

§ 2. Субъекты принятия решения. Их полномочия.

Коллегиальные и единоличные решения

Субъект принятия решения в уголовном судопроизводстве – это суд и (или) судья, а также представители стороны обвинения, наделенные полномочиями на правоприменительную деятельность в ходе реализации назначения уголовного судопроизводства.

Суд (судья) может осуществлять правоприменительную деятельность в любой из стадий уголовного процесса. При этом ст. 29 УПК РФ закрепляет основные полномочия судьи в принятии решения как в рамках ключевых производств (основного, дополнительного (гл. 50 УПК РФ), специального (гл. 51 УПК РФ)), так и вспомогательного производства при рассмотрении жалоб в досудебных стадиях уголовного процесса и жалоб на промежуточные решения в судебных стадиях уголовного процесса.

Именно в характеристике суда (судей), как субъектов принятия решений в уголовном судопроизводстве, наиболее наглядно раскрывается характеристика *коллегиального и единоличного принятия решения*. Поскольку, помимо обособленного коллегиального (вынесение приговора судом в составе трех судей (п. 3 ч. 2 ст. 30 УПК РФ)) и единоличного (вынесение мировым судьей постановления о прекращении уголовного дела в связи с примирением потерпевшего с обвиняемым (ч. 5 ст. 319 УПК РФ)), имеются случаи, когда в рамках одной стадии для принятия конкретных итоговых решений коллегиального обязательно принятие единоличного решения, и наоборот, для принятия единоличного решения судьей требуется принятие коллегиального решения. В первом случае речь может вестись о постановлении Президиума Верховного Суда РФ в рамках надзорного производства по уголовному делу. А во втором, это вынесение приговора при рассмотрении уголовного дела с участием присяжных заседателей на основе вынесенного ими вердикта.

Правоприменительная же деятельность представителей стороны обвинения, по сути, ограничена тремя стадиями уголовного процесса:

- возбуждение уголовного дела,
- предварительное расследование,
- возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.

Причем *прокурор*, отнесенный, согласно главе 6 УПК РФ, к стороне обвинения, не является исключением несмотря на то, что он свои полномочия может реализовывать на любой стадии уголовного процесса. Так как, начиная со стадии подготовки к судебному заседанию, действующий УПК РФ (в связи с

закреплением в ранге принципа состязательности, вместо принципа всесторонности, полноты и объективности), по сути, уравнивал в оставшихся стадиях, за исключением последней, полномочия прокурора с полномочиями защитника, который по своей природе в российском уголовном процессе никогда не осуществлял и не может в настоящее время осуществлять правоприменительную деятельность. Основные полномочия прокурора правоприменительного характера, связанные с принятием решения, вытекают из содержания ч.2 ст. 37 УПК РФ, а также из положений статьи 415 и 416 УПК РФ.

Правоприменительная деятельность *руководителей следственных органов и следователей*, позволяющая говорить об их решениях в уголовном процессе, не однородна для представителей различных ведомств (МВД РФ, ФСБ РФ и СК РФ). В первую очередь, это обусловлено установленными в ст. 151 УПК РФ разновидностями подследственности по делам, по которым предварительное следствие обязательно, а кроме того, эта же статья закрепляет полномочия на право производства предварительного расследования в форме дознания исключительно только для следственных подразделений СК РФ, и, к тому же, специфичные полномочия по началу уголовного преследования для руководителей следственных органов СК РФ различного уровня устанавливаются главой 52 УПК РФ. Основные же общие полномочия правоприменительного характера в первых двух стадиях, касающиеся следователя, отражены в ст. 38 УПК РФ, а руководителя следственного органа – в ст. 39 УПК РФ. Что же касается их правоприменительных полномочий полномочия в стадии возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств, то они вытекают из регламентации ч. 4 ст. 415 УПК РФ и взаимосвязанных с ней положениями УПК РФ, регламентирующих осуществление процессуальной деятельности в досудебном производстве.

Следующий блок участников стороны обвинения, принимающих решения в рамках правоприменительной деятельности, охватывает также представителей различных ведомств (МВД РФ, Министерство Обороны РФ, Служба внешней разведки РФ, Федеральная противопожарная служба РФ, ФСБ РФ, Федеральная служба охраны РФ, ФСИН РФ, ФССП РФ, Федеральная таможенная служба РФ) и касается правоприменительной деятельности *органа дознания, начальника подразделения дознания, начальника органа дознания и дознавателя*, чьи полномочия в целом сконцентрированы в статьях 40, 40.1, 40.2, 41 УПК РФ и других положениях УПК РФ, находящихся с ними во взаимосвязи для успешного решения задач в стадиях досудебного производства в пределах их компетенции.

Перечисление участников в рамках характеристики их уголовно-процессуальной деятельности позволяет отметить наличие нескольких критериев для дифференциации принимаемых ими решений правоприменительного характера.

В первую очередь, это критерий подследственности. Он закреплён в ч. 3 ст. 151 УПК РФ и устанавливает разграничения между представителями различных ведомств на производство дознания по соответствующим составам пре-

ступления. Кроме отмеченного, указанные положения УПК РФ позволяют отметить, что представители не всех ведомств, признаваемых органами дознания, наделены полномочиями направления через прокурора уголовного дела в суд для рассмотрения по существу, а следовательно, есть органы дознания, которые не могут выносить решения в рамках производства дознания как в общей, так и сокращенной формах.

Во-вторых, это касается разграничения по процессуальному статусу, прописанному изначально соответственно в статьях 40-41 УПК РФ. Оно определяет иерархичность процессуального положения различных представителей органа дознания в механизме правоприменительной деятельности при принятии некоторых решений в рамках уголовно-процессуальной деятельности.

В-третьих, это зависит от формы участия, которое может осуществляться в стадии предварительного расследования в соответствии:

- с реализацией такого общего условия предварительного расследования как неотложные следственные действия (см. ст. 157 УПК РФ);
- с регламентацией производства дознания в общем порядке (см. гл. 32 УПК РФ);
- с регламентацией производства дознания в сокращенной форме (см. гл. 32.1 УПК РФ).

Самостоятельной группой принятия решений в уголовном судопроизводстве среди представителей стороны обвинения выступают *лица, перечисленные в ч.3 ст. 40 УПК РФ*, так как с вступления в силу УПК РФ, они не являются органом дознания, но сохранили полномочиями правоприменительного характера на принятие решения о возбуждении уголовного дела и других, связанных с производством неотложных следственных действий в соответствии со ст.157 УПК РФ, но не более того.

Литература:

1. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации. Общая часть : учебник для вузов / Г. М. Резник [и др.] ; под общей редакцией Г. М. Резника. – 4-е изд., перераб. и доп. – Москва : Издательство Юрайт, 2023. – 452 с.

§ 3. Решения о возбуждении уголовного дела (субъекты, поводы, основания)

Решение о возбуждении уголовного дела – это документально оформленный должностным лицом в пределах своей компетенции результат правоприменения по завершению уголовно-процессуальной деятельности на первой стадии уголовного процесса, в связи с установлением наличия условий (в том числе повода) и основания к возбуждению уголовного дела при отсутствии обстоятельств, указанных в ст. 24 УПК РФ.

Данная дефиниция позволяет обратить внимание на то, что понятие «решение о возбуждении уголовного дела» более емкое, чем «вынесение поста-

новления о возбуждении уголовного дела», так как включает в себя и постановление о взятии в своё производство заявления о совершении преступления, отнесенного к делам частного обвинения (ч. 1 ст. 115, ч. 1 ст. 116.1 и ч. 1 ст. 128.1 УК РФ). Последнее, в свою очередь, позволяет включать в перечень субъектов возбуждения уголовного дела и представителей судебной ветви власти (мировой судья, судья районного суда и судья гарнизонного военного суда). При этом, говоря об остальных субъектах, в чьих полномочиях имеется право на вынесение постановления о возбуждении уголовного дела, необходимо отдельно обособить из общего блока (следователь, руководитель следственного органа, орган дознания, начальник подразделения дознания, начальник органа дознания и лица, перечисленные в части 3 статьи 40 УПК РФ), тех, кто выносит постановления о возбуждении уголовных дел в отношении лиц, имеющих дополнительные уголовно-процессуальные гарантии неприкосновенности от начала уголовного преследования (Председатель СК РФ, исполняющий обязанности Председателя СК РФ, заместитель Председателя СК РФ, руководитель следственного органа СК РФ по субъекту РФ).

Также обозначенная выше дефиниция позволяет говорить о важности, в ряде случаев, для возбуждения уголовного дела не только наличие повода, но и других условий, без которых, согласно уголовно-процессуальному законодательству, уголовное дело даже при наличии повода и основания возбуждено быть не может. К таким условиям законодатель в соответствующих случаях относит: наличие согласия Государственной Думы ФС РФ, Совета Федераций ФС РФ, Конституционного Суда РФ, Высшей квалификационной коллегии судей РФ, Председателя СК РФ, руководителя следственного органа СК РФ по субъекту РФ, прокурора; заключения коллегии, состоящей из трех судей Верховного Суда РФ и другое.

Под поводом к возбуждению уголовного дела принято признавать один из пяти предусмотренных УПК РФ источников первичной информации о готовящемся или совершенном деянии (действии или бездействии), содержащем признаки состава преступления. При этом трем из пяти таких источников первичной информации, перечисленных в статье 140 УПК РФ, отведено по отдельной статье (см. статьи 141-143 УПК РФ), поскольку они были закреплены с момента вступления УПК РФ и отлаженная практика их применения не создавала проблем по надлежащему их закреплению в УПК РФ (заявлении о преступлении; явка с повинной и сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученном из иных источников). Два же оставшихся повода к возбуждению уголовного дела нарабатывались уже в 21 веке и были внесены в УПК РФ позже. Так, в 2010 году, в связи с тем, что в 2007 году прокурора лишили права возбуждать уголовные дела, было признано в качестве самостоятельного повода постановление прокурора о направлении соответствующих материалов в орган предварительного расследования для решения вопроса об уголовном преследовании, с выделением этого повода из перечня других тем, что его наличие не позволяет следователю вынести постановление об отказе в возбуждении уголовного дела без получения на это согласия руководителя следственного ор-

гана. А в 2022 году (в связи с неадекватностью восприятия европейскими странами и США начатой Россией специальной военной операции по денацификации и демилитаризации территории Украины) был возвращен ранее апробированный с 2011 по 2014 годы в качестве самостоятельного повода для возбуждения уголовных дел по налоговым преступлениям такой повод, как материалы, направленные налоговыми органами в соответствии с законодательством о налогах и сборах для решения вопроса о возбуждении уголовного дела. Эти материалы могут выступить самостоятельным поводом только при возбуждении уголовных дел о преступлениях, предусмотренных статьями 198-199.2 УК РФ.

При этом законодатель в 2019 году в регламентацию повода к возбуждению уголовного дела внес уточнение: «не могут служить поводом для возбуждения уголовного дела факт представления специальной декларации в соответствии с Федеральным законом «О добровольном декларировании физическими лицами активов и счетов (вкладов) в банках и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», а также сведения, содержащиеся в указанной декларации и документах и (или) сведениях, прилагаемых к указанной декларации».

Что же касается *основания для возбуждения уголовного дела*, то под ним понимается наличие достаточных данных, указывающих на признаки преступления, именно преступления, а не состава преступления, но не абстрактного, а конкретного, противоправность которого определяется конкретной статьей особенной части УК РФ. А там, где в статьях есть части, то конкретной частью по соответствующему пункту, если таковой имеется.

При вынесении постановления о возбуждении уголовного дела признаков преступления должно находить подтверждение в имеющихся материалах доследственной проверки, сами материалы могут быть результатом таких видов деятельности как уголовно-процессуальной (ч. 1 ст. 144 УПК РФ), оперативно-розыскной (ст. 6 закона об ОРД) и административно-распорядительной²¹¹, но обязательно осуществлённой в соответствии действующим законодательством, в том числе с соблюдением сроков установленных УПК РФ для доследственной проверки, а при продлении с соблюдением механизмов продления.

Степень же достаточности данных в материалах оценивается субъектом, который принимает решение о возбуждении уголовного дела (в ряде случаев, в том числе и с тем, кто дает разрешение на возбуждение уголовного дела) с учетом системы принципов уголовного процесса, включающую и принцип свободы оценки доказательств. При этом определяясь с достаточностью оснований для возбуждения уголовных дел о преступлениях, предусмотренных статьями 228.1 и 228.4 УК РФ в части незаконного сбыта наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, прекурсоров наркотических средств или

²¹¹ Иные нормативно-правовые акты регламентирующие деятельность органов дознания и следствия.

психотропных веществ, растений, содержащих прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ, либо их частей, содержащих прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ, не обходимо учитывать, что сам факт нахождения лица в состоянии наркотического опьянения или обнаружения в теле человека наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов не является достаточным основанием, а требует подтверждения совокупностью достаточных данных, указывающих на факт их передачи в нарушение положений закона от 8 января 1998 года № 3-ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах».

Литература:

1. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации. Особенная часть : учебник для вузов / Г. М. Резник [и др.] ; ответственный редактор Г. М. Резник. – 4-е изд., перераб. и доп. – Москва : Издательство Юрайт, 2023. – 526 с.

§ 4. Решения об избрании меры пресечения (субъекты, основания, порядок)

Решение об избрании меры пресечения – это документально оформленный должностным лицом в пределах своей компетенции результат правоприменения в рамках осуществления уголовного преследования конкретного лица в связи с установлением наличия условий (в том числе исходных) и основания для реализации положений гл.13 УПК РФ.

В гл. 13 УПК РФ закреплены 8 мер пресечения. По общему правилу, мера пресечения избирается лицом, в производстве которого находится уголовное дело, исключением является стадия предварительного расследования, на которой половина мер пресечения (запрет определенных действий, залог, домашний арест, заключение под стражу) может приниматься исключительно только по решению судьи.

При этом, говоря о субъектах, принимающих решения об избрании меры пресечения, важно обратить внимание на то, что с 2007 года прокурор, лишившись полномочий по расследованию уголовных дел, лишился и полномочий на указанное решение в ходе предварительного следствия (дознания)²¹², но за прокурором сохранилось полномочие в рамках международного сотрудничества (см. ст. 466 УПК РФ) на избрание домашнего ареста без решения судьи (суда) РФ при наличии решения судебного органа иностранного государства о заключении лица под стражу.

Что касается оснований избрания меры пресечения, то положения УПК РФ позволяют говорить о двух группах.

²¹² При этом важно отметить, что инициирование избрания мер пресечения, в его полномочиях были сохранены (См. п.4 ч. 2 ст. 37 УПК РФ).

В первой группе законодатель сводит основания к появлению уверенности лица, в производстве которого находится дело (в некоторых случаях лица, осуществляющего непосредственно ведомственный контроль или же прокурорский надзор в отношении производства по данному делу), в том, что обвиняемый (подозреваемый) может:

а) скрыться от дознания, предварительного следствия или суда;

б) продолжать заниматься преступной деятельностью;

в) угрожать свидетелю, иным участникам уголовного судопроизводства, уничтожить доказательства, либо иным путем воспрепятствовать производству по уголовному делу.

Поэтому, характеризуя данную группу оснований избрания мер пресечения, следует признать, что его изначальный субъективизм в их установлении должен базироваться на сведениях, содержащихся в материалах уголовного дела, поскольку:

во-первых, само решение компетентных должностных лиц об избрании меры пресечения в соответствии с таким принципом уголовного процесса, как законность при производстве по уголовному делу, должно быть обосновано фактическими обстоятельствами, что отражены в материалах уголовного дела, в рамках которого избирается мера пресечения;

во-вторых, при реализации такого принципа уголовного процесса, как право на обжалование процессуальных действий и решений (а логичность его применения связана с тем, что меры пресечения по своей природе направлены на введение ограничений в соответствующем аспекте жизни обвиняемого (подозреваемого)), уже иное лицо, а не то, что избирало меру пресечения, должно иметь возможность убедиться в логичности вывода о достаточности сведений, имеющих в материалах дела, для того, чтобы считать обоснованным принятое решение об избрании меры пресечения.

Во вторую группу оснований для избрания меры пресечения законодатель формулирует в ч. 2 ст. 97 УПК РФ через обозначение, по сути, цели применения, соответственно для:

– обеспечения исполнения приговора;

– возможной выдачи лица в порядке, предусмотренном ст. 466 УПК РФ.

Поэтому во второй группе оба основания по своей сути однозначно носят объективный характер, поскольку их наличие подтверждается существованием в первом случае в уголовном деле обвинительного приговора, подлежащего исполнению, а во втором случае – наличием у прокурора запроса от иностранного государства о выдаче лица в рамках международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства.

Возникновение основания для избрания меры пресечения порождает необходимость реализации предписаний, регламентирующих порядок избрания соответствующей меры пресечения.

В свою очередь *порядок избрания и реализации условно может быть разбит на два блока:*

- первый включает в себя совокупность условий, отсутствие которых не позволяет принять законное решение об избрании меры пресечения даже при наличии оснований,
- второй касается соблюдения процедуры избрания меры пресечения.

Анализ первого блока позволяет вычленять исходные условия принятия решения и сопутствующие. К исходным, в данном случае, можно отнести наличие возбужденного уголовного дела и приобретение статуса обвиняемого или подозреваемого (при этом нужно помнить, что избрание меры пресечения, указанное в ст. 46 УПК РФ, как основание пользоваться правами подозреваемого, возможно только как логическое продолжение в отношении лица, которое имеет статус подозреваемого до момента избрания в связи с любым из трех событий, перечисленных также в статье 46 УПК РФ при обозначении понятия подозреваемого). Сопутствующими же условиями стоит признать:

- желание лица, в производстве которого находится уголовное дело, избрать меру пресечения (в некоторых случаях это согласие с таким желанием лиц, осуществляющих ведомственный контроль и (или) прокурорский надзор, и (или) судебный контроль), поскольку изначально это право, а не обязанность указанных лиц;
- установление в необходимом объеме обстоятельств, учитываемых при избрании меры пресечения;
- документальное подтверждение четкого прохождения процедурных мероприятий по избранию меры пресечения.

Второй блок позволит обратить внимание на наличие следующих разновидностей процедур принятия решения об избрании меры пресечения:

а) представителями стороны обвинения без участия судьи до направления прокурору уголовного дела с обвинительным заключением или с постановлением о направлении дела в суд для решения вопроса о применении принудительных мер медицинского характера, а равно с обвинительным актом или с обвинительным постановлением;

б) с участием судьи до направления прокурору уголовного дела с обвинительным заключением или с постановлением о направлении дела в суд для решения вопроса о применении принудительных мер медицинского характера, а равно с обвинительным актом;

в) судьей по ходатайству прокурора до направления уголовного дела в суд для рассмотрения по существу;

г) судьей (судом) в судебных стадиях;

д) судьей по ходатайству прокурора в связи с поступившим от иностранного государства запроса о выдаче лица в рамках международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства.

Литература:

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19.12.2013 № 41 (ред. от 11.06.2020) «О практике применения судами законодательства о мерах пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста, залога и запрета определенных действий». – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

§ 5. Процессуальные решения, связанные с применением заключения под стражу (основания, порядок принятия)

Процессуальное решение, связанное с применением заключения под стражу – это документально оформленный судьей (судом)²¹³ в пределах своей компетенции результат правоприменения в рамках осуществления уголовного преследования конкретного лица в связи с установлением наличия условий (в том числе исходных) и основания для избрания, продления, изменения или отмены самой жёсткой меры пресечения в отношении него.

Из определения видно, что ответ на данный вопрос является логическим продолжением изложенного в ответе на предшествующий вопрос с элементами конкретизации второго блока порядка избрания и реализации мер пресечения, но только в части, касающейся заключения под стражу. Поэтому сами процедуры избрания меры пресечения даже при наличии основания, указанного в статье 97 УПК РФ, могут и не завершиться решением об избрании рассматриваемой меры пресечения.

Отмеченное позволяет (в зависимости от наличия необходимых для содержания обвиняемого (подозреваемого) под стражей основания и условий) поделить процессуальные решения, связанные с применением заключения под стражу, на две группы.

Первая – решения судьи (суда), принимаемые при установлении им основания и достаточности условий для реализации самой жесткой меры пресечения в отношении конкретного лица. К ним относятся решения:

- а) о замене ранее избранной меры пресечения на заключение под стражу;
- б) об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу;
- в) о продлении срока содержания под стражей.

Вторая – решения судьи (суда), принимаемые при отсутствии основания и (или) недостаточности условий для реализации рассматриваемой меры пресечения в отношении конкретного лица. К ним относятся решения:

²¹³ Ст. 466 УПК РФ предусматривает также решение прокурора об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу в отношении лица, при поступлении запроса о выдаче данного лица от иностранного государства, вместе с решением судебного органа о заключении лица под стражу, если прокурор не установил основания для отказа в выдаче лица и желает реализации меры пресечения в виде заключения под стражу, так как он не установил ограничения для этого.

- а) об отказе в удовлетворении ходатайства об избрании самой жесткой меры пресечения;
- б) о продлении срока задержания;
- в) об изменении самой жесткой меры пресечения на более мягкую;
- г) об отмене постановления судьи (определения суда) об избрании, продлении самой жесткой меры пресечения или замены на неё, ранее избранной меры пресечения.

Характеристика же всей совокупности условий и оснований избрания заключения под стражу, как самой жесткой меры пресечения, позволяет говорить о распределении их на три блока: общий, особый и специальный.

Общий касается любой меры пресечения в уголовном судопроизводстве, в том числе и заключения под стражу, как их разновидности. Об этом речь шла в ответе на предшествующий вопрос.

Особый связан с мерами пресечения, которые могут избираться и продлеваться только судьей (судом). К данному блоку можно отнести саму процедуру избрания, характеризуя которую необходимо заострить внимание на наличие дополнительных исходных и сопутствующих условий, а также на специфике установления наличия оснований принятия решения судьей до направления уголовного дела прокурору в связи с окончанием предварительного следствия или дознания (поскольку в данном интервале процедура принятия решения более объемна, в отличие от других интервалов, где не предусмотрена реализация ни ведомственного контроля, ни прокурорского надзора даже при инициировании заключения под стражу представителем стороны обвинения, а все остальное, по сути, аналогично).

Дополнительными исходными условиями для избрания меры пресечения в виде заключения под стражу, как и еще трех мер пресечения, что избирает только судья (суд), являются:

а) наличие поступивших в суд вместе с постановлением о возбуждении перед судом ходатайства об избрании меры пресечения (продления срока реализации её) материалов уголовного дела (в рамках которого оно вынесено), что подтверждает существование необходимых оснований и условий для проведения заседания суда по рассмотрению указанного ходатайства с последующим её избранием (продлением);

б) проведение тщательной проверки в рамках ведомственного контроля и (или) прокурорского надзора выше указанных материалов, направленных в суд для избрания (продления) меры пресечения, в спектре:

- подтверждения в них причастности обвиняемого (подозреваемого) к деянию, по признакам которого возбуждено уголовное дело,
- соответствия оценки преступного деяния (в связи с которым осуществляется уголовное преследование) квалификации, установленной УК РФ,
- соблюдения требований закона по наделению процессуальным статусом обвиняемого (подозреваемого),
- наличия в них доказательств, подтверждающих существование, как минимум, одного из оснований, перечисленных в статье 97 УПК РФ.

Дополнительными сопутствующими условиями можно признать установление в ходе судебного заседания следующего:

а) причастность обвиняемого (подозреваемого) к преступлению, что расследуется лицом, инициирующим избрание меры пресечения;

б) соответствие признакам конкретного преступления, вытекающим из статьи УК РФ²¹⁴, по которой осуществляется уголовное преследование, той совокупности обстоятельств, которые установлены имеющимися в деле доказательствами, рассмотренными в ходе судебного заседания;

в) установление в соответствующих случаях: наличия оснований и соблюдения порядка задержания подозреваемого; наличия оснований для избрания меры пресечения до предъявления обвинения и соблюдения порядка ее применения; законности и обоснованности уведомления лица о подозрении в совершении преступления; соблюдения порядка привлечения лица в качестве обвиняемого и предъявления ему обвинения.

Что же касается специфики установления наличия оснований принятия решения судьей в указанный выше интервал предварительного расследования, то эта специфика базируется на непосредственной реализации в ходе судебного заседания:

а) ряда принципов уголовного судопроизводства (состязательности, презумпции невиновности и других, указанных в главе 2 УПК РФ);

б) ряда общих условий судебного разбирательства (гласность, устность, протоколирование и других, указанных в главе 35 УПК РФ).

Специальный блок условий и оснований избрания заключения под стражу охватывает исключительно то, что относится только к рассматриваемой мере пресечения, то есть их отсутствие не допускает в любом случае избрания её, хотя не исключает избрание другой меры пресечения.

Во-первых, это обстоятельства, установленные позициями ст. 108 УПК РФ (категория преступления, обязательность лишения свободы за инкриминируемое преступление и др.).

Во-вторых, это отсутствие результатов медицинского освидетельствования, подтверждающих наличие у обвиняемого (подозреваемого) тяжелого заболевания, препятствующего его содержанию под стражей (см. статья 110 УПК РФ).

Литература:

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19.12.2013 № 41 (ред. от 11.06.2020) «О практике применения судами законодательства о мерах пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста, залога и запрета определенных действий». – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

²¹⁴ При наличии в статье частей, а равно в части статьи пунктов, то вытекающих из соответствующего пункта части статьи УК РФ.

§ 6. Решения прокурора по делам, поступившим с обвинительным актом, обвинительным постановлением (основания, порядок принятия)

Решение прокурора по делам, поступившим с обвинительным актом, – это документально оформленный прокурором в пределах своей компетенции результат правоприменения в связи с установлением соответствующих условий и оснований в ходе реализации прокурорского надзора по завершению предварительного расследования в форме дознания в общем порядке.

Разнообразие решений условно делится на вспомогательные и ключевые. Причем для принятия как тех, так и других требуется наличие исходного условия: регистрация в прокуратуре поступившего уголовного дела с обвинительным актом.²¹⁵

К сопутствующим условиям принятия решения можно отнести:

- соблюдение 5-суточного срока на рассмотрение уголовного дела, поступившего с обвинительным актом, и принятие по нему решения;
- отсутствие оснований для самоотвода у прокурора.

Что касается оснований принимаемых решений, то в каждой разновидности вспомогательных и ключевых решений, они, как правило, отражены в наименовании решений.

Вспомогательные решения, по общему правилу, закрепляют в отдельных мотивированных постановлениях:

- результаты рассмотрения самоотвода прокурора или заявленного ему отвода вышестоящим прокурором через призму оснований, вытекающих из положений статей 61 УПК РФ;
- признание доказательства, указанного в обвинительном акте недопустимым, в связи с наличием оснований, вытекающих из положений ст. 75 УПК РФ;
- неполноту принятых мер по выявлению и устранению причин и условий, способствовавших совершению преступления, а также неполноту принятых мер по возмещению ущерба, причиненного преступлением, судя по указанному в обвинительном акте и материалах уголовного дела (могут быть закреплены также в представлении прокурора на имя начальника органа дознания или руководителя следственного органа и в ключевом решении);
- исключение из обвинительного акта отдельных пунктов обвинения при отсутствии в материалах уголовного дела доказательств, подтверждающих доказанность исключаемых из обвинения пунктов, и невозможности получения таковых доказательств;
- переквалификацию обвинения на менее тяжкое, чем указано в представленном прокурору обвинительном акте (при наличии в материалах уголовного дела доказанности только совершения менее тяжкого преступления, чем

²¹⁵ Исключением является, только итоговое решение вышестоящего прокурора, предусмотренное ч. 4 ст. 226 УПК РФ, которая, закрепляет специфику и в сопутствующих условиях, и основании принятия решения.

оно квалифицировано в обвинительном акте, и невозможности получения доказательств, подтверждающих квалификацию, закрепленную в обвинительном акте).

- установление отказа или уклонения обвиняемого от получения копии, утвержденного прокурором обвинительного акта (оформляется в письменной форме с указанием причины, по которой копия обвинительного акта не была вручена, но без вынесения постановления).

*Ключевые решения оформляются мотивированными постановлениями*²¹⁶:

- об утверждении обвинительного акта и о направлении уголовного дела в суд (при установлении соответствия содержащихся в обвинительном акте выводов о виновности привлекаемого к уголовной ответственности лица обстоятельствам делам установленным доказательствами, как полностью, так и в части, т.е. без ряда пунктов или в менее тяжком преступлении, в последних случаях оформляется отдельное постановление);

- о возвращении уголовного дела для производства дополнительного дознания со своими письменными указаниями и установлением срока для этого не более 10 суток, с возможностью последующего продления дознания в соответствии с ч.ч. 3-5 ст. 223 УПК РФ (при установлении проведения в рамках дознания не всех процессуальных действий, необходимых для установления в суде обстоятельств, подлежащих доказыванию в рамках поступившего к прокурору уголовного дела, и обеспечению прав участников уголовного судопроизводства в нем, а равно установление необходимости изменения объема обвинения либо квалификации действий обвиняемых или устранения иных выявленных недостатков, что может быть осуществлено должностными лицами, наделенными полномочиями по производству дознания в сроки, установленные для этого УПК РФ);

- о возвращении уголовного дела для пересоставления обвинительного акта со своими письменными указаниями и установлением срока для этого не более 3 суток (при установлении несоответствия представленного обвинительного акта требованиям ст. 225 УПК РФ и при отсутствии оснований для производства других процессуальных действий по делу);

- о прекращении уголовного дела (при установлении в материалах дела одного из оснований, указанных в ст. ст. 24-28 УПК РФ);

- о направлении уголовного дела для производства предварительного следствия (при установлении отсутствия оснований принятия хотя бы одного из выше перечисленных решений).

Решения прокурора по делам, поступившим с обвинительным постановлением – это документально оформленный прокурором в пределах своей компетенции результат правоприменения в связи с установлением соответствующего

²¹⁶ Исключением является первое из перечисляемых далее решений, так как постановление не требуется при полном согласии прокурора с обвинительным актом.

щих условий и оснований в ходе прокурорского надзора по завершению предварительного расследования в форме сокращенного дознания.

Так как форма сокращенного дознания является разновидностью дознания, и, следовательно, в характеристике уголовно-процессуальных решений прокурора при поступлении уголовного дела с обвинительным постановлением имеются сходства с характеристикой решений прокурора, рассмотренных выше, акцент будет сделан на отличиях, свойственных принятию решения прокурора при поступлении к нему уголовного дела с обвинительным постановлением.

Исходные условия. К вышестоящему прокурору жалоба с несогласием на решение прокурора, рассмотревшего дело с обвинительным постановлением, должна поступить не позднее 24 часов с момента поступления к дознавателю уголовного дела.

Сопутствующие условия. Прокурору на принятие решения при работе с обвинительным постановлением предоставляется срок до 3 суток. А вышестоящему прокурору на рассмотрение жалобы дознавателя – до 2 суток.

Вспомогательные решения не предусматривают:

- признание доказательств недопустимыми,
- неполноту принимаемых мер по выявлению и устранению причин и условий, способствовавших совершению преступления, а также неполноту принятых мер по возмещению ущерба, причиненного преступлением,
- установление отказа или уклонения обвиняемого от получения копии утвержденного прокурором обвинительного постановления.

Ключевые решения. В их перечне нет возвращения уголовного дела для производства дополнительного дознания и направления уголовного дела для производства предварительного следствия. Вместо них имеется направление уголовного дела дознавателю для производства дознания в общем порядке с четким перечислением оснований (см. п.п. а, б, в, г ч. 3 ст. 226.8 УПК РФ). Не совпадает перечень оснований для прекращения уголовного дела (при работе прокурора с обвинительным постановлением нельзя прекратить дело по ст. 25.2 УПК РФ, но можно прекратить дело по ст. 28.1 УПК РФ).

Литература:

1. Приказ Генпрокуратуры России от 19.01.2022 № 11 (ред. от 22.02.2023) «Об организации прокурорского надзора за процессуальной деятельностью органов дознания». – Доступ из Справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

§ 7. Решения судьи о назначении предварительного слушания (основания, порядок принятия и оформления)

Решения судьи о назначении предварительного слушания – это документально оформленный судьей по делу, подсудному ему, в пределах своей компе-

тенции результат правоприменения на первой судебной стадии, в связи с наличием условий и оснований, не позволяющих назначить заседание суда для рассмотрения дела по существу.

Порядок принятия и оформления рассматриваемых решений процедурно осуществляется судьей единолично, находит отражение в постановлении, структурно состоящем из вводной, описательно мотивировочной и резолютивной частей, в котором находят отражение установление судьей наличия условий (исходных и сопутствующих) и, как минимум, одного из оснований, указанных в ч. 2 ст. 229 УПК РФ.

Исходными условиями принятия решения о назначении предварительного слушания являются:

- регистрация уголовного дела в суде и передача для уголовно-процессуальной деятельности по нему судьей;
- подсудность дела судье, которому оно передано для уголовно-процессуальной деятельности по нему.

Сопутствующими условиями принятия решения о назначении предварительного слушания являются:

- принятие решения не позднее 30 суток с даты регистрации дела в суде, а если обвиняемый под стражей, то не позднее 14 суток с того же момента;
- проверка материалов уголовного дела на предмет установления оснований для назначения предварительного слушания (в том числе и на предмет обоснованности и своевременности²¹⁷ заявленного ходатайства²¹⁸ о проведении предварительного слушания, если такое было заявлено).

Основания назначения предварительного слушания можно поделить на два группы: иницируемые исключительно представителями сторон и те случаи, которые допускают установления их судьей без инициативы сторон. При этом законодатель для реализации некоторых оснований закрепил соответствующие условия, что дополняют и (или) конкретизируют указанные выше.

Первая группа оснований, требующая для их реализации установления судьей в дополнение к указанным выше в перечне исходных условий – наличие в деле своевременно поданного ходатайства:

а) представителем любой из сторон об исключении доказательства (сопутствующим условием для данного основания является установление соответствия ходатайства требованиям, установленным ч. 2 ст. 235 УПК РФ);

б) представителем любой из сторон о проведении судебного разбирательства по уголовным делам в отсутствие подсудимого (исходное условие, лицо

²¹⁷ Установленный ч. 3 ст. 229 УПК РФ срок может быть восстановлен при наличии уважительной причины, если судьей еще не вынесено постановление о назначении судебного заседания для рассмотрения дела по существу.

²¹⁸ Если в ходатайстве стороны не содержится мотивов и оснований для проведения предварительного слушания, судья при отсутствии таких оснований принимает решение об отказе в удовлетворении ходатайства и назначает судебное заседание без проведения предварительного слушания, если не устанавливает оснований, которые не требуют изначально наличие ходатайства и отсутствуют другие ходатайства, где они требуются для назначения предварительного слушания.

обвиняется в тяжком или особо тяжком преступлении, сопутствующее условие согласно материалам дела в настоящее время обвиняемый находится за пределами территории РФ и (или) уклоняется от явки в суд и при этом отсутствуют сведения, что он привлекался к ответственности на территории иностранного государства по данному уголовному делу);

в) обвиняемым о рассмотрении уголовного дела с участием присяжных заседателей (исходное условие согласно п.п. 2, 2.1. ч. 2 ст. 30 УПК РФ, дело может быть рассмотрено с участием присяжных заседателей);

г) представителем любой из сторон о соединении уголовных дел в одно производство (исходное условие: имеются предпосылки для соединения уголовных дел, производство по которым находится на первой судебной стадии, перечисленные в ч. 1 ст. 153 УПК РФ).

Во второй группе можно выделить:

а) Случаи, перечисленные в ч.ч. 1, 1.1, 1.2 ст. 237 УПК РФ. Их сопутствующее условие – это установление судьей наличия объективных или субъективных препятствий для рассмотрения уголовного дела по существу и принятия законного, обоснованного и справедливого по нему решения, при чем, по общему правилу, это не связано с восполнением неполноты произведенного дознания или предварительного следствия.

б) Пять случаев, перечисленных в 4 пунктах ч. 1 ст. 238 УПК РФ, касаются необходимости приостановления производства по уголовному делу на определенный временной интервал. Два из которых расположились в одном пункте, так как связаны с Конституционным судом РФ, но различны по своей природе появления. Первый из них появляется в связи с возникшим у судьи сомнением в конституционности норм действующего законодательства, подлежащих применению в рамках находящегося в его производстве уголовного дела. То есть появление основания является исключительно продуктом волеизъявления судьи. Другой из первых двух вызван тем, что судья, в производстве которого находится дело, просто проинформирован Конституционным Судом РФ о том, что он принял к рассмотрению жалобу о соответствии закона, примененного в данном уголовном деле, Конституции РФ. То есть появление основания инициировано изначально представителями сторон. При этом в обеих ситуациях назначение и проведение предварительного слушания – формальность. Три оставшихся случая сводятся к тому, что нет реальной возможности участия в рассмотрении уголовного дела по существу обвиняемого. При этом дополнительное сопутствующее условие к двум из трех ситуаций базируется на положении ч. 3 ст. 238 УПК РФ и неразрывно связано с другим основанием предварительного слушания, рассмотренным в первой группе (см. в п. 4.1. ч. 2 ст. 229 УПК РФ), то есть сводится к отсутствию соответствующего ходатайства.

в) Случаи, которые могут породить прекращение уголовного преследования отдельных обвиняемых и (или) прекращение уголовного дела в целом. Данные случаи через ссылки на другие статьи УПК РФ обозначены в ст. 239 УПК РФ, а также прописаны в статьях 28.1 и 427 УПК РФ и предполагают, по общему правилу, сопутствующее условие, связанное с согласием на прекраще-

ние уголовного преследования и (или) уголовного дела обвиняемого, а некоторые из случаев в качестве исходного условия содержат характеристику преступления (небольшой и средней тяжести).

г) Случаи, когда имеется не вступивший в законную силу приговор, предусматривающий условное осуждение лица, в отношении которого в суд поступило уголовное дело, за ранее совершенное им преступление. Эти случаи не предусматривают каких-либо дополнительных условий.

д) Случаи, наличия в отношении, как минимум, одного из нескольких обвиняемых по делу необходимости выделить в отношении него уголовное дело в отдельное производство, так как он в отличие от других обвиняемых является несовершеннолетним, военнослужащим, желает, чтобы дело рассматривалось с участием присяжных заседателей (о чем заявил в ходатайстве), или же в отношении него имеются основания приостановления производства по делу (предполагает в качестве условия либо наличие ходатайства представителя любой из сторон о выделении уголовного дела, либо убежденность судьи в том, что в результате выделения уголовного дела не пострадает всесторонность и объективность рассмотрения и разрешения каждого из дел в разумный срок).

Литература:

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2009 № 28 «О применении судами норм уголовно-процессуального законодательства, регулирующих подготовку уголовного дела к судебному разбирательству» (с изм. и доп., вступ. в силу с 15.12.2022). – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

§ 8. Решения судьи о передаче дела по подсудности (основания, порядок принятия и оформления)

Решение судьи о передаче дела по подсудности – это документально оформленный представителем судебной власти в пределах своей компетенции результат правоприменения, в связи с наличием условий и оснований, предписывающих или позволяющих ему исключить участие представителей судебной власти конкретного суда общей юрисдикции РФ в решении последующих уголовно-процессуальных вопросов, так как совокупность юридических признаков данного уголовного дела и (или) сложившаяся ситуация, согласно УПК РФ, исключают из компетенции указанного суда рассмотрение дела или позволяют суд заменить другим.

В качестве основания передачи по подсудности может выступить:

во-первых, установление несоответствия, как минимум, одного из признаков подсудности, из закреплённых в компетенции конкретного суда;

во-вторых, установление обстоятельств, позволяющих изменить территориальную подсудность (ст.35 УПК РФ).

Признаки подсудности условно можно распределить в три блока.

– *Родовой (предметный)* определяется через квалификацию инкриминируемого обвиняемому преступления, разграничивая компетенции территориальных судов общей юрисдикции различных уровней по реализации ими уголовно-процессуальных норм в качестве суда первой инстанции.

– *Территориальный* обеспечивает разграничение компетенции судов одного уровня²¹⁹, определяемый местом:

- а) совершения преступления либо его окончания,
- б) где совершено большинство расследованных по данному уголовному делу преступлений или совершено наиболее тяжкое из них,
- в) проживания или нахождения потерпевшего или обвиняемого.

– *Специальный* обеспечивает, в первую очередь, отграничение компетенций военных судов от территориальных судов общей юрисдикции, а также решение других задач в рамках уголовного процесса и определяет

- а) наличие на момент совершения лицом преступления статуса у него военнослужащего или гражданина, проходящего военные сборы;
- б) важность принятия мер по сохранению государственной тайны;
- в) закрепление дополнительной гарантии для сенаторов и депутатов Федерального Собрания РФ, а также судей судов судебной системы РФ;
- г) необходимость обеспечения личной безопасности участников судебного разбирательства, их близких родственников, родственников или близких лиц;
- д) значимость профилактики терроризма, при рассмотрении уголовных дел за совершение других преступлений;
- е) компетенцию военных судов, дислоцированных за пределами РФ.

К основаниям передачи по подсудности в связи с изменением территориальной подсудности можно отнести:

- а) установление факта наличия оснований для отвода всех судей суда, к подсудности которого относить уголовное дело;
- б) наличие участников уголовного судопроизводства по данному уголовному делу, не проживающих на территории, на которую распространяется юрисдикция данного суда, и согласие с передачей по подсудности всех обвиняемых;
- в) имеются обстоятельства, которые могут поставить под сомнение объективность и беспристрастность суда при принятии решения по делу;
- г) установление существования реальной угрозы личной безопасности участника судебного разбирательства, их близких родственников, родственников или близких лиц хотя бы по одному из преступлений, предусмотренных ст. 208, 209, ч. 1-3 ст. 211, 277-279 и 360 УК РФ.

²¹⁹ При этом установленное судьей в ходе рассмотрения уголовного дела по существу несоответствие дела территориальному признаку, при согласии подсудимого оставить дело в производстве судьи, не порождает основания для передачи дела по подсудности.

В УПК РФ закреплены два принципиально отличающихся *порядка принятия решений* о передаче дела по подсудности.

1. Решение принимается судьей, в производстве которого находится дело. В данном порядке предполагается обязательное наличие:

а) исходных условий (если речь идет о втором этапе первой судебной стадии, то есть реализация положений статьи 228 УПК РФ, то они включают в себя регистрацию дела в суде и распределение его судьей принимающим решение)²²⁰;

б) сопутствующих условий, это установление факта либо допущенной ошибки прокурором, направившим дела в суд, в определения подсудности поступавшего к нему уголовного дела для направления в суд²²¹, либо частичный отказ от обвинения прокурора (государственного обвинителя) в суде, поскольку именно прокурор до суда определяет подсудность поступившего к нему уголовного дела для направления в суд, а далее наделен полномочиями на изменение обвинения в сторону улучшения положения обвиняемого (обвиняемых);

в) установление одного из вышеуказанных оснований, за исключением тех, что перечислены в ч. 1 и ч. 4 ст. 35 УПК РФ, а также за исключением ситуации, закрепленной в ч. 2 ст. 34 УПК РФ.

г) оформление мотивированного постановления о передаче дела по подсудности.

2. Решение принимается судьей в рамках уголовно-процессуальной деятельности по делу, которое не находится в его производстве.

2.1. Решение, принимаемое судьей Верховного Суда РФ без проведения судебного заседания. Порядок предполагает наличие исходных условий (регистрация ходатайства, поданного в соответствии с ч. 4 ст. 35 УПК РФ, но не связанного с изменением территориальной подсудности; наделение соответствующего судьи Верховного Суда РФ полномочиями на рассмотрение указанного ходатайства) и сопутствующих (установление обоснованности рассмотренного ходатайства), а также оформление мотивированного постановления об удовлетворении ходатайства и направлении уголовного дела для рассмотрения в соответствующий окружной (флотский) военный суд по месту совершения преступления.

2.2. Решение, принимаемое судьей Верховного Суда РФ с проведением судебного заседания. Порядок от указанного в п. 2.1. отличается следующим:

– в исходных условиях ходатайство инициирует изменение территориальной подсудности, добавляется назначение заседания для рассмотрения ходатайства и информирование сторон о дате;

²²⁰ Если решение принимается на других этапах, то изменяются и исходные условия (по итогам предварительного слушания – это постановление о назначении предварительного слушания и протокол его проведения, аналогично и для судебного разбирательства – постановление о назначении судебного разбирательства и протокол судебного заседания)

²²¹ Данное сопутствующее условие, как правило, находит отражение при реализации положений статьи 228 УПК РФ на втором этапе первой судебной стадии.

– в перечне же сопутствующих условий добавляется рассмотрение ходатайства в течение 15 суток с предоставлением прокурору, обвиняемому и его защитнику возможности принять участие в обсуждении ходатайства в ходе судебного заседания до принятия по ходатайству решения;

– в постановлении не будет слов «по месту совершения преступления».

2.3. Решение судьи вышестоящего суда об изменении территориальной подсудности. Порядок от указанного п. 2.2 отличается тем, что:

– в исходных условиях изменение территориальной подсудности должно быть либо инициированное председателем суда в производстве, которого находится уголовное дело или ходатайством кого-либо из представителей сторон по этому делу, причем поданное через суд, в который поступило дело, и при этом судебное разбирательство по нему еще не началось;

– в сопутствующих условиях рассмотрение в течение 10 суток;

– в постановлении может фигурировать любой суд, соответствующий уровню суда, в котором находится дело, если другие признаки подсудности, кроме территориальной, соответствуют.

Литература:

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2023 № 22 «О применении судами норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, регламентирующих подсудность уголовного дела». – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

§ 9. Решения судьи, принимаемые по итогам предварительного слушания (основания, порядок принятия)

Решения судьи, принимаемые по итогам предварительного слушания – это документально оформленный судьей в пределах своей компетенции результат правоприменения по итогам реализации факультативного элемента первой судебной стадии, без предрешения вопроса о виновности, в процессе установления наличия фактических и юридических оснований для рассмотрения уголовного дела по существу.

Любое решение из указанных ст. 236 УПК РФ предполагает наличие:

– исходных условий, определяемых общими условиями судебного разбирательства, которые должны были быть соблюдены за изъятиями, устанавливаемыми положениями главы 34 УПК РФ при проведении предварительного слушания, а также отразивших реализацию ряда принципов уголовного процесса;

– сопутствующих условий, по сути, отражающих соблюдение порядка принятия решения и его оформления (принятия решения судьей единолично в совещательной комнате с отражением его в постановлении, соответствующим требованиям ч. 4 ст. 7 УПК РФ и структурно состоящим из вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной частей).

Что же касается оснований, то можно отметить следующее.

1. Для решения о передаче по подсудности основанием выступает согласие судьи о несоответствии компетенции суда, в состав которого он входит, всей совокупности признаков подсудности дела (см. ответ на 8 вопрос), по которому проведено предварительное слушание. Обязательным исходным условием выступает изменение прокурором в ходе предварительного слушания объема обвинения в части, касающейся квалификации инкриминируемого состава, перечня лиц, привлекаемых к уголовной ответственности, вменяемых эпизодов преступной деятельности.

2. Для решения о возвращении уголовного дела прокурору основанием выступает согласие судьи с наличием любого из случаев, описанных в ч.1, ч.1.1., ч.1.2 статьи 237 УПК РФ. При этом постановление с данным решением обязательно отражает и решение вопроса о мере пресечения в отношении обвиняемого. Кроме того, если основанием выступило согласие судьи с тем, что фактические обстоятельства, изложенные в документе, утвержденном прокурором перед направлением дела в суд, свидетельствуют о наличии оснований для квалификации действий обвиняемого, *лица, в отношении которого ведется производство о применении принудительной меры медицинского характера (далее ЛвОКВПоППММХ)*, как более тяжкого преступления, общественно опасного деяния либо в ходе предварительного слушания установлены фактические обстоятельства, указывающие на наличие оснований для квалификации действий указанных лиц как более тяжкого преступления, общественно опасного деяния, то суд обязан указать обстоятельства, являющиеся основанием для квалификации действий обвиняемого, *ЛвОКВПоППММХ*, как более тяжкого преступления, общественно опасного деяния, но при этом суд не вправе указывать статью УК РФ, по которой деяние подлежит новой квалификации, а также делать выводы об оценке доказательств, о виновности обвиняемого, о совершении общественно опасного деяния *ЛвОКВПоППММХ*.

3. Для решения об отложении судебного заседания в связи с наличием не вступившего в законную силу приговора, предусматривающего условное осуждение лица, в отношении которого в суд поступило уголовное дело, за ранее совершенное им преступление основанием выступает согласие судьи с наличием документов, подтверждающих указанное в наименовании решения.

4. Для решения о приостановлении производства по уголовному делу основанием выступает согласие судьи с наличием одного из случаев, указанных в ч.1 ст. 238 УПК РФ, при условии, если обвиняемый в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления скрылся и место его пребывания неизвестно, а равно когда его место нахождения известно, однако реальная возможность его участия в судебном разбирательстве отсутствует, то представители сторон не заявляли ходатайства о проведении судебного разбирательства в порядке, предусмотренном ч.5 ст. 247 УПК РФ, или если заявляли такое ходатайство, то

отсутствует исключительность в ситуации по делу²²². При приостановлении производства по уголовному делу в случае, когда обвиняемый скрылся и место его пребывания неизвестно, судье необходимо, в соответствии с ч. 2 ст. 238 УПК РФ, либо вернуть уголовное дело прокурору, поручив ему обеспечить розыск обвиняемого, если последний совершил побег из-под стражи, либо избрать обвиняемому меру пресечения в виде заключения под стражу и поручить прокурору обеспечить его розыск, если скрывшийся не содержался под стражей.

5. Для решения о прекращении уголовного дела или прекращения уголовного преследования основанием выступает согласие судьи

- с наличием одного из случаев, обозначенных в ч. 1 ст. 239 УПК РФ,
- на соответствие установленных в ходе предварительного слушания обстоятельств тем, что указаны в одной из статей 25, 25.1, 28, 28.1 (через ст. 76.1 УК РФ), 427 УПК РФ.

При этом общим условием для обоих блоков оснований, за исключением отказа прокурора от обвинения, является наличие согласия обвиняемого на принятие судьей данного решения.

Дополнительным условием для второго блока выступает возможность его реализации, по общему правилу²²³, только в рамках уголовных дел по преступлениям небольшой и средней тяжести и только в отношении лиц, не имеющих судимости (исключение ч. 2 ст. 28 УПК РФ). При этом каждая из статей второго блока содержит ещё и свои специальные условия.

6. Для решения о назначении судебного заседания основанием выступает согласие судьи с наличием фактических и юридических оснований для назначения рассмотрения дела по существу судом первой инстанции²²⁴

7. Для решений о выделении уголовного дела в отдельное производство основанием выступает согласие судьи с необходимостью выделить в отношении, как минимум, одного обвиняемого дело в отдельное производство, так как в отличие от других обвиняемых по делу он либо несовершеннолетний, либо военнослужащий, либо желает, чтоб дело рассматривалось с участием присяжных заседателей (согласно его ходатайству), или же в отношении него имеются основания приостановления производства по делу, при условии, что это не отразится на всесторонности и объективности разрешения каждого из уголовных дел в разумный срок.

8. Для решения о невозможности выделения уголовного дела в отдельное производство и назначении судебного заседания по нему основанием выступает согласие судьи с отсутствием всех выше перечисленных оснований или же

²²² К исключительности случая относят особую общественную опасность преступления, в совершении которого обвиняется обвиняемый, необходимость возмещения потерпевшему существенного вреда, причиненного преступлением, случаи, когда розыск обвиняемого не дал положительных результатов, невозможность осуществить экстрадицию обвиняемого.

²²³ Исключением является реализация положений статей 28 и 28.1. УПК РФ, содержание которых допускает прекращение в соответствии с ними по иным категориям уголовных дел.

²²⁴ см. ответ 10, но с учетом, что в этом вопросе речь идет об итогах предварительного слушания,

условия, несмотря на то, что вопрос о выделении обсуждался на предварительном слушании.

9. Для решения о соединении уголовных дел в одно производство и назначении судебного заседания основанием выступает согласие судьи с наличием одной из перечисленных в ч. 1 ст. 153 УПК РФ ситуаций, при условии, что на момент соединения производство по всем соединяемым делам осуществляется в первой судебной стадии.

10. Для решения о невозможности соединения уголовных дел в одно производство и назначении судебного заседания основанием выступает согласие судьи с отсутствием ситуаций, перечисленных в ч. 1 ст. 153 УПК РФ, или же условия, указанного выше, в результате рассмотрения ходатайства представителя стороны о соединении уголовных дел на предварительном слушании.

Литература:

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2009 № 28 «О применении судами норм уголовно-процессуального законодательства, регулирующих подготовку уголовного дела к судебному разбирательству» (с изм. и доп., вступ. в силу с 15.12.2022). – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

§ 10. Решения судьи в первой судебной стадии, принимаемые в общем порядке (основания, порядок принятия)

Решения судьи в первой судебной стадии, принимаемые в общем порядке – это документально оформленный судьей в пределах своей компетенции результат правоприменения, без предрешиения вопроса о виновности и реализации факультативного элемента подготовки к судебному заседанию, в процессе установления наличия фактических и юридических оснований и условий для рассмотрения уголовного дела по существу.

Разнообразие рассматриваемых решений условно делится на ключевые и вспомогательные, исходным условием для всех выступает регистрация уголовного дела в суде и передача его судье для уголовно-процессуальной деятельности по делу.

К ключевым решениям относятся:

- решение о направлении уголовного дела по подсудности;
- решение о назначении предварительного слушания²²⁵;
- решение о назначении судебного заседания.

Так как первые два решения уже ранее рассматривались²²⁶ обратим внимание на последнее. В отношении него к общему исходному условию добавля-

²²⁵ Так как само решение принимается все же в общем порядке, а вот его реализация за пределами.

²²⁶ См. ответы на вопросы 7 и 8.

ется подсудность дела судье, которому дело передано для уголовно-процессуальной деятельности в рамках первой судебной стадии уголовного судопроизводства.

Сопутствующими условиями выступают:

– принятие решения не позднее 30 суток с даты регистрации дела в суде, а если обвиняемый под стражей, то не позднее 14 суток с того же момента;

– последовательное выяснение в отношении каждого из обвиняемых вопросов, перечисленных в ч. 1 ст. 228 УПК РФ, без проведения судебного заседания для этого (искл. ч. 2, ч. 3 ст. 228 УПК РФ), даже в случаях заявления ходатайства о проведения предварительного слушания, если последние будут признаны не содержащими мотивов и оснований перечисленных в ст. 229 УПК РФ.

Основанием для принятия решения о назначении судебного заседания выступает согласие судьи с тем, что из материалов уголовного дела и утвержденного прокурором документа, поступившего вместе с делом, а также позиции представителей сторон оснований для назначения предварительного слушания не усматривается.

Само решение закрепляется в мотивированном постановлении судьи, которое, помимо даты и места вынесения постановления, наименования суда, фамилии и инициалов судьи, вынесшего постановление и основания его принятия, должно содержать указанное в ч. 3 ст. 231 УПК РФ, и результаты разрешения следующих вопросов:

- 1) о месте, дате и времени судебного заседания;
- 2) о рассмотрении уголовного дела судьей единолично или судом коллегиально;
- 3) о назначении защитника в случаях, предусмотренных п.п. 2-7 ч. 1 ст. 51 УПК РФ;
- 4) о вызове в судебное заседание лиц по спискам, представленным сторонами;
- 5) о рассмотрении уголовного дела в закрытом судебном заседании в случаях, предусмотренных ст. 241 УПК РФ;
- 6) о мере пресечения, за исключением случаев избрания меры пресечения в виде запрета определенных действий, предусмотренного п. 1 ч. 6 ст. 105.1 УПК РФ, залога, домашнего ареста или заключения под стражу, либо о продлении срока запрета определенных действий, предусмотренного п. 1 ч. 6 ст. 105.1 УПК РФ, срока домашнего ареста или срока заключения под стражу.

Что касается вспомогательных решений, то их можно разбить, исходя из характеристики условий на две группы:

1) *требующие проведения судебного заседания* (избрание меры пресечения в виде запрета определенных действий, залога, домашнего ареста или заключения под стражу либо о продлении срока запрета определенных действий, срока домашнего ареста или срока содержания под стражей, а равно решения вопроса о продлении срока ареста, наложенного на имущество лиц, не являющихся подозреваемыми, обвиняемыми или лицами, несущими по закону мате-

риальную ответственность за их действия, если есть достаточные основания полагать, что оно получено в результате преступных действий подозреваемого, обвиняемого, либо использовалось или предназначалось для использования в качестве орудия, оборудования или иного средства совершения преступления либо для финансирования терроризма, экстремистской деятельности (экстремизма), организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации));

2) *не требующие проведения судебного заседания* (наложение ареста на имущество, для обеспечения исполнения приговора в части гражданского иска, взыскания штрафа, других имущественных взысканий или возможной конфискации имущества, указанного в ч.1 ст. 104.1 УК РФ; удовлетворение ходатайства о рассмотрении уголовного дела коллегией из трех судей, об особом порядке судебного разбирательства в соответствии с главой 40 УПК РФ; о допуске к участию в деле представителя потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика; о предоставлении представителю стороны возможности дополнительного ознакомления с материалами дела, о вызове в суд дополнительных свидетелей, об истребовании документов, о применении мер безопасности; и т.п.).

Первая группа, исходя из наименования, предполагает обязательность наличия:

– дополнительного исходного условия (своевременное и надлежащее назначение судебного заседания для решения вопроса о реализации соответствующей меры уголовно-процессуального принуждения);

– дополнительного сопутствующего условия, связанного с соблюдением процедуры проведения судебного заседания, которая в свою очередь позволяет выделить подгруппы

А) подгруппа, где условие предполагает соблюдение предписаний, установленных для судебного порядка избрания мер пресечения в досудебном производстве (статьями 105.1 и 108 УПК РФ);

Б) подгруппа, где условие предполагает соблюдение предписаний, установленных для решения вопроса о продлении срока ареста, наложенного на имущество лиц, указанных в ч. 3 ст. 115 УПК РФ (статья 115.1 УПК РФ).

При этом в обеих подгруппах решение находит отражение в самостоятельном постановлении, выносимом по итогу проведенного судебного заседания в совещательной комнате с последующим его провозглашением.

Вторая группа, реализуется, по общему правилу, при наличии исходного условия, связанного с инициативой представителя одной из сторон²²⁷ и сопутствующего условия, сводящегося к установлению обоснованности ходатайства, представленного судье, не требующего проверки. При этом решения, за исклю-

²²⁷ Хотя ряд решений могут инициироваться судьей по результатам ознакомления с материалами поступившего дела и без инициативы от представителей сторон (в частности это касается списка лиц подлежащих вызову в суд для участия в судебном разбирательстве)

чением предусмотренного ст. 230 УПК РФ находит отражение в постановлении о назначении судебного заседания.

Литература:

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2009 № 28 «О применении судами норм уголовно-процессуального законодательства, регулирующих подготовку уголовного дела к судебному разбирательству» (с изм. и доп., вступ. в силу с 15.12.2022). – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

Учебное издание

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ

для подготовки к сдаче государственного экзамена
по направлению 40.04.01 Юриспруденция
(квалификация (степень) «магистр») направленность (профиль):
«Магистр уголовного права»,
«Магистр уголовного права и уголовного судопроизводства»

Компьютерная вёрстка: *А. А. Харунжева*
Дизайн титульной страницы: *А. А. Харунжева*

Издается в авторской редакции

Объем данных 3,6 Мб
Подписано к использованию 07.05.2024

Размещено в открытом доступе на сайте
ООО «Издательство «Радуга-ПРЕСС»
http://raduga-press.com/gallery/state_examination_jurisprudence.pdf

ООО «Издательство «Радуга-ПРЕСС»
610029, г. Киров, пос. Ганино, ул. Северная, д. 49А
www.raduga-press.com
E-mail: raduga-press@list.ru