



Уголовное право Общая и особенная часть.

СКИФ



Кафедра «Уголовное право и криминалистика»

Лекционный курс

Авторы

Исакова Ю.И.,

Миллерова Е.А.

Аннотация

Лекционный курс предназначен для студентов направления 40.03.01 «Юриспруденция».

Авторы

Исакова Юлия Игоревна –

доктор юридических наук, зав. кафедрой «Уголовное право и криминалистика»

Миллерова Елена Александровна –

кандидат юридических наук,

доцент кафедры «Уголовное право и криминалистика»

Сфера научных интересов – Проблемы классификации преступлений против общественной нравственности, преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних

ОБЩАЯ ЧАСТЬ	7
ЛЕКЦИЯ №1.....	7
УГОЛОВНОЕ ПРАВО КАК ОТРАСЛЬ ПРАВА И КАК НАУКА	7
ЛЕКЦИЯ 2	14
УГОЛОВНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ЕГО ЗАДАЧИ И ПРИНЦИПЫ.....	14
ЛЕКЦИЯ 3	26
ПРЕДЕЛЫ ДЕЙСТВИЯ УГОЛОВНОГО ЗАКОНА	26
ЛЕКЦИЯ 4	33
УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ.....	33
ЛЕКЦИЯ 5	36
ПРЕСТУПЛЕНИЕ И ЕГО ВИДЫ	36
5.1. Понятие преступления и его признаки	36
ЛЕКЦИЯ 6	41
СОСТАВ ПРЕСТУПЛЕНИЯ	41
ЛЕКЦИЯ 7	62
ОШИБКА И ЕЕ ЗНАЧЕНИЕ В УГОЛОВНОМ ПРАВЕ.....	62
ЛЕКЦИЯ 8	63
МНОЖЕСТВЕННОСТЬ ПРЕСТУПЛЕНИЙ.....	63
ЛЕКЦИЯ 9	66
СТАДИИ СОВЕРШЕНИЯ ПРЕСТУПЛЕНИЯ	66
ЛЕКЦИЯ 10	74
СОУЧАСТИЕ В ПРЕСТУПЛЕНИИ.....	74
ЛЕКЦИЯ 11	85
ОБСТОЯТЕЛЬСТВА, ИСКЛЮЧАЮЩИЕ ПРЕСТУПНОСТЬ ДЕЯНИЯ	85
ЛЕКЦИЯ 12	100
УГОЛОВНЫЕ НАКАЗАНИЯ	100

Уголовное право

ЛЕКЦИЯ 13	122
НАЗНАЧЕНИЕ НАКАЗАНИЙ.....	122
ЛЕКЦИЯ 14	143
ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ	143
ЛЕКЦИЯ 15	147
ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ УГОЛОВНОГО НАКАЗАНИЯ.....	147
ЛЕКЦИЯ 16	153
СУДИМОСТЬ, АМНИСТИЯ, ПОМИЛОВАНИЕ	153
ЛЕКЦИЯ 17	157
УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ	157
ЛЕКЦИЯ 18	168
ПРИНУДИТЕЛЬНЫЕ МЕРЫ МЕДИЦИНСКОГО ХАРАКТЕРА	168
ЛЕКЦИЯ 19	171
КОНФИСКАЦИЯ ИМУЩЕСТВА В СОВРЕМЕННОМ УГОЛОВНОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ	171
ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ	175
ЛЕКЦИЯ 20	175
ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ОСОБЕННОЙ ЧАСТИ УГОЛОВНОГО ПРАВА	175
ЛЕКЦИЯ 21	183
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЖИЗНИ И ЗДОРОВЬЯ	183
ЛЕКЦИЯ 22	219
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СВОБОДЫ, ЧЕСТИ И ДОСТОИНСТВА ЛИЧНОСТИ	219
ЛЕКЦИЯ 23	231
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПОЛОВОЙ НЕПРИКОСНОВЕННОСТИ И ПОЛОВОЙ СВОБОДЫ ЛИЧНОСТИ.....	231
ЛЕКЦИЯ 24	242
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ КОНСТИТУЦИОННЫХ ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА.....	242
ЛЕКЦИЯ 25	259
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СЕМЬИ И НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ.....	259

Уголовное право

ЛЕКЦИЯ 26	269
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СОБСТВЕННОСТИ	269
ЛЕКЦИЯ 27	294
ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ	294
27.1. Понятие и виды преступлений в сфере экономической деятельности	294
ЛЕКЦИЯ 28	357
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ИНТЕРЕСОВ СЛУЖБЫ В КОММЕРЧЕСКИХ И ИНЫХ ОРГАНИЗАЦИЯХ.....	357
ЛЕКЦИЯ 29	367
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ОБЩЕСТВЕННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ	367
29.1. Понятие и виды преступлений против общественной безопасности	367
ЛЕКЦИЯ 30	404
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЗДОРОВЬЯ НАСЕЛЕНИЯ И ОБЩЕСТВЕННОЙ НРАВСТВЕННОСТИ 	404
ЛЕКЦИЯ 31	433
ЭКОЛОГИЧЕСКИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ	433
ЛЕКЦИЯ 32	455
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ БЕЗОПАСНОСТИ ДВИЖЕНИЯ И ЭКСПЛУАТАЦИИ ТРАНСПОРТА 	455
ЛЕКЦИЯ 33	472
ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ КОМПЬЮТЕРНОЙ ИНФОРМАЦИИ	472
Лекция 34	477
Преступления против основ конституционного строя и безопасности государства ...	477
ЛЕКЦИЯ 35	498
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ, ИНТЕРЕСОВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБЫ И СЛУЖБЫ В ОРГАНАХ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ	498
ЛЕКЦИЯ 36	532
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПРАВОСУДИЯ.....	532
ЛЕКЦИЯ 37	570

Уголовное право

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПОРЯДКА УПРАВЛЕНИЯ	570
ЛЕКЦИЯ 38	589
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ВОЕННОЙ СЛУЖБЫ.....	589
ЛЕКЦИЯ 39	617
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ МИРА И БЕЗОПАСНОСТИ ЧЕЛОВЕЧЕСТВА.....	617

ОБЩАЯ ЧАСТЬ

ЛЕКЦИЯ №1

УГОЛОВНОЕ ПРАВО КАК ОТРАСЛЬ ПРАВА И КАК НАУКА

1.1. Понятие, предмет и метод уголовного права

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

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

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

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

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

Уголовное право представляет собой совокупность юридических норм, установленных государством и определяющих преступность и наказуемость общественно опасных деяний, предусматривающих основание и принципы уголовной ответственности, цели, виды и систему наказаний, порядок их назначения, условия освобождения от уголовной ответственности и отбывания наказаний. Нормами уголовного законодательства регулируется применение и иных мер уголовно-правового воздействия при совершении общественно-опасных деяний.

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

Уголовное право

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

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

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

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

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

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

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

1.2. Система уголовного права

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

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

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

Уголовное право

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

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

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

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

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

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

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

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

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

Развитие уголовно-правовой системы, в основе которой лежит действующее уголовное законодательство, должно осуществляться постоянно и с учетом самых разнообразных факторов, в том числе исторических, социально-политических,

Уголовное право

экономических и др. Уголовно-правовая система непосредственно влияет на систему уголовного законодательства, имеющего с первой теснейшую связь, однако сохраняющего свою относительную самостоятельность.

1.3. Механизм и задачи уголовно-правового регулирования

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

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

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

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

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

Важной особенностью нового уголовного законодательства является включение в перечень решаемых им *задач предупреждения преступлений.* Методами реализации этой общепреventивной функции уголовного

Уголовное право

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

Одной из важных задач уголовного права, в отличие от задач уголовного законодательства, является анализ действующих уголовно-правовых норм с целью разработки рекомендаций по их совершенствованию. Это связано с теми изменениями, которые происходят в России на современном этапе развития. В действующее законодательство уже внесены целый ряд изменений и дополнений. Большинство этих изменений давно назрели и не вызывают сомнений, часть из них неоднозначно оценивается специалистами, и только время и опыт применения этих уголовно-правовых норм на практике могут определить насколько они эффективны. Какой бы совершенной ни была система уголовного права и отдельные ее подразделения, оно не в состоянии искоренить те причины преступности, которые находятся вне ее пределов уголовно-правового пространства. Кроме того, существуют отдельные пробелы в праве, требующие устранения. Уголовное право, основываясь на историческом, международном опыте разрабатывает рекомендации по совершенствованию механизма уголовно-правового регулирования общественных отношений.

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

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

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

Уголовное право

уголовно-правовых норм. Этот процесс четко регламентирован уголовно-процессуальными нормами.

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

Таким образом, совершая преступление, человек включает очень сложный в нравственном, психологическом, правовом и содержательном смысле механизм, действующий по принципу бумеранга: зло, им сотворенное, возвращается (должно возвращаться) воздаянием уголовно-правовой кары. Чем выше общественная опасность совершенного преступления и степень общественной опасности лица, совершившего преступление, тем строже наказание, предусмотренное за него. Это обстоятельство выступает дополнительной характеристикой механизма уголовно-правового регулирования.

1.4. Уголовное право как наука

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

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

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

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

Применяемые в науке уголовного права методы можно разделить на: общие и частно-научные.

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

Частно-научные методы исследования как инструменты познания явлений и процессов, происходящих в сфере развития уголовного права, более близки специфике рассматриваемой науки. В совокупности приемов и способов

Уголовное право

исследования явлений и процессов, изучаемых в науке уголовного права, выделяются такие методы как: догматический (юридический); социологический; сравнительно-правовой; историко-правовой.

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

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

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

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

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

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

ЛЕКЦИЯ 2

УГОЛОВНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ЕГО ЗАДАЧИ И ПРИНЦИПЫ

2.1. Понятие уголовного закона

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

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

Являясь важным средством в борьбе с преступностью, уголовный закон определяет деяния, которые признаются преступлениями, и наказания, а также иные меры воздействия уголовно-правового характера, применяемые к виновным лицам за их совершение. Чем больше общественная опасность совершенного преступления, тем строже устанавливаются меры наказания за его совершение. И наоборот, когда деяние является малозначительным по степени и характеру общественной опасности, то закон дает возможность ограничиваться мерами воспитательного воздействия, а в отдельных случаях и освободить от уголовной ответственности или наказания.

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

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

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

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

Уголовный кодекс РФ основывается на положениях Конституции РФ и общепризнанных принципах и нормах международного права. Он является

Уголовное право

основным и исключительным нормативным актом, определяющим, какие деяния являются преступлениями, и устанавливает за них виды и размеры наказания.

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

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

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

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

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

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

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

Имеются и другие отличия, которые будут рассмотрены в дальнейшем.

2.2. Система уголовного законодательства

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

Общая часть Уголовного кодекса РФ содержит нормы, определяющие основные задачи и принципы уголовного законодательства, основание и пределы уголовной ответственности, виды и порядок назначения наказаний, порядок и условия освобождения от уголовной ответственности и от отбывания наказания, обстоятельства исключающие преступность деяния, особенности уголовной ответственности несовершеннолетних, основания и цели применения принудительных мер медицинского характера.

Особенная часть Уголовного кодекса РФ включает в себя уголовно-правовые нормы, определяющие конкретно, какие деяния признаются

Уголовное право

преступлениями и определяющие виды и размеры наказаний за эти преступления.

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

Уголовный кодекс РФ в момент принятия содержал 12 разделов (по шесть в каждой части), 34 главы (15 глав входят в Общую часть и 19 в Особенную), 360 статьей (104 статьи в Общей части и 256 статей в Особенной части). Подчеркивая единство Общей и Особенной части, законодатель нумерацию разделов, глав и статей проводит в общей последовательности. Таким образом, Особенная часть Уголовного кодекса начинается с VII раздела, 16 главы, 105 статьи. Дальнейшее развитие уголовного законодательства, с учетом развития общества, потребовало внесение дополнений и изменений в Уголовный кодекс РФ. Увеличилось количество уголовно-правовых норм. Ряд статей уголовного закона были исключены. Только Федеральным законом от 8 декабря 2003 г. № 162-ФЗ было одновременно внесены изменения и дополнения в 257 статей, затронувшие Общую и Особенную части УК РФ. Однако общая структура уголовного законодательства осталась неизменной.

Уголовно-правовые норма в своем большинстве делятся на части, а те, в свою очередь, могут делиться на пункты. Части статей в новом Уголовном кодексе имеют цифровую нумерацию, а пункты буквенную (например, п. «а» [ч. 2 ст. 105 УК РФ](#)).

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

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

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

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

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

В отличие от норм Общей части, где формулируются общие положения об уголовном законе, понятии преступления, о видах наказания, порядке их

Уголовное право

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

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

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

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

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

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

Поэтому для правильного определения состава указанного преступления следует обязательно обратиться [ст. 111 УК РФ](#).

Бланкетной называется диспозиция, которая для установления признаков преступного деяния отсылает к иным нормативным актам, которые не носят уголовно-правового характера. Например, для применения [ст. 264 УК РФ](#) необходимо обратиться к правилам дорожного движения Российской Федерации, утвержденным постановлением Совета Министров-Правительства Российской Федерации от 23 октября 1993 г.

Санкция - это часть уголовно-правовой нормы Особенной части УК РФ, в которой определяется вид и размер наказания за совершение деяния, указанного

Уголовное право

в диспозиции. Санкции бывают: *абсолютно-определенными, относительно-определенными, альтернативными.*

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

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

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

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

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

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

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

2.3. Задачи уголовного законодательства

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

Уголовное право

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

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

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

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

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

Содержание понятия конституционного строя как объекта уголовно-правовой охраны включают: форма государственной власти в Российской Федерации, источник государственной власти, суверенитет РФ, ее федеративное устройство, разделение властей на законодательную, исполнительную и судебную, приоритет

Уголовное право

прав личности и принципы политической, идеологической и экономической свободы, многообразие форм собственности. Нормы уголовного права накладывают запрет на насильственное изменение, закрепленных в Конституции РФ основных положений государственного строя и связанных с этим действий, влекущих ущерб суверенитету и государственной целостности России.

В новый Уголовный кодекс в раздел XII «Преступления против мира и безопасности человечества» включены нормы обеспечивающие участие Российской Федерации в международной борьбе с преступностью уголовно-правовыми средствами, с посягательствами на мир, безопасность человечества, природную среду. Задача УК обеспечивать мир и безопасность человечества подчеркивает его международно-правовое значение.

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

2.4. Принципы уголовного законодательства

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

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

Применение уголовного закона по аналогии не допускается. Это означает, что если деяние лица хотя и повлекло за собой наступление вреда, но оно не было предусмотрено законом как преступление, то это исключает привлечение его к уголовной ответственности. Введение этого запрета преследует цель

Уголовное право

устранить произвол в противодействии преступности. При этом согласно ст. 15 Конституции РФ соблюдение требований уголовного закона является обязанностью не только органов государственной власти и местного самоуправления, должностных лиц, но и всех граждан и их объединений. Привлечение к уголовной ответственности конкретного лица, совершившего преступление, и применение к нему уголовного наказания допустимо только в рамках уголовного закона и в полном с ним соответствии.

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

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

Принцип вины (ст. 5 УК РФ) предполагает, что лицо подлежит уголовной ответственности только за те действия (бездействие), действие и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина. Таким образом, уголовное законодательство исходит из субъективного вменения, то есть привлечения к ответственности только за то деяние и те последствия, в отношении которых проявляется определенная воля лица, что находит свое отражение в умышленной или неосторожной вине. Невинное причинение вреда, сколь бы тяжким оно ни было, исключает уголовную ответственность.

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

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

Определяя меры уголовно-правового воздействия, в том числе и наказания лица, виновного в совершении преступления, следует исходить из того, что как чрезмерно суровая, так и чрезмерно мягкая мера ответственности будет

Уголовное право

несправедливой не только по отношению к виновному, но и в целом к обществу. Любое воздействие должно быть применено в той мере, в какой способно исправить лицо, чтобы оно воспринимало наказание за содеянное, как необходимую реакцию на его противоправное поведение. И это воздействие должно способствовать его исправлению. Принцип справедливости сочетается с понятием достаточности, когда за совершенное преступление лицо получает то наказание, которое заслуживает.

Однако данный принцип ни в коей мере не противоречит принципу равенства всех граждан перед законом. Если последний возлагает обязанность любого лица, виновного в совершении преступления, нести ответственность за содеянное, то принцип справедливости обязывает исходить из учета индивидуальных особенностей личности, совершившей преступление, а также конкретных обстоятельств его совершения.

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

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

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

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

2.5. Толкование уголовного закона

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

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

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

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

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

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

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

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

Судебное толкование дается любым судебным органом при применении уголовного закона в процессе рассмотрения конкретных уголовных дел. К данному виду толкования относятся и руководящие постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации.

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

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

Уголовное право

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

Таким образом, необходимость толкования уголовного закона вызвана, во-первых, общим характером норм уголовного права (превентивная роль уголовно-правовых норм и заключается в том, насколько они понятны широкому кругу лиц),

Уголовное право

во-вторых, использование специальной юридической техники для построения уголовно-правовых норм (бланкетных и ссылочных диспозиций, оценочных терминов и т.д.), в-третьих, системностью уголовно-правовых норм, их взаимосвязью и взаимозависимостью с нормами права других отраслей.

ЛЕКЦИЯ 3

ПРЕДЕЛЫ ДЕЙСТВИЯ УГОЛОВНОГО ЗАКОНА

3.1. Действие уголовного закона во времени

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

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

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

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

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

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

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

- *уголовно-правовые нормы, устраняющие преступность деяния, смягчающие наказание или иным образом улучшающие положение лица, совершившего преступление, имеют обратную силу, то есть*

Уголовное право

распространяются и на события, произошедшие до вступления в юридическую силу уголовного закона;

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

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

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

Временем совершения преступления признается время совершения общественно опасного действия (бездействия) независимо от времени наступления последствий (ч. 2 ст. 9 УК РФ). Это связано с различными факторами применения уголовного законодательства. Так как, преступность и наказуемость деяния определяется законом, действовавшим на время совершения преступления. Однако большое количество преступлений имеют временную протяженность, исчисляемую иногда не только месяцами, но и годами. К таким видам преступлений относятся длящиеся и продолжаемые преступления. Существуют различные точки зрения о том, как в таких случаях определять время совершения преступления, что, конечно же, усложняет применение уголовно-правовых норм.

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

3.2. Действие уголовного закона в пространстве

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

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

Территориальный принцип действия уголовного закона является основополагающим. Так, согласно ч. 1 ст. 11 УК РФ: «Лицо, совершившие

Уголовное право

преступления на территории Российской Федерации, привлекаются к ответственности по настоящему Кодексу».

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

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

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

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

Уголовное право

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

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

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

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

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

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

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

Уголовное право

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

В ч.3 ст. 12 УК РФ впервые в уголовном законодательстве России закреплен **реальный принцип** действия уголовного закона в пространстве. Он заключается в возможности привлечения любого лица, в том числе и иностранца и лица без гражданства, к ответственности по Уголовному кодексу за преступление, совершенное за границей, если оно направлено против интересов России либо гражданина Российской Федерации или постоянно проживающего в Российской Федерации лица без гражданства, а также в случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации, если они не были осуждены в иностранном государстве и привлекаются к уголовной ответственности на территории Российской Федерации. Под интересами России в данном случае понимаются не только государственные интересы, но и интересы личности – российских граждан. Применяя реальный принцип, Россия, как и ряд зарубежных государств, наиболее полно защищает свои интересы и интересы своих граждан.

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

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

3.3. Действие уголовного закона по кругу лиц

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

Уголовное право

обязанностями. Эти признаки очень подробно будут рассмотрены в теме «Состав преступления».

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

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

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

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

Определенным иммунитетом к уголовной ответственности обладают: Президент РФ, депутаты Федерального собрания, судьи. Привлечение к уголовной ответственности таких лиц усложнено и связывается с выполнением определенных процедур. Для привлечения Президента РФ от должности необходимо провести процедуру отрешения его от должности в соответствии с требованиями ст. 93 Конституции РФ. Механизм отрешения Президента РФ от должности очень сложен и громоздок, к тому же требует строгого соблюдения процессуального порядка. Для привлечения к уголовной ответственности депутата Государственной Думы или депутата Совета Федерации необходимо, чтобы орган, членами которого они являются, лишил их депутатской неприкосновенности. Уголовное дело в отношении судьи может быть возбуждено только Генеральным прокурором РФ или лицом, исполняющим его обязанности, при наличии на то согласия соответствующей квалификационной коллегии судей. Судьи Конституционного суда привлекаются к уголовной ответственности только с

Уголовное право

согласия Конституционного Суда. Особенности действия уголовно-правовых норм по кругу лиц закреплены в разделе XVII Уголовно-процессуального кодекса РФ «Особенности производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц».

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

ЛЕКЦИЯ 4

УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

4.1. Понятие уголовной ответственности

Уголовная ответственность является одним из видов юридической ответственности.

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

В отличие от моральной ответственности юридическая ответственность характеризуется наличием государственного принуждения. Характерная особенность такого принуждения заключается в том, что сама эта деятельность строго регламентирована законом, имеет свои правовые рамки.

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

Юридическая ответственность имеет следующие основные признаки:

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

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

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

Уголовное право

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

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

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

Уголовная ответственность реализуется в виде:

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

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

4.2. Основание уголовной ответственности

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

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

Согласно вышесказанному следует, что к уголовной ответственности может быть привлечено лишь лицо, совершившее деяние, которое уголовным законом признается преступлением. Таким образом, уголовный закон определяет, что только при совершении запрещенных Уголовным кодексом действий либо запрещенного бездействия возникает вопрос об уголовной ответственности. Ни за образ мыслей, ни за намерения (если они не были выражены в каких-либо действиях) уголовная ответственность не наступает. Только деяния, содержащие все признаки преступлений, являются юридическим фактом для возникновения юридической ответственности.

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

Вместе с тем уголовное законодательство РФ, категорически отвергает объективное вменение и признает возможность наступления ответственности только тогда, когда лицо совершило общественно опасное деяние виновно, то есть умышленно или по неосторожности. Следовательно, виновность лица при

Уголовное право

совершении преступления является *субъективным основанием* уголовной ответственности.

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

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

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

Объект преступления - это общественные отношения, сложившиеся в обществе, интересы и блага, охраняемые уголовным законом, на которые посягает то или иное преступное посягательство. **Объективная сторона** характеризует внешнее проявление общественно опасного посягательства на охраняемый уголовным законом объект выраженное в действии или бездействии. **Субъектом преступления** признается физическое вменяемое лицо, совершившее общественно опасное деяние, предусмотренное Особенной частью УК, достигшее установленного законом возраста уголовной ответственности. **Субъективная сторона** характеризует внутреннее, психическое отношение лица к содеянному и к наступившим последствиям. Более подробно все эти элементы состава будут рассмотрены в дальнейшем.

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

ЛЕКЦИЯ 5

ПРЕСТУПЛЕНИЕ И ЕГО ВИДЫ

5.1. Понятие преступления и его признаки

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

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

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

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

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

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

Уголовное право

Поэтому в соответствии с ч. 2 ст. 14 УК РФ не является преступлением действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного уголовным законом, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности. Следовательно, малозначительным признается деяние, которое не только не повлекло, но и не могло повлечь наступления общественно опасных последствий. Наряду с определением наступивших последствий содеянного, следует выявлять и направленность умысла лица. При малозначительном деянии умысел всегда направлен только на совершение именно данного малозначительного деяния. Если же лицо желало совершить более опасное деяние, но это ему не удалось в силу различных обстоятельств, которые не зависели от него, то применение ч.2 ст. 14 исключается. Следовательно, общественная опасность составляет важнейший материальный признак преступления, и его отсутствие исключает возможность признания содеянного преступлением. В то же время общественная опасность преступного деяния является его объективным свойством.

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

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

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

Деяние выступает как акт внешнего поведения лица, совершенного в форме действия или бездействия. Действие представляет собой активное и осознанное поведение лица. Оно проявляется в различных телодвижениях, использовании предметов, орудий, механизмов, словесных высказываниях. Бездействия, напротив, представляет осознанное, волевое, пассивное поведение лица, состоящее в невыполнении, то есть воздержании от совершения возложенной на него обязанности действовать определенным образом. Как действие, так и бездействие образуют волевой поступок человека, обусловленный определенной мотивированностью и проявлением свободы воли лица. Поведение

Уголовное право

бессознательное либо под влиянием непреодолимой силы исключает свободное волеизъявление, а поэтому оно не может образовать преступление.

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

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

Наказуемость означает, что за каждое общественно опасное деяния, запрещенное уголовным законом должна наступать уголовная ответственность в виде строго определенных лишений либо ограничений. Объявляя то или иное деяние в качестве преступления, государство устанавливает и соответствующие меры уголовного наказания за их совершение. Без установления мер наказания нельзя вести борьбу с преступностью. Поэтому **уголовная наказуемость** является также обязательным признаком преступления. Данный признак закрепляется в ч.1 ст. 14 УК, согласно которой преступлением признается деяние, запрещенное уголовным законом под угрозой наказания. Уголовная наказуемость, следовательно, является признаком, отличающим преступление от иных правонарушений.

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

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

Малозначительное деяние не является преступлением при наличии одновременно двух условий. Первое: оно должно формально подпадать под признаки преступления, предусмотренного уголовным законом. Иными словами, в нем чисто внешне должна присутствовать уголовная противоправность. Второе: в

Уголовное право

нем отсутствует другое свойство преступления - общественная опасность. Как правило, она отсутствует потому, что ущерб, причиненный деянием, мизерный. Отсюда деяние в целом оказывается непроступным. Чаще всего определенный вред, некоторая антисоциальность в малозначительных деяниях имеют место. Но они - не криминальной степени, а гражданско-правовой, административной, дисциплинарной, аморальной. Поэтому, прекращая дело или не принимая его к производству ввиду малозначительности деяния, следователь или суд рассматривает вопрос о возможности иной, не уголовно-правовой меры ответственности за него.

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

5.2. Категории преступлений

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

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

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

Уголовное право

Тяжкими преступлениями признаются *умышленные* деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает десяти лет лишения свободы (например, привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности, соединенное с обвинением лица в совершении тяжкого либо особо тяжкого преступления – ч.2 ст. 299 УК РФ).

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

Категории преступлений влияют на различные факторы применения уголовной ответственности.

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

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

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

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

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

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

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

ЛЕКЦИЯ 6

СОСТАВ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

6.1. Понятие и значение состава преступления

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

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

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

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

Таким образом: ***Состав преступления – это совокупность всех элементов характеризующих конкретное деяние как преступление.***

Элементы состава преступления взаимосвязаны и находятся в органическом единстве друг с другом. Только в совокупности они могут образовать юридическое основание уголовной ответственности. На это указывает и требование ст. 8 УК РФ, которое гласит: «Основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного настоящим Кодексом». Отсутствие в содеянном хотя бы одного из указанных элементов, свидетельствует об отсутствии состава преступления в целом, а значит, и об отсутствии основания уголовной ответственности.

Значение состава преступления заключается:

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

Уголовное право

- во-вторых, по обязательным признакам, содержащимся в составе конкретного преступления, содержащегося в Особенной части УК РФ происходит процесс квалификации преступления;
- в-третьих, состав преступления служит необходимым уголовно-правовым инструментарием для отграничения преступных деяний от не преступных;
- в-четвертых, с помощью состава преступления, определяются пределы наказуемости преступления;
- в-пятых, состав преступления характеризует категорию тяжести совершенного преступного деяния.

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

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

6.2. Объект преступления и его виды

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

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

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

Уголовное право

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

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

Объект преступления - обязательный признак любого преступления, ибо совершенное деяние не может быть преступным, если оно не посягает на те общественные отношения, интересы и блага, которые охраняются уголовным законом. Объект преступного посягательства в значительной степени определяет общественную опасность совершенного деяния, показывает его направленность. Чем ценнее личные блага или общественные интересы, на которые посягает преступник, тем выше степень общественной опасности содеянного.

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

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

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

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

Уголовное право

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

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

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

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

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

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

В реальной жизни нередко преступления могут посягать одновременно на несколько объектов. В таком случае законодатель один из объектов выводит на первое место, делая его *основным непосредственным объектом*. Остальные объекты будут выступать в качестве *дополнительных*. Выбор основного объекта обусловлен направленностью преступного деяния. Например, при разбое (ст. 162 УК РФ) виновный, совершает посягательство на чужое имущество, при этом одновременно создается угроза жизни и здоровью личности. Но так как основной умысел направлен на чужую собственность, а жизнь и здоровье остаются на втором плане, законодатель включает это преступление в главу 21 УК «Преступления против собственности». При разбое собственность выступает в качестве основного непосредственного объекта, а жизнь и здоровье личности -

Уголовное право

дополнительного. Следует иметь в виду, что значение дополнительного объекта при совершении преступления неодинаково. В одних случаях наличие дополнительного объекта является обязательным признаком, а в других – дополнительный объект носит вспомогательный характер. Например, при разбое наличие дополнительного объекта в виде жизни и здоровья является обязательным признаком состава преступления, а при изнасиловании жизнь и здоровье выступает в качестве дополнительного объекта, носящего вспомогательный характер и выступающего только как **факультативный** признак, дополнительно квалифицирующий данное преступление, но не влияющий на общую квалификацию.

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

Таким образом, **предметом преступления выступают материальные предметы внешнего мира, на которые непосредственно воздействует преступник и в связи с которыми или по поводу которых совершается преступление.**

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

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

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

Уголовное право

проявляется взаимозависимость объекта от иных элементов состава преступления.

6.3. Объективная сторона преступления

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

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

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

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

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

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

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

Преступления совершаются различными действиями либо бездействием, описание которых не всегда указываются в диспозициях уголовно-правовых норм

Уголовное право

особенной части УК, но не всякие деяния будут носить преступный характер. Действие или бездействие лица признаются преступлением только тогда, когда они носят сознательный, волевой характер, то есть, выражают волю виновного.

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

Последствия могут быть *материальными* (материальный или физический вред) и *нематериальными* (моральный вред). Каждое преступное посягательство, совершаемое виновным лицом, причиняет вред охраняемым законом объектам либо создает угрозу для причинения такого вреда. В составах преступлений зачастую указывается, в чем конкретно выражаются общественно опасные последствия. Это может носить как конкретный характер (например, в ст. 111 УК перечислены детально виды причиненного тяжкого вреда здоровью) так и самые общие указания. Если в диспозициях статей Особенной части УК предусмотрено обязательное наступление определенных последствий, то такие составы преступления принято считать *материальными*, например, кража, убийство и т.п. Если же сам факт совершения действий или бездействия признается преступлением независимо от того, наступили или не наступили общественно опасные последствия - такой состав преступления принято считать *формальным* (например, незаконное хранение огнестрельного оружия, наркотических средств, оставление в опасности и т.д.). Применение понятие *материального* и *формального* составов является лишь не более чем законодательным приемом, с помощью которого создается формула состава преступления. Она позволяет ограничивать описание преступного деяния в уголовно-правовой норме, не включая в него общественно опасные последствия и тем самым, освобождая правоприменителя в необходимости установления и доказывания наступления таких последствий, как обязательного признака объективной стороны преступления. С помощью законодательной техники формулируется и так называемый *усеченный* состав преступления. Эта конструкция достигается переносом окончания преступления на более раннюю стадию – покушения или приготовления. К таким составам можно отнести, например, разбой (ст. 162 УК РФ), то есть «нападение в целях хищения чужого имущества, совершенного с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия». Таким образом, законодатель стремится облегчить применение уголовно-правовой нормы.

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

Причинная связь в объективной стороне материальных составов преступления является обязательным элементом и позволяет связывать воедино само преступное деяние и наступившие (либо которые могли бы наступить)

Уголовное право

общественно опасные последствия. Необходимо отметить, что причинная связь существует объективно, помимо нашего сознания в явлениях, вещах и процессах, протекающих в окружающей нас действительности. Определение *причинной связи* позволяет исключить элементы случайности в деянии и тем самым оградить от неправомерного применения уголовной ответственности. Закономерность наступления определенных последствий всегда внутренне присущи любому деянию (действию или бездействию), и они обязательно наступают при соответствующих условиях как неизбежный результат данного действия или бездействия. Напротив, случайные последствия не являются закономерными, а поэтому лицо и не может нести ответственность за их наступление.

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

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

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

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

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

Под **способом совершения преступления** – понимается совокупность тех приемов, методов и движений, которые использовались лицом при совершении

Уголовное право

преступления. Неразрывно связанный с деянием и образуя его составную часть, способ зачастую настолько существенно влияет на степень и характер общественной опасности содеянного, что включается в состав многих преступлений в качестве обязательного элемента основного или квалифицированного состава.

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

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

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

Обстановка совершения преступления является зачастую одним из условий, которые виновный использует для достижения своих преступных целей, и которые характеризуют большую или меньшую степень общественной опасности преступления или преступника. Обстановка совершения преступления в некоторых составах Особенной части УК входит в обязательный признак объективной стороны, например, заведомое оставление без помощи лица, находящегося в опасном для жизни или здоровья состоянии и лишенного возможности принять меры к самосохранению по малолетству, старости, болезни или вследствие своей беспомощности, в случаях, если виновный имел возможность оказать помощь этому лицу и был обязан иметь о нем заботу либо сам поставил его в опасное для жизни или здоровья состояние (ст. 125 УК РФ). Обстановка совершения преступления играет и определенную роль при определении меры наказания и поэтому отмечается в качестве обстоятельств отягчающих наказание, например, совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия, а также массовых беспорядках (п. «л» ч. 1 ст. 63 УК РФ).

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

6.4. Субъект преступления и его признаки

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

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

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

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

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

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

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

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

Уголовное право

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

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

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

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

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

Иное болезненное состояние психики охватывается различного рода заболеваниями психического характера, например, неврозы, психопатии, психические изменения личности в результате глухонемоты и т.д., а также другими острыми заболеваниями, повлекшими расстройство психики, например, бредовые и галлюцинаторные явления на почве тяжелого инфекционного заболевания, высокой температуры и т.п.

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

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

Уголовное право

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

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

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

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

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

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

В соответствии с требованиями ч. 2 ст. 21 УК РФ, к лицу, совершившему предусмотренное уголовным законом общественно опасное деяние в состоянии невменяемости, судом могут быть назначены принудительные меры медицинского характера. Применение таких мер подробно будет рассмотрено в теме: «Принудительные меры медицинского характера».

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

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

Уголовное право

случаях освобождения от наказания, назначить принудительные меры медицинского характера.

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

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

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

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

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

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

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

6 видов относятся к преступлениям против собственности: кража (ст. 158 УК РФ), грабеж (ст. 161 УК РФ), разбой (ст. 162 УК РФ), вымогательство (ст. 163 УК РФ), неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения (ст. 166 УК РФ), умышленное уничтожение или повреждение имущества при отягчающих обстоятельствах (ч. 2 ст. 167 УК РФ).

8 видов относятся к преступлениям против общественной безопасности и общественного порядка: террористический акт (ст. 205 УК РФ), захват заложника

Уголовное право

(ст. 206 УК РФ), заведомо ложное сообщение об акте терроризма (ст. 207 УК РФ), хулиганство (ч.2 ст. 213 УК РФ), вандализм (ст. 214 УК РФ), хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. 226 УК РФ), хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ (ст. 229 УК РФ), приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения (ст. 267 УК РФ).

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

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

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

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

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

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

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

Уголовное право

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

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

6.5. Субъективная сторона преступления

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

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

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

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

Вина проявляется в одной из ее форм - в *форме умысла* или *неосторожности*. Причем о виновности лица можно говорить лишь тогда, когда

Уголовное право

вина в любой из ее форм находит свое внешнее проявление в совершенном общественно опасном деянии и любые наступившие общественно опасные последствия можно вменить лицу лишь в том случае, если оно было виновно в их наступлении. В соответствии с принципом вины, объективное вменение, то есть уголовная ответственность за невиновное причинение вреда, не допускается (ч. 2 ст. 5 УК РФ).

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

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

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

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

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

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

Законодатель допускает, что, осознавая общественную опасность содеянного, лицо вместе с тем не всегда может в полной мере осознавать противоправность своего поведения, в силу незнания уголовно-правовых норм. Поэтому, исходя из принципа: «незнание закона не освобождает от ответственности», закон ограничивает интеллектуальный элемент умысла осознанием именно общественной опасности самого деяния и не требует осознания его противоправности. Противоправность, таким образом, оказывается юридическим выражением общественной опасности совершаемых субъектом действий либо бездействия.

Уголовное право

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

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

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

Таким образом, если интеллектуальный элемент прямого и косвенного умысла по своему характеру полностью совпадают (осознание общественной опасности совершаемого деяния и предвидение возможности наступления вредных последствий), то именно волевой - служит водоразделом, позволяющим отграничивать рассматриваемые виды умысла друг от друга.

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

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

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

Уголовное право

возникший умысел характеризуется тем, что намерение возникает непосредственно перед совершением преступления и сразу же осуществляется.

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

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

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

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

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

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

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

В соответствии с ч. 2 ст. 26 УК РФ преступление признается совершенным по **легкомыслию**, если лицо предвидело возможность наступления общественно

Уголовное право

опасных последствий своих действий (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение этих последствий.

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

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

Волевой момент преступной небрежности определяются двумя критериями: **объективным** и **субъективным**. **Объективный** критерий небрежности состоит в том, что лицо при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было предвидеть возможность наступления общественно опасных последствий. **Субъективный** критерий означает, что лицо могло предвидеть наступление общественно опасных последствий. При этом учитываются личные, профессиональные качества лица, его жизненный опыт, возраст, образование, состояние здоровья, условия погоды, а также те обстоятельства, при которых было совершено преступление.

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

Закон предусматривает две разновидности казуса. Первая разновидность изложена в ч. 1 ст. 28 УК РФ и гласит, что деяние признается совершенным невиновно, если лицо, его совершившее, не осознавало и по обстоятельствам дела не могло осознавать общественной опасности своих действий (бездействия)

Уголовное право

либо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий и по обстоятельствам дела не должно было или не могло их предвидеть. Данный вид казуса имеет сходство с преступлением совершенным по неосторожности. Различие между ними заключается в волевом элементе субъективной стороны. При казусе отсутствуют либо оба критерия преступной небрежности (объективный и субъективный), либо один из них.

Вторая разновидность отражена в ч. 2 ст. 28 УК РФ, которая определяет, что деяние признается также совершенным невиновно, если лицо, его совершившее, хотя и предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), но не могло предотвратить эти последствия в силу несоответствия своих психофизиологических качеств требованиям экстремальных условий или нервно-психическим перегрузкам. Установленное правило соответствует принципу субъективного вменения. Согласно этому правилу, лицо, осуществляющее деятельность, связанную с экстремальными условиями и нервно-психическими перегрузками, может быть признано виновным лишь в том случае, если его субъективные качества соответствовали объективным требованиям, и лицо сознавало общественно опасный характер своих действий (бездействия), предвидело их общественно опасные последствия либо не предвидело, но могло с учетом своих личных качеств их предвидеть и предотвратить. Таким образом, субъективное состояние лица является критерием для признания невиновности. Например, спасатель, спасая утопающего в бурной реке, сам стал тонуть. Бросив утопающего, спасатель с трудом сам спасся, а утопающий в результате этого утонул. Он предвидел возможность наступления общественно опасных последствий, однако в силу своих психофизиологических качеств не смог их предотвратить.

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

Особенность преступлений с двойной формой вины состоит в том, что при их совершении наблюдается неоднородное психическое отношение лица к совершаемым действиям (бездействию) и к наступившим последствиям. Формой

Уголовное право

вины для основного состава в подобных преступлениях является умысел (прямой или косвенный), а по отношению к последствиям имеет место неосторожность.

Примером преступления с двойной формой вины может служить ч. 4 ст. 111 УК РФ – умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего. Виновный умышленно причиняет тяжкий вред здоровью потерпевшему, но в результате его действий наступают последствия, в виде смерти потерпевшего, которую он не предвидел, хотя должен был и мог предвидеть, либо предвидел, но самонадеянно рассчитывал их предотвратить.

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

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

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

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

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

Мотив, цель и эмоции являются дополнительными (факультативными) признаками субъективной стороны, но они играют важную роль в оценке психологического поведения лица. Однако, если мотив и цель указаны непосредственно в статьях Особенной части УК, то наряду с виной выступают в качестве основных (квалифицирующих) признаков, без которых состав преступления отсутствует. Например, для наступления уголовной ответственности за разбой необходимо установить, что нападение, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия было совершено в целях хищения чужого имущества (ст. 162 УК РФ).

Уголовное право

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

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

ЛЕКЦИЯ 7

ОШИБКА И ЕЕ ЗНАЧЕНИЕ В УГОЛОВНОМ ПРАВЕ

7.1. Понятие ошибки в уголовном праве и ее виды

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

Юридическая ошибка – неправильное представление лица о преступности или неприступности совершенного им деяния и его последствий, юридической квалификации его действий или бездействия, о виде и размере наказания, которое может быть за них назначено. Различают четыре вида юридических ошибок. Это ошибочное представление лица о: 1) преступности совершенных им действий, в то время как закон не относит эти деяния к преступным; 2) совершенном им деянии как неприступном, тогда как в действительности оно является преступлением; 3) юридической квалификации совершенного им деяния; 4) виде и размере наказания которое может быть назначено за совершенное им преступление.

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

7.2. Значение ошибки в уголовном праве

Общее правило, относящееся к значению юридической ошибки, сводится к тому, что уголовная ответственность лица, заблуждающегося относительно юридических свойств и юридических последствий совершаемого деяния, наступает в соответствии с оценкой этого деяния не субъектом, а законодателем.

Уголовное право

Иначе говоря, такая ошибка обычно не влияет ни на форму вины, ни на квалификацию преступления, ни на размер назначаемого наказания.

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

ЛЕКЦИЯ 8

МНОЖЕСТВЕННОСТЬ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

8.1. Понятие единичного преступления

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

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

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

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

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

Длящиеся единичное преступление характеризуется деянием лица, сопряженным с последующим длительным выполнением запрещенного действия либо невыполнением определенных обязанностей, возложенных на него под угрозой уголовного преследования. Примером такого преступления является

Уголовное право

незаконное хранение оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. 222 УК РФ), злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности (ст. 177 УК РФ). Спецификой длящегося преступления является то, что оно продолжается непрерывно длительный период времени, пока виновный не прекратит совершения деяния либо не будет привлечен к ответственности. Причем законодатель не устанавливает временной период. Он может быть и в пределах нескольких минут и в течение нескольких лет. Это не имеет ни какого значения для наступления уголовной ответственности и не является определяющим при назначении наказания.

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

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

8.2. Множественность преступлений и ее виды

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

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

Совокупность преступлений признается совершение двух и более преступлений, ни за одно из которых лицо не было осуждено. При совокупности преступлений лицо несет уголовную ответственность за каждое совершенное преступление по соответствующей статье или части статьи Уголовного кодекса (ч.1 ст. 17 УК РФ). Содеянное при совокупности всегда предполагает совершение лицом двух различных самостоятельных преступлений, подлежащих отдельной

Уголовное право

квалификации. При этом совокупность имеет место не только при совершении лицом двух и более деяний, каждое из которых представляет собой самостоятельное преступление (реальная совокупность), но и в тех случаях, когда виновный, совершая одно деяние, предусмотренное в качестве самостоятельного преступления, одновременно, тем самым, совершает и другое самостоятельное преступление (идеальная совокупность). Например, для совершения разбойного нападения лицо незаконно приобретает огнестрельное оружие. В данной ситуации его действия будут квалифицироваться как незаконное приобретение оружия (ст. 222 УК РФ) и приготовление к разбою (ч. 1 ст. 30 и п. «г» ч. 2 ст. 162 УК РФ).

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

Рецидивом преступлений согласно ст. 18 УК признается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление. Необходимо отметить, что новое уголовное законодательство отвергает понятие «особо опасного рецидивиста», как это было в старом УК. Это связано, прежде всего, с тем, что и в Декларации прав и свобод человека и гражданина в ст.2 провозглашается: «Все равны перед законом и судом». Это же закреплено в ст. 19 Конституции РФ. Признание лица «Особо опасным рецидивистом» по старому УК влекло за собой повышенную уголовную ответственность и максимальное наказание за различные умышленные преступления. Это противоречит основным принципам уголовного закона. Поэтому законодатель в новом УК отказался от индивидуализации рецидива, но, тем не менее, оставил это понятие для общего применения.

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

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

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

Уголовное право

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

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

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

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

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

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

ЛЕКЦИЯ 9

СТАДИИ СОВЕРШЕНИЯ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

9.1. Понятие стадий умышленного преступления

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

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

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

Деление совершения преступления на стадии в уголовном праве вызвано тем, что общественная опасность каждой из них различна, а значит, это должно

Уголовное право

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

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

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

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

Стадии предварительной преступной деятельности тесно связаны между собой. Общим для них является наличие умышленной формы вины. Они учитываются в уголовном праве в связи требованием принципа справедливости, так как неоконченное преступление представляет меньшую общественную

Уголовное право

опасность, то и назначаемое за него наказание должно быть более мягким, чем за оконченное преступление.

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

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

9.2. Понятие оконченного преступления и его признаки

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

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

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

- достижение определенного преступного результата.

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

9.3. Неоконченное преступление и его виды

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

Уголовное право

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

Приготовлением к преступлению, согласно ч. 1 ст. 30 УК РФ, признаются приискание, изготовление или приспособление лицом средств или орудий совершения преступления, приискание соучастников преступления, сговор на совершение преступления либо иное умышленное создание условий для совершения преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам.

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

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

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

Под **изготовлением** понимается технологический процесс создания средств и орудий преступления (например, ломика, «фомки» – для взлома с целью хищения, клише – для печатания фальшивых денег, финского ножа – для совершения разбойного нападения, подложных документов – для совершения мошенничества). В отличие от приспособления в данном случае указанные средства и орудия создаются заново. Разумеется, замысел виновного на их использование в конкретных преступных целях должен возникнуть заранее – только в этом случае изготовление средств и орудий можно рассматривать в качестве стадии приготовления к преступлению.

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

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

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

Уголовное право

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

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

Таким образом, основным содержанием всех приготовительных действий является создание условий для последующего непосредственного совершения преступления. Являясь внешним проявлением замысла лица на совершение преступления, приготовление находится в тесной связи с действиями (бездействием), направленными на непосредственное совершение преступления, которые образуют объективную сторону преступления, предусмотренную статьями Особенной части УК. Само же выполнение лицом действие, непосредственно направленных на совершение преступления, образуют следующие стадии - покушение на преступление или оконченное преступление.

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

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

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

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

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

Уголовное право

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

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

Покушение на негодный объект имеет место тогда, когда виновный, совершает ошибку относительно объекта посягательства, в результате чего не создает реальной опасности причинения вреда охраняемым уголовным законом общественным отношениям. Например, виновный совершает кражу кошелька, в котором нет денег.

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

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

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

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

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

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

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

Таким образом, лица, виновные в совершении неоконченных преступлений, вне зависимости оттого, что задуманные ими действия не были доведены до конца, подлежат уголовной ответственности при наличии установленных уголовным законом условий. При этом ответственность наступает за

Уголовное право

соответствующее неоконченное преступление со ссылкой на ст. 30 УК РФ. Кроме этого необходимо учитывать при назначении наказания за неоконченное преступление и требования, впервые введенной в УК статьи 66.

9.4. Добровольный отказ от преступления

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

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

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

Исходя из выше изложенного, необходимыми *признаками добровольного отказа* являются:

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

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

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

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

Весьма важным показателем добровольности отказа является **осознание лицом возможности доведения до конца, начатого преступления**. Такое осознание базируется на полной уверенности лица, что ему ничто не мешает завершит преступные действия и добиться намеченной цели. Если лицо при принятии решения о добровольном отказе от совершения преступления считало,

Уголовное право

что оно могло довести его до конца, а в действительности такой возможности не было, о чем лицо не знало, то в его действиях все равно имеется добровольный отказ.

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

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

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

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

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

Уголовное право

отказ допустим в пассивной форме, деятельное раскаяние требует активного поведения; 3) добровольный отказ является основанием для освобождения от уголовной ответственности, деятельное раскаяние является обстоятельством, смягчающим наказание.

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

ЛЕКЦИЯ 10

СОУЧАСТИЕ В ПРЕСТУПЛЕНИИ

10.1. Понятие соучастия и его признаки

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

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

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

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

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

Уголовное право

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

Соучастие, как правило, с объективной стороны предполагает действия, но в ряде случаев они могут быть совершены и путем бездействия. Такие случаи возможны, если бездействию предшествовало соглашение, заключенное до совершения преступления или в момент его совершения, но всегда до наступления преступного результата. Например, умышленное бездействие должностных лиц, обязанных в силу своего служебного положения принимать меры по предотвращению преступления, когда они взаимному соглашению таких мер не принимают. Такая точка зрения была высказана Верховным Судом СССР, и она, в принципе, остается верна и в настоящее время;

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

Согласованность действий соучастников заключается во взаимном выражении намерения и желания лица участвовать в совершении преступления совместно с другим лицом (лицами). Это соглашение выражает ту необходимую

Уголовное право

психологическую связь между соучастниками, которая определяет совместность их деятельности в субъективной сфере взаимоотношений.

Согласованность между лицами, совместно участвующими в преступлении носит различный характер. Это различие выражается именно во времени заключения соглашения, так как отсутствие согласованности вообще исключает соучастие. В уголовном законе соучастие определено без предварительного и с предварительным сговором. При этом форма заключения такого соглашения в уголовном праве не учитывается вообще. Оно может быть заключено в устной и письменной формах, либо вообще основываться на молчаливом согласии, когда все лица участвующие в преступлении понимают действия других лиц без слов.

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

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

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

10.2. Виды соучастия и его формы

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

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

Простое соучастие (соисполнительство) характеризуется тем, что каждый участник преступления непосредственно участвует в совершении преступления, являясь его исполнителем, то есть выполняет деяние, определенное в конкретной норме Особенной части УК как объективная сторона преступления. При этом роли соучастников в преступлении могут не совпадать. Например, при совершении кражи из квартиры, один из соучастников, находясь возле подъезда, наблюдает за хозяином квартиры, а второй непосредственно совершает хищение вещей. В данном случае налицо соисполнительство, так как действия обоих соучастников взаимообусловлены и направлены непосредственно на достижение единого преступного результата. При этом необходимо учитывать, что действия соисполнителей происходят одновременно и находятся в прямой зависимости друг от друга.

Простое соучастие (соисполнительство) не требует дополнительной квалификации по ст. 33 УК РФ, а прямо квалифицируется по соответствующей

Уголовное право

статье Особенной части УК, устанавливающей ответственность за совершенное преступление.

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

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

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

- 1) *группа лиц, без предварительного сговора;*
- 2) *группа лиц с предварительным сговором;*
- 3) *организованная группа;*
- 4) *преступное сообщество.*

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

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

Уголовное право

форме. Очень редко соучастники достигают соглашения в результате конклюдентных действий (молчаливое согласие).

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

Уголовное право

Иерархичность внутриорганизационного построения преступного сообщества предполагает жесткое и устойчивое распределение ролей и строгую, многоступенчатую структуру, в которой каждый член занимает отведенное ему место и подчиняется вышестоящему руководителю. Такое построение позволяет преступному сообществу существовать длительное время без особого риска, так как к уголовной ответственности в основном привлекаются рядовые исполнители, в редких случаях руководители среднего звена.

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

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

10.3. Виды соучастников и их ответственность

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

Уголовный кодекс РФ классифицирует участников преступления по характеру выполняемых ими действий, по той объективной роли, которую играют соучастники в совершении преступления. В зависимости от характера выполняемых действий соучастники преступления в соответствии со ст. 33 УК РФ подразделяются на следующие виды: 1) *исполнитель*; 2) *организатор*; 3) *подстрекатель*; 4) *пособник*.

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

В совершении преступления может участвовать один или несколько исполнителей (соисполнителей). Действия соисполнителей могут носить как однородный характер (например, все соучастники наносят потерпевшему удары),

Уголовное право

так и разнообразный, но охваченные единым умыслом на достижение единой цели и входящими в объективную сторону совершаемого преступления (например, один из соучастников проникает в квартиру и непосредственно совершает хищение вещей, а второй в это время на лестничной площадке контролирует обстановку).

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

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

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

Организация преступления заключается в сплочении соучастников, в выработке плана совершения преступления, в руководстве деятельностью соучастников. Организатор создает преступную группу или организацию (сообщество), распределяет обязанности между другими соучастниками и руководит их деятельностью, составляет план подготовки и совершения преступления, подбирает соучастников, поддерживает определенную дисциплину среди них и т.п. Организатор замышляет совершение конкретных преступлений. Инициатива может принадлежать и подстрекателю, и одному из соисполнителей, но эти участники лишь направляют умысел на совершение преступления, этим ограничивается их роль.

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

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

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

Подстрекательство может быть осуществлено в виде приказа или устного распоряжения, адресованного подчиненным по службе. Может быть выражено в

Уголовное право

форме шантажа, лести, уговоров, просьб, советов, предложений, угроз, подкупа, убеждений и т.п.

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

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

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

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

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

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

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

Ответственность соучастников преступления определяется характером и степенью фактического соучастия каждого из них в совершении преступления. Такой подход обусловлен тем, что само соучастие не создает каких-либо дополнительных основания уголовной ответственности. Однако необходимо отметить, что деяния соучастников необходимо рассматривать в тесной взаимосвязи с деянием исполнителя (исполнителей). Поэтому соисполнители

Уголовное право

несут ответственность по конкретной статье Особенной части УК за преступление совершенное ими совместно, без ссылки на статью 33 УК РФ. Между тем уголовная ответственность организатора, подстрекателя и пособника наступает по статье, предусматривающей наказание за совершенное преступление, с обязательной ссылкой на ст. 33 Уголовного кодекса, за исключением случаев, когда они одновременно являлись соисполнителями преступления.

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

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

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

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

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

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

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

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

Под **количественным эксцессом** следует понимать случаи, когда исполнитель совершает действия однородного характера, охватываемые умыслом других соучастников, но причиняет при этом более тяжкий вред, чем это

Уголовное право

было предусмотрено сговором. Например, если подстрекатель склонил исполнителя к совершению кражи, а он совершил грабеж, то налицо количественный эксцесс исполнителя, так как кража и грабеж являются однородными преступлениями. В этом случае исполнитель отвечает за реально совершенное преступление, а подстрекатель должен отвечать за приготовление к краже. При количественном эксцессе исполнитель совершает преступление, которое выходит за пределы умысла соучастников, и совершает однородное менее опасное или более опасное преступление. Преступление, совершенное исполнителем, находится в причинной связи с действиями соучастников.

При **качественном эксцессе** исполнитель совершает неоднородное преступление с тем, к которому его склонили или в котором оказали содействие соучастники и о чем не было сговора с ними, а поэтому совершенное преступное деяние не может вменяться в вину остальным соучастникам. В этом случае исполнитель посягает совсем на другой объект, который не охватывался сознанием соучастников. Например, К. по договоренности с В. должен был незаконно приобрести у С. огнестрельное оружие, но во время совершения криминальной сделки К. в ссоре убил С. и забрал оружие. В данном случае В. будет нести уголовную ответственность только за соучастие в незаконном приобретении огнестрельного оружия.

10.4. Особенности добровольного отказа соучастников от преступления

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

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

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

Уголовное право

не реализована исполнителем. Поэтому эти соучастники должны предпринять в полной мере все зависящие от них действия к предотвращению готовящегося преступления.

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

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

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

При интеллектуальном пособничестве, когда пособником оказывается содействие в виде советов и указаний как совершить преступление, либо обещаний исполнителю о сокрытии его, средств или орудий, следов преступления, предметов, добытых преступным путем, а также о приобретении их или сбыте, для добровольного отказа требуется, чтобы он действовал активно, то есть нейтрализовал ту уверенность у исполнителя, которую пособник укрепил в нем, давая различные советы и указания, а также обещания, облегчающие совершение преступления.

В отличие от организатора и подстрекателя, ответственность пособника исключается, если предпринятые им усилия не привели к положительному результату, и исполнитель совершит преступление, воспользовавшись советами, указаниями, а также предоставленными другими лицами соответствующей информацией, средствами или орудиями преступления либо даже, если после уведомления исполнителя об отказе в оказании помощи в приобретении, сокрытии и сбыте предметов, добытых преступным путем, сокрытии следов преступления и самого преступника, последний все равно совершит преступление. Добровольный отказ пособника в подобных ситуациях обусловлен тем, что его деятельность не порождает у исполнителя замысла на совершение

Уголовное право

преступления, и он не подстрекает его к совершению. Однако ответственность пособника не исключается, если он хотя и устранился от участия в совершении преступления, но не уведомил об этом исполнителя либо других соучастников, или вместо себя подыщет другое лицо для оказания помощи исполнителю в совершении преступления.

ЛЕКЦИЯ 11

ОБСТОЯТЕЛЬСТВА, ИСКЛЮЧАЮЩИЕ ПРЕСТУПНОСТЬ ДЕЯНИЯ

11.1. Понятие и значение обстоятельств, исключающих преступность деяния

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

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

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

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

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

Уголовное право

заболевания); законное применение оружия (например, при нападении на охраняемый объект).

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

11.2. Виды обстоятельств, исключающих преступность деяния

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

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

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

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

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

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

Условиями правомерности необходимой обороны, относящимися к посягательству, являются: 1) общественная опасность посягательства, 2) наличность посягательства, 3) его действительность, реальность.

Уголовное право

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

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

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

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

В то же время не требуется, чтобы посягательство было непременно преступным. Достаточно, чтобы оно было общественно опасным и по объективным признакам воспринималось как преступное нападение. Поэтому допустима необходимая оборона от посягательства душевнобольного, малолетнего или лица, действующего под влиянием устраняющей его вину фактической ошибки. Нельзя не согласиться с мнением А.Ф. Кони, что «лицу, подвергшемуся нападению, некогда размышлять, с сознанием или без сознания на него нападают». Поэтому Федеральным законом РФ от 8 декабря 2003 г. в ст. 37 УК РФ было внесено дополнение под частью 21 в котором указывается, что «не является превышением пределов необходимой обороны действия обороняющегося лица, если это лицо вследствие неожиданности посягательства не могло объективно оценить степень и характер опасности нападения». Таким образом, законодатель значительно расширил пределы необходимой обороны при внезапном нападении.

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

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

Уголовное право

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

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

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

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

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

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

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

Вторым важным признаком правомерности необходимой обороны, относящимся к посягательству, теория называет наличность. Этот признак можно охарактеризовать следующей формулой – началось и еще не закончилось, то есть речь идет о том, что посягательство уже началось или по складывающимся условиям неизбежно начнется и на момент применения мер необходимой обороны еще не закончилось. Поскольку необходимая оборона возможна в пределах посягательства, важно выяснить его начальный и конечный моменты. Начальным моментом посягательства признается как момент непосредственно самого общественно опасного посягательства (например, вор залез в чужой карман), так и наличие реальной угрозы посягательства. Конечный момент посягательства связывается с его фактическим прекращением. Посягательство

Уголовное право

может быть прекращено достижением цели, которую поставил перед собой посягающий, его добровольным отказом, приведением нападающего в такое состояние, при котором он уже не может продолжать посягательство.

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

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

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

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

При решении этого вопроса судебная практика предусматривает два возможных варианта:

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

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

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

Условия правомерности необходимой обороны, относящиеся к защите.

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

Уголовное право

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

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

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

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

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

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

Третьим признаком является своевременность защиты. Оборона считается своевременной если она осуществляется в пределах того времени, которое занимало само посягательство, то есть с начала общественно опасного действия до его фактического окончания. Действия обороняющегося не могут считаться совершенными в состоянии необходимой обороны, если вред причинен после того, как посягательство было предотвращено или окончено и в применении средства защиты отпала необходимость.

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

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

Уголовное право

превышение пределов необходимой обороны по неосторожности ответственность исключает.

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

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

Право на необходимую оборону остается у любого лица, независимо от того, имел ли он возможность избежать общественно опасного посягательства или обратиться за помощью к другим лицам или органам власти.

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

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

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

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

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

Уголовное право

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

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

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

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

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

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

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

Уголовное право

ситуации не допустить ошибки, ответственность за причиненный вред наступает как за преступление совершенное по неосторожности.

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

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

Меры, которые принимаются для задержания лица, совершившего преступление, должны быть необходимыми, то есть оправданными обстоятельствами дела. Вопрос о том, является ли причинение того или иного вреда необходимым для задержания преступника, - это вопрос факта. Он должен решаться в каждом конкретном случае, исходя из конкретных обстоятельств дела. Насилие (тем более тяжкое) должно быть вынужденной, крайней мерой, когда иными средствами задержание осуществить невозможно.

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

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

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

Крайняя необходимость (ч.1 ст. 39 УК РФ) – это такое состояние, когда лицо для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам

Уголовное право

данного лица или иных лиц, охраняемым законом интересам общества и государства, причиняет вред интересам третьих (посторонних) лиц при условии, что грозящая опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена иными средствами и при этом не было допущено превышения пределов крайней необходимости.

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

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

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

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

Опасность характеризуется тем, что она должна быть наличной. Устанавливаются начальный и конечный моменты опасности. Если опасность еще не возникла и угроза правоохраняемым интересам отсутствует либо, напротив, уже реализовалась в причиненном вреде, то она перестает быть правовым основанием крайней необходимости. Начальный момент возникновения опасности связывается не только с тем, что угроза причинения вреда реально стала воплощаться, но и с тем, что возникла сама угроза причинения вреда (например, существует угроза затопления, пожара, аварии, смерти и т. п.). Таким образом, правовое основание существует с момента возникновения, в течение всего времени реализации опасности и до момента прекращения угрозы.

Опасность должна быть действительной, то есть реально существующей. Иногда субъект может ошибочно считать, что опасность существует, а в действительности она отсутствует. В таких случаях его действия должны оцениваться по правилам мнимой обороны. Фактическое основание крайней необходимости – это отсутствие у конкретного лица возможности устранить грозящую опасность в сложившейся обстановке иными средствами, чем

Уголовное право

совершением действия, подпадающего под признаки какого-либо деяния, предусмотренного уголовным законом. Состояние крайней необходимости оправдывает лишь такая обстановка, при которой все иные средства, не связанные с причинением вреда, внешне подпадающего под признаки преступления, отсутствуют, либо их использование недостаточно для успешного устранения грозящей опасности. Таким образом, при данных обстоятельствах опасность не может быть устранена другими средствами, не связанными с причинением вреда иным охраняемым правом интересам.

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

Условиями, относящимися к грозящей опасности, являются:

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

б) опасность должна быть наличной;

в) опасность должна быть действительной, а не мнимой;

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

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

а) защищать можно любые охраняемые уголовным законом интересы;

б) вред может быть причинен только третьим лицам;

в) причиненный вред должен не превышать пределов крайней необходимости, то есть должен быть меньшим, чем вред предотвращенный;

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

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

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

Превышение пределов крайней необходимости влечет за собой уголовную ответственность только в случаях умышленного причинения вреда

Уголовное право

правоохраняемым интересам. Неосторожное причинение вреда в таких случаях исключает наступление уголовной ответственности.

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

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

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

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

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

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

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

Уголовное право

физическом или психическом принуждении является уголовно наказуемым деянием.

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

Таким образом, обоснованный риск признается правомерным только при совершении действий (бездействия) для достижения результата, который

Уголовное право

приносит выгоду, главным образом, не лично тому, кто действует в условиях риска, а другим людям, обществу или государству. Именно эта цель определяет социальную полезность тех или иных действий при обоснованном риске.

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

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

При выполнении действий (бездействия) направленных на достижение общественно полезного результата должны учитываться современные научно-технические познания в данной области науки и техники, накопленный опыт, конкретно сложившиеся условия, чтобы риск причинения вреда правоохраняемым интересам свести к минимуму.

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

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

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

Под приказом или распоряжением понимается обязательное для исполнения требование, предъявляемое начальником к подчиненному. Требование это может быть сделано как в письменной, так и в устной форме. При этом совсем не

Уголовное право

обязательно, чтобы этот приказ или распоряжение были отданы непосредственно начальником. Они могут быть переданы через других лиц. Приказ или распоряжение являются необходимым атрибутом любой совместной деятельности людей, и их выполнение обязательно для любого подчиненного лица.

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

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

б) приказы или распоряжения должны быть оформлены надлежащим образом, то есть носить соответствующую им форму: устную или письменную;

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

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

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

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

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

ЛЕКЦИЯ 12

УГОЛОВНЫЕ НАКАЗАНИЯ

12.1. Понятие уголовного наказания

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

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

Уголовное наказание отличается от других мер государственного принуждения следующими признаками:

- *уголовное наказание* - это особая мера государственного принуждения, применяемая только к лицу, виновному в совершении какого-либо деяния, предусмотренного уголовным законом в качестве преступления;
- *уголовное наказание* назначается только судом от имени государства – Российской Федерации;
- *уголовному наказанию* всегда предшествует совершение лицом деяния, определенного действующим уголовным законодательством, как преступление;
- *уголовное наказание* носит всегда строго индивидуальный характер, то есть применяется только к лицу, совершившему преступление, и не распространяется на других лиц, которые не участвовали в его совершении;
- *уголовное наказание* выражается в строго определенных видах и размерах, установленных действующим уголовным законодательством;
- *уголовное наказание* назначается только в строго определенном порядке, нарушение которого не только не допустимо, но и противозаконно;
- *уголовное наказание* всегда носит принудительный характер.

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

Лишение или ограничение прав и свобод при назначении наказания не должно нарушать требования ст. 29 «Всеобщей декларации прав человека», в

Уголовное право

соответствии с которой, каждый член общества должен подвергаться только таким ограничениям, какие установлены законом исключительно с целью обеспечения должного признания и уважения прав и свобод других и удовлетворения справедливых требований морали, общественного порядка и общего благосостояния в демократическом обществе.

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

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

12.2. Цели уголовного наказания

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

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

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

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

Уголовное право

преступление цель восстановления справедливости не может быть достигнута. Социальная справедливость наказания в этом случае достигается путем ограничения прав и свобод виновного, например, лишения его свободы на продолжительное время. Таким образом, карательное содержание наказания является своеобразным уголовно-правовым способом восстановления социальной справедливости и в этом случае.

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

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

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

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

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

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

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

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

Общая превенция достигается удержанием граждан от совершения преступлений путем устрашения. Угроза переживания тягот и лишений, содержащихся в наказании, удерживает значительную часть лиц, которые в условиях безнаказанности могут совершать преступления. Основным рычагом в

Уголовное право

механизме общего предупреждения является страх перед наказанием, нежелание лишиться определенных благ, на ограничение которых, и направлено наказание.

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

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

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

Цели наказания могут быть достигнуты в органическом единстве его назначения и исполнения. Наказание должно быть справедливым, соразмерным тяжести содеянного и общественной опасности виновного. Только в этом случае появляется возможность достижения поставленных при назначении уголовного наказания целей.

12.3. Система и виды наказаний

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

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

Уголовное законодательство Российской Федерации содержит исчерпывающий перечень наказаний, которые может назначить суд за совершенное виновным преступление. УК РФ также регламентирует порядок и условия назначения того или иного вида наказания, его точные минимальные и

Уголовное право

максимальные пределы. Все это является твердой гарантией соблюдения законности в деле осуществления правосудия.

Ст. 44 УК РФ предусматривает следующие двенадцать видов наказания:

- штраф;
- лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
- лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина или государственных наград;
- обязательные работы;
- исправительные работы;
- ограничение по военной службе;
- ограничение свободы;
- арест;
- содержание в дисциплинарной воинской части;
- лишение свободы на определенный срок;
- пожизненное лишение свободы;
- смертная казнь.

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

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

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

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

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

Дополнительные наказания не могут назначаться самостоятельно и присоединяются к основному наказанию. Дополнительные наказания назначаются

Уголовное право

лишь в дополнение к основному. К ним относится лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград.

Остальные виды наказаний, т.е. штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, ограничение свободы могут применяться как в качестве основных наказаний, так и в качестве дополнительных.

По характеру карательных элементов наказания могут дополнительно подразделяться на: 1) наказания, не связанные с ограничением или лишением свободы; 2) наказания, состоящие в ограничении или лишении свободы; 3) смертная казнь.

Наказания, не связанные с ограничением или лишением свободы:

Штраф.

В соответствии со ст. 46 УК РФ **штраф** – есть денежное взыскание, назначаемое в пределах, предусмотренных УК РФ, в размере, выраженном в четко установленной денежной сумме либо в размере, соответствующем части заработной платы или иного дохода осужденного за определенный период.

Таким образом, закон предусматривает два способа исчисления штрафа.

Применительно к первому способу исчисления штрафа он ограничен размерами от двух тысяч пятисот до одного миллиона рублей, а применительно ко второму – размером, соответствующим части заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух недель до пяти лет. При этом законодатель указывает, что штраф в размере от пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период свыше трех лет может назначаться только за тяжкие и особо тяжкие преступления в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РФ.

Размер штрафа определяется судом с учетом тяжести совершенного преступления и имущественного положения осужденного и его семьи, а также с учетом возможности получения осужденным заработной платы или иного дохода. С учетом тех же обстоятельств суд может назначать штраф с рассрочкой выплаты определенными частями на срок до трех лет.

До декабря 2003 года штраф исчислялся в размере, соответствующем определенному количеству минимальных размеров труда, установленных законодательством Российской Федерации. Это было вызвано инфляционными процессами, проходящими в экономике России в предыдущий период.

Новый принцип исчисления штрафа, принятый Федеральным законом РФ от 8 декабря 2003 г., вызван стабилизацией российской денежной единицы. Штраф оказывает психологическое воздействие на осужденного, подтверждая упрек государства лицу, совершившему преступление, и влечет существенные материальные последствия, которые делают невыгодными и опасными для преступника совершение преступных действий (бездействия).

Под иным доходом понимается такой вид доходов, который не является заработной платой. Поскольку в статье говорится не об «иных доходах», а об «ином доходе», суд может назначать штраф в пределах одного из вида дохода, не обращаясь к остальным.

Уголовное право

Штраф может применяться в качестве основного и дополнительного наказания. Особенности штрафа как основного наказания является следующее: во-первых, исполнение штрафа одноактно; во-вторых, он не влечет за собой каких-либо иных, кроме материальных, ущемлений в правах осужденного; в-третьих, он не может назначаться условно.

Современное уголовное законодательство не содержит указания на ситуацию, когда лицо не может по уважительным причинам уплатить штраф. Суд при назначении в качестве наказания штрафа, сразу же должен учитывать возможности имущественного положения осужденного. Об этом прямо указывается в ч. 3 ст. 46 УК РФ.

В качестве основного наказания, штраф назначается:

- когда он указан в качестве такового (как единственная или альтернативная мера) в санкции применяемой статьи УК;
- в качестве более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление (ст. 64 УК РФ);
- при вердикте присяжных заседателей о снисхождении (ст. 65 УК РФ);
- при замене неотбытой части наказания более мягким (ст. 80 УК РФ);
- судом надзорной или кассационной инстанции вместо лишения свободы или примененного по приговору условного осуждения.

Замена штрафа лишением свободы и лишения свободы штрафом, ни в каких других случаях не допускается. Суд при назначении по нескольким преступлениям или нескольким приговорам таких видов наказаний, как ограничение свободы, арест, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение свободы и штраф, каждый из них приводится в исполнение самостоятельно.

Если виновный до судебного разбирательства находился под стражей, суд при назначении штрафа в качестве основного наказания, учитывая срок содержания под стражей, может либо смягчить назначенное наказание, либо полностью от него освободить.

В действующем уголовном законодательстве штраф находится на первом месте среди других видов и широко применяется в санкциях Особенной части УК, как в качестве основного, так и в качестве дополнительных видов наказания.

В качестве дополнительного наказания штраф может назначаться с любой основной мерой уголовного виновного, за исключением исправительных работ и только в случаях, если в статьях Особенной части УК РФ он предусмотрен как дополнительное наказание за соответствующее преступление.

Осужденный к штрафу без рассрочки выплаты, обязан уплатить штраф в течение 30 дней со дня вступления приговора суда в законную силу.

В случае, если осужденный не имеет возможности единовременно уплатить штраф, суд по его ходатайству и заключению судебного пристава-исполнителя может рассрочить уплату штрафа на срок до трех лет.

Осужденный к штрафу с рассрочкой выплаты, а также осужденный, в отношении которого суд в соответствии с частью второй настоящей статьи принял решение о рассрочке уплаты штрафа, обязаны в течение 30 дней со дня вступления приговора или решения суда в законную силу уплатить первую часть штрафа. Оставшиеся части штрафа осужденный обязан уплачивать ежемесячно не позднее последнего дня каждого последующего месяца.

Уголовное право

Злостно уклоняющимся от уплаты штрафа признается осужденный, не уплативший штраф либо часть штрафа в установленный законом срок.

В отношении осужденного, злостно уклоняющегося от уплаты штрафа, назначенного в качестве основного наказания, судебный пристав-исполнитель не ранее 10, но не позднее 30 дней со дня истечения предельного срока уплаты, указанного законом, направляет в суд представление о замене штрафа другим видом наказания в пределах санкции предусмотренной соответствующей статьей Особенной части УК РФ.

В отношении осужденного, злостно уклоняющегося от уплаты штрафа, назначенного в качестве дополнительного наказания, судебный пристав-исполнитель производит взыскание штрафа в принудительном порядке, предусмотренном гражданским законодательством Российской Федерации.

Злостно уклоняющийся от отбывания наказания осужденный, местонахождение которого неизвестно, объявляется в розыск и может быть задержан на срок до 48 часов. Данный срок может быть продлен судом до 30 суток.

В новом УК количество штрафных санкций в Особенной части резко увеличено.

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

В соответствии со ст.47 УК РФ **лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью** - есть запрещение занимать должности на государственной службе, в органах местного самоуправления либо заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью.

Этот вид наказания оказывает существенное психологическое воздействие на осужденного, значительно ограничивает его права и возможности, способствует очищению государственной службы и иных видов деятельности от лиц, которые наносят серьезный ущерб обществу и отдельным гражданам.

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью выступает как в виде основного, так и в виде дополнительного наказания.

Основанием назначения данного вида наказания является:

- в качестве основного – прямое установление его в санкциях Особенной части УК;

- в качестве дополнительного это наказание может быть назначено и в случаях, когда оно не предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК в качестве наказания за соответствующее преступление, если по характеру совершенных виновным преступлений по должности или при занятии определенной деятельностью суд признает невозможным сохранение за ним права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью может быть назначено в качестве дополнительного наказания к лишению свободы, аресту, ограничению свободы, обязательным и исправительным работам, содержанию в дисциплинарной воинской части.

Уголовное право

Как показывает судебная практика, этот вид наказания применяется, как правило, к работникам транспорта, должностным лицам, в ведении которых находятся материальные ценности, к некоторым видам работников торговли, а также к лицам, совершившим преступления, связанные с врачебной или медицинской, педагогической деятельностью, исполнением инженерных обязанностей, к чиновникам государственной или муниципальной службы, на которых возложены обязанности принимать юридически значимые решения и т.п.

Требование приговора о лишении права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью обязательны, как для организаций (государственных, общественных или частных), в которой работает осужденный, так и для органов, правомочных аннулировать разрешение на занятие соответствующей деятельностью, которые в течение трех дней после получения копии приговора суда обязаны либо освободить осужденного от занимаемой должности, либо аннулировать соответствующее разрешение и изъять лицензию. В случае увольнения из организации осужденного, не отбывшего наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, администрация обязана внести в его трудовую книжку запись о том, на каком основании и на какой срок он лишается права занимать определенные должности или заниматься каким видом деятельности.

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью устанавливается на срок от одного до пяти лет в качестве основного наказания и на срок от шести месяцев до трех лет – в качестве дополнительного наказания. В случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями Особенной части настоящего Кодекса, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью устанавливается на срок до двадцати лет в качестве дополнительного вида наказания. Такое положение было введено связи с ужесточением уголовной ответственности за совершение преступлений в отношении несовершеннолетних.

Уголовный кодекс определяет порядок исчисления сроков этого наказания. В случае назначения этого вида наказания в качестве дополнительного к обязательным работам, исправительным работам, ограничению свободы, а также при условном осуждении его срок исчисляется с момента вступления приговора суда в законную силу. В случае назначения лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в качестве дополнительного вида наказания к аресту, содержанию в дисциплинарной воинской части, лишению свободы оно распространяется на все время отбывания указанных основных видов наказаний, но при этом его срок исчисляется с момента их отбытия.

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

Согласно ст. 48 УК РФ **лишение специального воинского или почетного звания, классного чина или государственных наград применяется с учетом личности виновного при осуждении за совершение тяжких или особо тяжких преступлений.**

Уголовное право

Карательные свойства этого наказания проявляются: в моральном воздействии на осужденного, который лишается знаков отличия, полученных им за прошлую деятельность и, как правило, значимых для него; возможное ограничение профессиональной деятельности осужденного, поскольку она может быть связана с наличием определенного специального или воинского звания и – поскольку лишение этих знаков отличия (наряду с судимостью) создает дополнительные препятствия для профессиональной карьеры лица, отбывающего наказание, - сохраняет свое негативное действие на положение осужденного и после погашения или снятия судимости. Этот вид наказания оказывает прямое или косвенное экономическое воздействие, так как оно может привести к потере возможных преимуществ и льгот, установленных для лиц, имеющих воинские, специальные и почетные звания, государственные награды.

Перечень воинских званий определен Законом Российской Федерации «О воинской обязанности и воинской службе от 11 февраля 1993 г., в соответствии, с которым звания высших офицеров (генералов) присваиваются Президентом Российской Федерации.

Специальные звания (например, в милиции) и иные звания, в частности классные чины (например, в прокуратуре и судебных органах), присваиваются отдельным категориям государственных служащих Российской Федерации в соответствии с законодательством и положениями о прохождении соответствующего вида государственной службы.

К почетным званиям относятся: заслуженный или народный артист; народный учитель РФ; заслуженный деятель науки и техники РФ; заслуженный юрист РФ и другие в соответствии с Указом Президента РФ «Об установлении почетных званий Российской Федерации, утверждения положения о почетных званиях и описании нагрудного знака к почетным званиям Российской Федерации от 30 декабря 1995г. № 1341.

Наказание в виде лишения почетного звания не распространяется на все виды званий, носящих квалификационный характер, то есть подтверждающие признанный государством уровень профессионального мастерства. К ним относятся ученые степени и звания, спортивные звания, профессиональные квалификационные разряды.

Государственными наградами в соответствии с Положением о государственных наградах Российской Федерации, утвержденного Указом Президента РФ от 2 марта 1994 г., является: звание Героя Российской Федерации, ордена, медали, знаки отличия Российской Федерации.

Суд, вынесший приговор о лишении осужденного специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград, после вступления его в законную силу направляет копию приговора должностному лицу, присвоившему осужденному звание, классный чин или наградившему его запись о лишении осужденного указанных звания, чина, наград, а также принять меры по лишению осужденного прав и льгот, предусмотренных для лиц, имеющих соответствующее звание, чин или награды. Копия приговора суда в отношении военнослужащего запаса направляется в военный комиссариат по месту воинского учета. Лишение государственных наград может быть произведено только Президентом Российской Федерации по представлению суда в случае

Уголовное право

осуждения гражданина за тяжкое преступление. Такой порядок распространяется и на граждан, удостоенных государственных наград СССР.

Обязательные работы.

Обязательные работы - новый вид наказания, установленный УК РФ 1996 г. и не известный прежнему уголовному законодательству Российской Федерации. Обязательные работы относятся к основному виду наказания.

В соответствии со ст. 49 УК РФ *обязательные работы заключаются в выполнении осужденным в свободное от основной работы или учебы время бесплатных общественно полезных работ. Вид обязательных работ и объекты, на которых они отбываются, определяются органами местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительными инспекциями.* Предполагается, что это могут быть работы по благоустройству города или поселка, очистке улиц и площадей, уходу за больными, физические работы, не требующие особой квалификации. Эти работы устанавливаются на срок от шестидесяти до двухсот сорока часов и отбываются не свыше четырех часов в день. Для несовершеннолетних предусматриваются иные сроки этого вида наказания, о чем будет сказано ниже.

Осужденные к обязательным работам должны: соблюдать правила внутреннего распорядка организаций, в которых они отбывают наказание в виде обязательных работ; добросовестно относиться к труду; работать на определяемых для них объектах и отработать установленный срок; ставить уголовно-исполнительную инспекцию в известность о перемене места жительства.

В случае злостного уклонения от обязательных работ, они заменяются судом лишением свободы. При этом время, в течение которого осужденный отбывал обязательные работы, учитывается при определении срока лишения свободы из расчета один день лишения свободы за восемь часов обязательных работ. Злостно уклоняющимся от отбывания обязательных работ признается осужденный, который: а) более двух раз в течении месяца не вышел на обязательные работы без уважительных причин; б) более двух раз в течение месяца нарушал трудовую дисциплину; в) скрылся в целях уклонения от отбывания наказания.

Обязательные работы не назначаются лицам:

- признанным инвалидами I группы;
- беременным женщинам;
- женщинам, имеющим детей в возрасте до трех лет;
- военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, а также военнослужащим, проходящим военную службу по контракту на воинских должностях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву.

Исправительные работы.

В соответствии со ст. 50 УК РФ *исправительные работы назначаются осужденному, не имеющему основного места работы, и отбываются в местах, определяемых органом местного самоуправления по согласованию с органом, исполняющим наказания в виде исправительных работ, но в районе места жительства осужденного.*

Уголовное право

Исправительные работы устанавливаются на срок от двух месяцев до двух лет. Из заработной платы осужденного к исправительным работам производятся удержания в доход государства в размере, установленном приговором суда, в пределах от пяти до двадцати процентов. Исправительные работы относятся к основному виду наказания и применяются только в случаях, если они предусмотрены санкциями статей Особенной части УК РФ. Они могут также назначаться в качестве более мягкого вида наказания (ст. 64 УК РФ) и при замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 80 УК РФ).

Исправительные работы оказывают психологическое воздействие на осужденного, воплощая в себе упрек государства. В то же время этот вид наказания ограничивает права осужденного на перемену места работы, порождает имущественные последствия в виде уменьшения его реального заработка.

В период отбывания исправительных работ осужденному запрещается увольнение с работы по собственному желанию без разрешения в письменной форме уголовно-исполнительной инспекции. Разрешение может быть выдано после проверки обоснованности причин увольнения. Отказ в выдаче разрешения должен быть мотивирован, а решение об отказе может быть обжаловано в установленном законом порядке. Осужденный не вправе отказаться от предложенной ему работы.

В период отбывания исправительных работ ежегодный оплачиваемый отпуск продолжительностью 18 рабочих дней предоставляется организацией организации, в которой работает осужденный, по согласованию с уголовно-исполнительной инспекцией. Другие виды отпусков, предусмотренные законодательством Российской Федерации о труде, предоставляются осужденным на общих основаниях.

Срок исправительных работ исчисляется в месяцах и годах, в течение которых осужденный работал и из его заработной платы производились удержания. В каждом месяце установленного срока наказания количество дней, отработанных осужденным, должно быть не менее количества рабочих дней, приходящихся на этот месяц. Если осужденный не отработал указанного количества дней без уважительных причин, отбывание исправительных работ продолжается до полной отработки осужденным положенного количества рабочих дней.

Началом срока отбывания исправительных работ является день выхода осужденного на работу.

В срок отбывания исправительных работ не засчитывается время, в течение которого осужденный не работал по уважительным причинам и.

Удержания из заработной платы производятся по основному месту работы осужденного за каждый отработанный месяц, независимо от наличия к нему претензий по исполнительным документам. Удержания производятся как из денежной, так и из натуральной части заработной платы и перечисляются в соответствующий бюджет ежемесячно.

Удержания не производятся из пособий, получаемых осужденным в порядке социального страхования и социального обеспечения, из выплат единовременного характера, за исключением пособий по безработице и

Уголовное право

ежемесячных страховых выплат по обязательному социальному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний.

В случае ухудшения материального положения осужденного, размер удержаний может быть снижен судом на основании его личного обращения либо ходатайства администрации организации, в которой он работает.

За хорошее поведение и добросовестное отношение к труду, осужденным к исправительным работам могут быть сокращены сроки и объем обязанностей и запретов, возложенных на них, а также они могут быть условно-досрочно освобождены от отбытия наказания по представлению уголовно-исполнительной инспекции.

В случае злостного уклонения осужденного от отбывания исправительных работ суд может заменить неотбытое наказание лишением свободы из расчета один день лишения свободы за три дня исправительных работ.

Злостно уклоняющимся от отбывания исправительных работ признается осужденный, допустивший повторное нарушение порядка и условий отбывания наказания после объявления ему предупреждения в письменной форме за следующие нарушения:

- а) неявка на работу без уважительных причин в течение пяти дней со дня получения предписания уголовно-исполнительной инспекции;
- б) неявка в уголовно-исполнительную инспекцию без уважительных причин;
- в) прогул или появление на работе в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения.

Злостным уклонением также признается, если осужденный скрылся с места жительства и местонахождение его не известно.

Исправительные работы не назначаются лицам, признанным инвалидами первой группы, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до трех лет, военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, а также военнослужащим, проходящим военную службу по контракту на воинских должностях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву.

Ограничение по военной службе.

В соответствии со ст. 51 УК РФ ограничение по военной службе применяется к военнослужащим, проходящим военную службу по контракту на срок от трех месяцев до двух лет, в случаях, предусмотренных статьями Особенной частью УК РФ за совершение преступлений против военной службы, а также осужденным, проходящим военную службу по контракту, вместо исправительных работ, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК.

Ограничение по военной службе заключается в том, что из денежного довольствия осужденного производятся удержания в доход государства в размере, установленном приговором суда, но не свыше двадцати процентов. Во время отбывания этого наказания осужденный не может быть повышен в должности, воинском звании, а срок наказания не засчитывается в срок выслуги лет для присвоения очередного воинского звания.

Ограничение по военной службе является новым видом наказания, не известным прежнему уголовному законодательству РФ. Частично оно напоминает

Уголовное право

исправительные работы, к военнослужащим не применяемые. Введение этого вида наказания в систему наказаний обусловлено стремлением законодателя, дать возможность военнослужащим, совершившим не тяжкие преступления, продолжать военную службу. Цели исправления таких военнослужащих и предупреждения совершения ими новых преступлений достигаются с применением указанного наказания, связанного с определенным "лишением" и ограничением прав осужденного, но с отбыванием его в сочетании с военной службой, выполнение осужденным профессиональных военных обязанностей.

Ограничение по военной службе оказывает на осужденного психологическое воздействие фактом судимости, содержанием упрека государства, ограничивает или замедляет продвижение по службе, влечет экономические утраты, связанные с удержанием из денежного содержания в доход государства. Установленный приговором суда размер удержания из денежного содержания осужденного военнослужащего исчисляется из должностного оклада, оклада по воинскому званию, ежемесячных и иных надбавок и других дополнительных денежных выплат.

Если до истечения установленного приговором суда срока наказания осужденный военнослужащий будет уволен с воинской службы, командир воинской части направляет представление в суд о замене оставшейся не отбытой части наказания более мягким видом наказания либо об освобождении от наказания.

Наказания, связанные с ограничением или лишением свободы:

Ограничение свободы – *новый вид наказания, который был видоизменен в 2009 году.*

С принятием Уголовного кодекса в 1996 году данный вид наказания относился к основному виду и заключался в содержании осужденного, достигшего к моменту вынесения приговора 18 лет, в специальном учреждении без изоляции от общества в условиях осуществления за ним надзора. Таким учреждением должны были стать «Исправительные центры». Введение этого наказания неоднократно переносилось законодателем в связи с отсутствием условий исполнения. В 2009 году этот вид наказания претерпел существенное изменение, и *теперь ограничение свободы заключается в установлении судом осужденному следующих ограничений: не уходить из дома (квартиры, иного жилища) в определенное время суток, не посещать определенные места, расположенные в пределах территории соответствующего муниципального образования, не выезжать за пределы территории соответствующего муниципального образования, не посещать места проведения массовых и иных мероприятий и не участвовать в указанных мероприятиях, не изменять место жительства или пребывания, место работы и (или) учебы без согласия специализированного государственного органа, осуществляющего надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы.* При этом суд возлагает на осужденного обязанность являться в специализированный государственный орган, осуществляющий надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы, от одного до четырех раз в месяц для регистрации. Установление судом осужденному ограничений на изменение места жительства или пребывания без согласия указанного специализированного

Уголовное право

государственного органа, а также на выезд за пределы территории соответствующего муниципального образования является обязательным.

Ограничение свободы назначается на срок от двух месяцев до четырех лет в качестве основного вида наказания за преступления небольшой тяжести и преступления средней тяжести, а также на срок от шести месяцев до двух лет в качестве дополнительного вида наказания к лишению свободы в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части настоящего Кодекса.

В период отбывания ограничения свободы суд по представлению специализированного государственного органа, осуществляющего надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы, может отменить частично либо дополнить ранее установленные осужденному ограничения.

Надзор за осужденным, отбывающим ограничение свободы, осуществляется в порядке, предусмотренном уголовно-исполнительным законодательством Российской Федерации, а также издаваемыми в соответствии с ним нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти.

В случае злостного уклонения осужденного от отбывания ограничения свободы, назначенного в качестве основного вида наказания, суд по представлению специализированного государственного органа, осуществляющего надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы, может заменить неотбытую часть наказания лишением свободы из расчета один день лишения свободы за два дня ограничения свободы.

Ограничение свободы не назначается военнослужащим, иностранным гражданам, лицам без гражданства, а также лицам, не имеющим места постоянного проживания на территории Российской Федерации.

Применение ограничения свободы как уголовного наказания стало возможным с 10 января 2010 года.

Арест – новый вид наказания.

Согласно ст. 54 УК РФ арест заключается в содержании осужденного в условиях строгой изоляции от общества и устанавливается на срок от одного до шести месяцев. В случае назначения ареста взамен обязательных работ он может быть назначен на срок менее одного месяца.

Арест назначается в случаях, предусмотренных в санкциях статей Особенной части УК РФ, а также в случаях замены обязательных работ или исправительных работ. Арест отбывается по месту осуждения, как правило, в одном арестном доме весь срок наказания, а перевод осужденного в другой арестный дом допускается только в силу исключительных обстоятельств.

Осужденные к аресту содержатся в условиях строгой изоляции. Изолированно от иных категорий лиц, содержащихся под стражей, и отдельно размещаются: осужденные мужчины, осужденные женщины, несовершеннолетние осужденные, ранее отбывавшие наказание в исправительных учреждениях и имеющие судимость.

На осужденных распространяются условия содержания, установленные для осужденных к лишению свободы, отбывающих наказание в условиях общего

Уголовное право

режима в тюрьме. Осужденным не предоставляются свидания, за исключением свиданий с адвокатами и иными лицами, имеющими право на оказание юридической помощи. Не разрешается получение посылок, передач и бандеролей, за исключением содержащих предметы первой необходимости и одежду по сезону. Общее образование, профессиональное образование и профессиональная подготовка осужденных не осуществляется. Передвижение без конвоя не разрешается. Осужденные имеют право ежемесячно приобретать продукты питания и предметы первой необходимости на сумму, не превышающей 20% минимального размера оплаты труда. Несовершеннолетним осужденным предоставляются краткосрочные свидания один раз в месяц продолжительностью до трех часов с родителями или лицами их заменяющими.

Осужденные пользуются правом ежедневной прогулки продолжительностью не менее одного часа, а несовершеннолетние – не менее полутора часов.

При исключительных личных обстоятельствах осужденным к аресту может быть разрешен телефонный разговор с близкими.

Администрация арестного дома вправе привлекать осужденных к работам по хозяйственному обслуживанию арестного дома без оплаты продолжительностью не более четырех часов в неделю.

Арест не назначается лицам, не достигшим к моменту вынесения приговора шестнадцати лет, а также беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до четырнадцати лет.

Военнослужащие отбывают арест на гауптвахте.

Содержание в дисциплинарной воинской части.

В соответствии со ст. 55 УК РФ *содержание в дисциплинарной воинской части назначается военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, а также военнослужащим, проходящим военную службу по контракту на должностях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения приговора не отслужили установленного срока службы по призыву. Это наказание устанавливается на срок от трех месяцев до двух лет в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК за совершение преступлений против военной службы, а также в случаях, когда характер преступления и личность виновного свидетельствуют о возможности замены лишения свободы на срок не свыше двух лет содержанием осужденного в дисциплинарной воинской части на тот же срок.*

При содержании в дисциплинарной воинской части взамен лишения свободы срок содержания в этой части определяется из расчета день за день.

Этот вид наказания предполагает возможность психологического воздействия на осужденного путем возложения на него дополнительных тягот, связанных с прохождением службы в воинской части с более жестким режимом.

Военнослужащие, осужденные к содержанию в дисциплинарной воинской части, отбывают наказание в отдельных дисциплинарных батальонах или отдельных дисциплинарных ротах.

В дисциплинарной воинской части устанавливается порядок исполнения и отбывания наказания, обеспечивающий исправление осужденных военнослужащих, воспитание у них воинской дисциплины, сознательного отношения к военной службе, исполнение возложенных на них воинских

Уголовное право

обязанностей и требований по военной подготовке, реализацию их прав и законных интересов, охрану осужденных военнослужащих и надзор за ними, личную безопасность осужденных военнослужащих и персонала указанной воинской части.

Осужденные военнослужащие обязаны соблюдать требования режима, установленные в дисциплинарной воинской части.

В период отбывания содержания в дисциплинарной воинской части все осужденные военнослужащие независимо от их воинского звания и ранее занимаемой должности находятся на положении солдат (матросов) и носят единые установленные для данной дисциплинарной воинской части форму одежды и знаки различия.

Осужденные военнослужащие имеют право на краткосрочные и длительные свидания. Краткосрочные свидания представляются с родственниками и иными лицами два раза в месяц продолжительностью до четырех часов. Длительные свидания предоставляются с супругом (супругой) и близкими родственниками, а в исключительных случаях с разрешения командира воинской части – с иными лицами четыре раза в течение года продолжительностью до трех суток с правом совместного проживания в специально оборудованном помещении дисциплинарной воинской части либо по усмотрению командира дисциплинарной воинской части за ее пределами.

Время пребывания осужденного военнослужащего в дисциплинарной воинской части в общий срок военной службы не засчитывается. Осужденным военнослужащим, овладевшим воинской специальностью, знающим и точно выполняющим требования воинских уставов и безупречно несущим службу, освобождаемым из дисциплинарной воинской части после истечения срока их призыва, время пребывания в дисциплинарной воинской части может быть зачтено в общий срок военной службы.

Лишение свободы на определенный срок.

В соответствии со ст. 56 УК РФ *лишение свободы заключается в изоляции осужденного от общества путем направления его в колонию-поселение или помещения в воспитательную колонию, лечебное исправительное учреждение, исправительную колонию общего, строгого или особого режима либо в тюрьму.* Лишение свободы является основным видом наказания и назначается только в тех случаях, когда оно предусмотрено санкцией статьи Особенной части УК. Оно оказывает наиболее сильное воздействие на осужденного, так как сопряжено с возложением на него определенных правоограничений. Осужденный лишается права свободного передвижения, ограничивается в распоряжении своим временем, в общении с близкими и т. п.

Лишение свободы на определенный срок в уголовном законодательстве предусматривается в следующих размерах:

- за единичное преступление - на срок от двух месяцев до двадцати лет;
- в случае сложения сроков лишения свободы при назначении наказаний по совокупности преступлений максимальный срок лишения свободы не может быть более двадцати пяти лет;
- по совокупности приговоров – не более тридцати лет.

Уголовное право

Осужденные к лишению свободы отбывают наказания в исправительных учреждениях с различными видами режима. Это соответствует принципу справедливости. Тяжесть наказания в виде лишения свободы в большей степени определяется видом исправительного учреждения, в котором осужденные отбывают этот вид наказания.

Наказание в виде лишения свободы отбывается в следующих исправительных учреждениях:

- колонии-поселения;
- исправительные колонии общего режима;
- исправительные колонии строгого режима;
- исправительные колонии особого режима;
- воспитательные колонии общего режима;
- тюрьмы.

Выбор исправительного учреждения для отбытия наказания в виде лишения свободы зависит от различных факторов, к которым можно отнести: возраст осужденного; форму вины; пол; категорию тяжести содеянного; множественность преступлений; размера наказания.

Статья 58 УК РФ устанавливает правила определения вида исправительного учреждения, в котором осужденный будет отбывать лишение свободы:

а) осужденным за преступления, совершенные по неосторожности, а также лицам, осужденным к лишению свободы за совершение умышленных преступлений небольшой и средней тяжести, ранее не отбывавшим лишение свободы, - в колониях-поселениях. С учетом обстоятельств совершения преступления и личности виновного суд может назначить указанным лицам отбывание наказания в исправительных колониях общего режима с указанием мотивов принятого решения;

б) мужчинам, осужденным к лишению свободы за совершение тяжких преступлений, ранее не отбывавшим лишение свободы, а также женщинам, осужденным к лишению свободы за совершение тяжких и особо тяжких преступлений, в том числе при любом виде рецидива, - в исправительных колониях общего режима;

в) мужчинам, осужденным к лишению свободы за совершение особо тяжких преступлений, ранее не отбывавшим лишение свободы, а также при рецидиве или опасном рецидиве преступлений, если осужденный ранее отбывал лишение свободы - в исправительных колониях строгого режима;

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

д) мужчинам, осужденным к лишению свободы за совершение особо тяжких преступлений на срок свыше пяти лет, а также при особо опасном рецидиве преступлений отбывание части срока наказания может быть назначено в тюрьме, при этом суд засчитывает время содержания осужденного под стражей до вступления в законную силу обвинительного приговора в срок отбывания наказания в тюрьме;

Уголовное право

е) лицам, осужденным к лишению свободы, не достигших к моменту вынесения судом приговора восемнадцатилетнего возраста, отбывание наказания назначается в воспитательных колониях.

Таким образом, законодатель исключил отбытия для женщин наказания в виде лишения свободы в колониях строго режима.

Суд, при назначении наказания на определенный срок обязан руководствоваться положениями ст. 58 УК РФ выбирая режим исправительного учреждения. Но при этом имеет право выбора назначать либо нет отбывание части наказания в тюрьме.

Наиболее суровые условия отбывания лишения свободы связаны с тюрьмой. Неодинаковым является, и объем ограничений в исправительных колониях: менее строгий – в колониях общего режима, более строгий – в колониях строгого режима, а в колониях особого режима по ряду элементов приближается к тюремному.

Менее суровые право ограничения установлены в воспитательных колониях. Несовершеннолетние преступники в большем объеме, чем взрослые, пользуются правом на получение посылок и передач, на свидания. Им должны обеспечиваться благоприятные условия для продолжения общего и профессионального образования.

В пределах одной исправительной колонии, осужденные к лишению, свободы могут находиться в обычных, облегченных и строгих условиях отбывания наказания, предусмотренных видом режима данной колонии.

Для осужденных содержащихся в тюрьмах, устанавливаются общий и строгий виды режима. Изменение условий отбывания наказания в пределах одного исправительного учреждения производится по решению комиссии этого учреждения, в работе которой могут принимать участие представители органов местного самоуправления.

Изменение вида исправительного учреждения, назначенного приговором, производится судом в соответствии с уголовно-исполнительным законодательством РФ.

Пожизненное лишение свободы.

Такой вид наказания не входил в систему наказаний в прежнем УК РСФСР. В 1992 г. пожизненное лишение свободы было предусмотрено для назначения этого вида наказания в порядке помилования при замене смертной казни. В новом УК РФ это наказание включено в систему наказаний. В соответствии со ст. 57 УК РФ *пожизненное лишение свободы устанавливается за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, а также за совершение особо тяжких преступлений против общественной безопасности.*

Таким образом, по новому УК пожизненное лишение свободы впервые определяется как самостоятельный вид наказания и может назначаться не только в порядке помилования Президентом РФ лиц, приговоренных к смертной казни, но и судом при назначении наказания при соблюдении условий, указанных в ст. 57 УК РФ.

Уголовное законодательство предусматривает возможность освобождения от отбывания наказания, лицам, приговоренным к пожизненному лишению свободы, определив, что такое лицо может быть освобождено условно-досрочно, если

Уголовное право

судом будет признано, что оно не нуждается в дальнейшем отбывании этого наказания и фактически отбыло не менее 25 лет лишения свободы (ст. 79 УК РФ).

Пожизненное лишение свободы в настоящее время предусматривается не только в тех статьях Особенной части УК, в которых в виде наказания предусмотрена смертная казнь. Сейчас, в связи с усилением террористической деятельности в уголовном законодательстве пожизненное лишение свободы применяется в качестве самостоятельного вида наказания за совершение террористических актов (ст. 205 УК РФ).

Законодатель ограничил применение пожизненного лишения свободы по кругу лиц, установив, что оно не может назначаться к женщинам, а также лицам, совершившим преступления в возрасте до восемнадцати лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора шестидесятипятилетнего возраста. Такое ограничение закономерно, так как доля женской преступности составляет всего лишь около 10% от общей преступности. Несовершеннолетние не могут в полном объеме осознавать общественной опасности содеянного, а лица, чей возраст перевалил за 65 лет, при назначении им пожизненного лишения свободы не смогут практически воспользоваться условно-досрочным освобождением.

Смертная казнь.

Смертная казнь как исключительная мера наказания, может быть установлена только за особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь (ст. 59 УК РФ).

Смертная казнь - самое суровое наказание, известное уголовному праву. В то же время это одно из древнейших наказаний в истории человечества.

Исключительность смертной казни определяется особенностями условий ее применения, местом среди других мер уголовно-правового воздействия, круга лиц, которые могут быть ей подвергнуты, характером преступлений, за которые она назначается, спецификой использования ее в виде санкций Особенной части, последствиями ее замены при помиловании.

Смертная казнь предусмотрена за очень узкий круг наиболее тяжких преступлений. В УК РСФСР смертная казнь предусматривалась санкциями 13 статей Особенной части, и не всегда эти преступления были связаны с посягательством на жизнь человека.

Конституция РФ (ч. 2 ст. 20) разрешила применять смертную казнь как исключительный вид наказания временно, впредь до ее отмены и лишь за особо тяжкие преступления против жизни. Новый уголовный кодекс предусматривает это наказание только за пять составов преступлений:

- убийство при отягчающих обстоятельствах (ч. 2 ст. 105 УК РФ);
- посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля (ст. 277 УК РФ);
- посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование (ст. 295 УК РФ);
- посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа (ст. 317 УК РФ); геноцид (ст. 357 УК РФ).

Применение смертной казни в России и ее сохранение в новом УК обусловлено рядом причин, к которым можно отнести значительный рост

Уголовное право

преступности, в том числе и преступлений против жизни, рост социальной напряженности, межнациональные конфликты и т.п. Однако большинство цивилизованных государств отказались от ее применения и в Российской Федерации в настоящее время происходят процессы, направленные на постепенную отмену этого вида наказания.

Ограничено не только количество преступлений, за совершение которых предусмотрена смертная казнь, но и существуют ограничения ее применения по кругу лиц. Причем законодатель сохранил принципы применения смертной казни по кругу лиц, которые предусматривались в УК РСФСР.

Смертная казнь (как и пожизненное лишение свободы) не может назначаться женщинам, а также лицам, совершившим преступления в возрасте до восемнадцати лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора шестидесятипятилетнего возраста. Смертная казнь также не назначается лицу, выданному Российской Федерации иностранным государством для уголовного преследования в соответствии с международным договором Российской Федерации или на основе принципа взаимности, если в соответствии с законодательством иностранного государства, выдавшего лицо, смертная казнь за совершенное этим лицом преступление не предусмотрена или неприменение смертной казни является условием выдачи либо смертная казнь не может быть ему назначена по иным основаниям.

Суд наделен правом выбора назначать между смертной казнью и иными видами наказаний, предусмотренными санкциями статей Особенной части УК.

В порядке помилования смертная казнь может быть заменена пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок двадцать пять лет.

После вступления приговора в законную силу все дела, по которым назначена смертная казнь, проверяются Верховным Судом РФ и Генеральной Прокуратурой РФ и рассматриваются Комиссией по помилованию при Президенте РФ.

После вступления приговора в законную силу осужденный имеет право обращаться с ходатайством о помиловании, при обращении исполнение приговора приостанавливается.

Исполнение наказания в виде смертной казни регламентируется разделом VII (ст.ст. 184-186) Уголовно-исполнительного кодекса РФ. 14 апреля 1997 г. Россия подписала в Страсбурге договор о неприменении смертной казни. Поэтому с этого момента смертная казнь хотя и назначалась судами как вид наказания, но на приведение ее в исполнение в России соблюдался мораторий.

С момента вступления в силу Постановления Конституционного Суда РФ от 02.02.1999 № 3-П и до введения в действие соответствующего федерального закона, обеспечивающего на всей территории Российской Федерации каждому обвиняемому в преступлении, за совершение которого федеральным законом в качестве исключительной меры наказания установлена смертная казнь, право на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей, наказание в виде смертной казни назначаться не может независимо от того, рассматривается ли дело судом с участием присяжных заседателей, коллегией в составе трех профессиональных судей или судом в составе судьи и двух народных заседателей. На основании этого решения Указом Президента РФ в 1999 году все

Уголовное право

лица, приговоренные к смертной казни были помилованы и смертная казнь была заменена им пожизненным лишением свободы.

В соответствии с Определением Конституционного Суда РФ от 19.11.2009 № 1344-О-Р установлено, что положения пункта 5 резолютивной части Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 2 февраля 1999 года № 3-П в системе действующего правового регулирования, на основе которого в результате длительного моратория на применение смертной казни сформировались устойчивые гарантии права человека не быть подвергнутым смертной казни и сложился конституционно-правовой режим, в рамках которого - с учетом международно-правовой тенденции и обязательств, взятых на себя Российской Федерацией, - происходит необратимый процесс, направленный на отмену смертной казни, как исключительной меры наказания, носящей временный характер ("впредь до ее отмены") и допускаемой лишь в течение определенного переходного периода, т.е. на реализацию цели, закрепленной статьей 20 (часть 2) Конституции Российской Федерации, означают, что исполнение данного Постановления в части, касающейся введения суда с участием присяжных заседателей на всей территории Российской Федерации, не открывает возможность применения смертной казни, в том числе по обвинительному приговору, вынесенному на основании вердикта присяжных заседателей.

ЛЕКЦИЯ 13

НАЗНАЧЕНИЕ НАКАЗАНИЙ

13.1. Общие начала назначения наказания

Реализация уголовно-правовых норм заключается в привлечении виновного за совершение преступления к уголовной ответственности и в конечном итоге в назначении наказания осуществляемого судом. Сам процесс реализации уголовно-правовых норм регламентирован уголовно-процессуальным законодательством, но и в уголовном законодательстве имеются нормы, устанавливающие общие положения назначения наказания, что должно являться гарантией соблюдения основных принципов уголовной ответственности.

Суд, при избрании виновному наказания, обязан руководствоваться определенными принципами, которые закреплены в ст. 60 УК РФ, и в соответствии с которыми, лицу, признанному виновным в совершении преступления, назначается справедливое наказание в пределах, установленных соответствующей статьей Особенной части УК и с учетом положений Общей части УК.

Это означает, что при назначении наказания суд в обязательном порядке должен учитывать все положения Общей части УК, и в то же время не выходить за рамки тех видов и размеров наказаний, которые определены санкцией статьи Особенной части УК, устанавливающей преступность совершенного деяния

Общие начала назначения наказания объединяются принципом его справедливости. Справедливым следует считать такое наказание, которое соответствует тяжести совершенного преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного, то есть речь идет об индивидуализации наказания.

Принцип справедливости в уголовном праве выражается в том, что подавляющее большинство норм Особенной части Уголовного кодекса содержат альтернативные санкции. Поэтому законодатель особо подчеркнул, что более строгий вид наказания из числа предусмотренных за совершенное преступление назначается в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания.

Принципу справедливости очень близок по смыслу принцип достаточности наказания. Принцип достаточности, к сожалению не нашел своего отражения в уголовно-правовых нормах, устанавливающих общие начала назначения наказания, но на него прямо указывает ч. 3 ст. 60 УК РФ, которая гласит: при назначении наказания учитываются характер и степень общественной опасности преступления, и личность виновного, в том числе обстоятельства, смягчающие или отягчающие наказание, а также влияние назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи. Принцип достаточности выражается в том, что наказание должно по своей сути удовлетворять все стороны и осужденного и потерпевшего и все общество в целом. Это достижимо в основном только в идеале. Но все же, если наказание будет чрезмерным, то будет отсутствовать принцип справедливости. Чрезмерное суровое наказание вызывает

Уголовное право

у осужденного чувство обиды, озлобления, что негативно отражается на достижении целей наказанию. В то же время чрезмерно мягкое наказание создает иллюзию безнаказанности не только у осужденного, но и у других лиц, провоцируя на совершение новых преступлений.

Таким образом, социальная справедливость достигается путем учета судом при назначении наказания следующих **правил**:

а) наказание должно назначаться в пределах, установленных соответствующей статьей Особенной части УК РФ. Более строгий вид наказания, из числа предусмотренных за совершенное преступление, назначается лишь в том случае, если менее строгий его вид не может обеспечить достижение целей наказания;

б) наказание назначается с учетом положений Общей части УК РФ, тех из них, которые так или иначе связаны с назначением наказания и влияют на этот процесс (понятие, цели и виды наказаний, особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних и др.);

в) наказание назначается с учетом характера и степени общественной опасности преступления. Под характером общественной опасности преступления понимается качественная характеристика опасности преступления как определенной разновидности уголовно наказуемого деяния. Она зависит в первую очередь от характера и ценности объекта преступного посягательства. Любые убийства, как преступления против жизни, отличаются от любого причинения вреда здоровью по объекту посягательства. Степень общественной опасности преступления - количественная характеристика преступных деяний одного и того же характера; зависит от размера причиненного вреда, от формы вины, от способа совершения преступления и других обстоятельств совершения преступления;

г) при назначении наказания учитывается личность виновного. Определенные свойства личности обычно отражаются в совершенном им преступлении. Личность виновного - понятие, охватывающее общественную сущность человека, его психологические и биологические особенности. Для определения вида и размера наказания важно, в частности, отношение подсудимого к труду, обучению, общественному долгу, его поведение на производстве и в быту, трудоспособность, состояние здоровья, семейное положение, сведения о судимости. На основании этого критерия подлежат учету судом данные, отрицательно характеризующие виновного: уклонение от общественно полезного труда, злоупотребление спиртными напитками, плохое отношение к семье, работе, нарушения общественного порядка и т.п.

д) при назначении наказания суд учитывает обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание. Эти обстоятельства предусмотрены ст. 61 и 63 УК РФ. Обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, - это обстоятельства, относящиеся как к характеристике совершенного виновным преступления, так и к характеристике его личности, и способные повлиять на вид и меру назначенного судом наказания;

е) при назначении наказания суд учитывает влияние назначенного наказания на исправление виновного и условия жизни его семьи. Первое связано с достижением целей наказания, второе - со стремлением закона снизить по

Уголовное право

возможности негативные побочные социальные последствия назначенного наказания.

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

Все указанные условия, образующие общие начала назначения наказания, должны выполняться обязательно в их совокупности. Только в этом случае возможно назначение справедливого наказания и достижение его целей.

13.2. Обстоятельства, смягчающие наказание

В соответствии с требованиями ч. 3 ст. 60 УК РФ суд, при назначении наказания должен учитывать обстоятельства смягчающие и отягчающие наказание. Под такими обстоятельствами понимаются определенные условия объективного и субъективного характера, которые в той или иной мере влияют на достижение целей наказания. Эти обстоятельства оказывают влияние именно на назначение и меру наказания, а не на саму уголовную ответственность.

Обстоятельства, смягчающие наказание перечислены в ст. 61 УК РФ. К ним относятся:

Совершение впервые преступления небольшой тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств. В уголовном кодексе все преступления, в зависимости от общественной опасности разделены на четыре категории. К менее значительным относятся преступления небольшой тяжести. Соответственно за эти преступления предусмотрены и менее строгие виды и размеры наказаний. Совершение преступления небольшой тяжести признается смягчающим обстоятельством, только в том случае, если оно совершается впервые и вследствие случайного стечения обстоятельств.

Совершение преступления впервые, признается тогда, когда лицо ранее не совершало преступлений. К данной категории законодатель отнес также лиц, которые хотя и совершали преступления, но за ними не сохранились уголовно-правовые последствия, то есть, истекли сроки давности привлечения к уголовной ответственности, истекли сроки давности исполнения обвинительного приговора суда, если судимость с них снята вследствие актов амнистии, помилования, если судимость снята или погашена.

Под случайным стечением обстоятельств понимаются такие обстоятельства, которые, как правило, не характерны для виновного и явились результатом воздействия на него различных факторов, приведших к совершению преступления. К таким обстоятельствам можно отнести: внезапно возникшая конфликтная ситуация; заблуждение лица, относительно противоправности своего деяния; совершение преступления в компании под влиянием друзей и т.д.

Несовершеннолетие виновного. Уголовная ответственность за подавляющее большинство преступлений предусмотрена с достижением лицом шестнадцатилетнего, а в ряде случаев и с четырнадцатилетнего возраста. При этом законодатель не может не учитывать то обстоятельство, что психика

Уголовное право

несовершеннолетнего существенно отличается от взрослого человека и находится еще в стадии формирования. Также немаловажным фактором является склонность к подражанию, озорство, стремление самоутвердиться, повышенная чувствительность, неумение правильно оценивать ситуацию, отсутствие жизненного опыта у несовершеннолетних. Все это и много другое необходимо учитывать как обстоятельство, смягчающее наказание, включая и тот фактор, что наказание для несовершеннолетнего в первую очередь должно преследовать цель исправления.

Беременность. Это обстоятельство признается смягчающим в любом случае, независимо от того, связано ли преступление с беременностью женщины или нет. Законодатель в данном случае учитывает: во-первых, психическое и физиологическое состояние женского организма в период беременности (повышенная нервозность, раздражимость, вспыльчивость, неуравновешенность), а во-вторых, исходя из принципа гуманизма, наказание, не должно негативно отражаться на рождении ребенка и материнстве. Наказание может быть смягчено и в случае, когда женщина совершила преступление, не будучи беременной, однако к моменту назначения наказания находилась в таком состоянии.

Наличие малолетних детей у виновного. Это обстоятельство впервые введено в уголовное законодательство в качестве смягчающего наказание.

Малолетним признается ребёнок, не достигший 14-летнего возраста.

Наличие малолетних детей у виновного, как обстоятельство, смягчающее наказание, с одной стороны исходит из принципа гуманизма, а с другой – обусловлено стремлением законодателя, учесть интересы семьи виновного, и призвано содействовать нормальному воспитанию детей и их материальному содержанию, так как наказание всегда связывается с определенными лишениями и ограничениями. При этом необходимо учитывать, проживает ли виновный с детьми, его роль в их воспитании и материальном обеспечении и т.д. Если виновный жестоко обращался с детьми, не оказывал им материальной поддержки, не проживал с ними, либо привлекается к уголовной ответственности за преступления направленные против них, то наличие малолетних детей у него не должно являться обстоятельством, смягчающим наказание.

Совершение преступления в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств либо по мотиву сострадания. Учет стечения тяжелых жизненных обстоятельств как смягчающих предполагает наличие трех условий: а) на момент деяния существуют негативные мотивы личного или семейного плана, б) они субъективно воспринимаются виновным как тяжелые и фактически являются таковыми, в) они оказывают существенное влияние на сознание и волю лица - именно вследствие их наличия виновный совершает преступление.

Таковыми обстоятельствами могут быть серьезное заболевание виновного, перенесенная им тяжелая душевная травма, наступившая инвалидность, острый конфликт на производстве или в быту, серьезные материальные затруднения, гибель членов семьи и т.д.

При определении наказания необходимо обращать внимание на то, зависело ли и как появление тяжелых жизненных обстоятельств от воли и предшествующего поведения виновного, в какой степени эти обстоятельства предопределили его преступное поведение.

Уголовное право

Мотив сострадания предполагает совершение преступления из сострадания к потерпевшему, например, лишение его жизни в случае его тяжелой неизлечимой болезни.

Совершение преступления в результате физического или психического принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости. При таких обстоятельствах выбор поведения виновного серьезно ограничен неблагоприятными факторами.

Эти факторы: а) возникают в результате сознательной деятельности третьих лиц, б) оказывают давление на сознание и волю виновного, понуждая его на противоправное поведение, в) реализуются определенными способами – угрозой, принуждением, использованием зависимого положения виновного. Эти способы, в конечном счете, оказывают серьезное негативное воздействие на поведение лица. Уголовная ответственность при данных обстоятельствах наступает лишь в тех случаях, когда лицо имело возможность руководить своими действиями (бездействием). Если же оно не могло руководить своими действиями (бездействием), то, в соответствии со ст. 40 УК РФ, данное обстоятельство исключает преступность содеянного.

Под психическим принуждением понимается реальная угроза причинения вреда здоровью, шантаж, распространение порочащих сведений и т.д.

Под физическим принуждением понимается причинение побоев или телесных повреждений, уничтожение имущества.

Физическое или психическое принуждение может иметь место не только в отношении самого виновного, но и в отношении его родных и близких.

Под материальной, служебной и иной зависимостью понимается такая зависимость, когда виновный действовал в интересах лица, которое либо содержит его, обеспечивая деньгами, одеждой, продуктами, либо является его руководителем, либо каким-то образом может влиять на его поведение.

Совершение преступления при нарушении условий правомерности необходимой обороны, задержании лица, совершившего преступление, крайней необходимости, обоснованного риска, исполнения приказа или распоряжения. Данное обстоятельство связывается с несколькими обязательными факторами. С одной стороны виновный действует при обстоятельствах, которые сами по себе исключают преступность деяния (ст. 37-42 УК РФ), а с другой стороны он сознательно превышает допустимые пределы, что и влечет наступление уголовной ответственности. Однако при назначении наказания необходимо учитывать, что виновный при его совершении ставил перед собой, прежде всего, общественно-полезную цель и благие намерения.

Противоправность или аморальность поведения потерпевшего, явившегося поводом для преступления. Это обстоятельство связывается, прежде всего, с психическим состоянием виновного, которое возникло в результате противоправного или аморального поведения потерпевшего. Именно такое поведение потерпевшего является поводом для совершения виновным преступления. Противоправность связывается с такими действиями потерпевшего, которые нарушают, охраняемые законом права и интересы, как самого виновного, так и его близких. Под аморальностью понимаются такие

Уголовное право

действия потерпевшего, которые хотя и не являются противоправными, но вместе с тем противоречат нормам морали.

Явка с повинной, активное содействие раскрытию и расследованию преступления, изобличению и уголовному преследованию других соучастников преступления, розыску имущества, добытого в результате преступления. Указанные обстоятельства относятся к разновидностям так называемого позитивного после преступного поведения, свидетельствующего о значительном снижении опасности лица, совершившего преступление. Явка с повинной при совершении некоторых видов преступлений (если об этом прямо указывается в уголовно-правовой норме) может вообще являться обстоятельством, освобождающим виновного от уголовной ответственности.

Явка с повинной представляет собой добровольное сообщение лица органам власти о факте совершенного им преступления, сделанное при личной явке в органы власти.

Активное содействие раскрытию и расследованию преступления заключается в оказании помощи правоохранительным органам в изобличении сообщников, предоставлении и отыскании доказательств.

Оказание медицинской и другой помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления, добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления, иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему. Указанные обстоятельства свидетельствуют о раскаянии виновного и значительно снижают опасности вреда, причиненного преступлением. Добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда связывается с принятием виновным самостоятельного решения о возврате, похищенных предметов либо выплате за них денежной компенсации, восстановление поврежденного в результате преступления имущества, оказание моральной и материальной поддержки. Иными действиями по заглаживанию вреда признаются добровольные действия виновного, направленные на создание для потерпевшего благоприятных условий, например, приобретение продуктов питания, вещей домашнего обихода и др.

Перечень смягчающих наказание обстоятельств, указанных в ст. 61 УК РФ, не является исчерпывающим, так как в уголовном законе прямо указывается, что в качестве обстоятельств, смягчающих наказание могут учитываться и другие обстоятельства, не предусмотренные данной статьей. К таким обстоятельствам могут относиться, например, наличие у виновного государственных наград, выполнение интернационального долга на территории Афганистана и участие в ликвидации банд формирований на территории Чеченской республики и др. Суд вправе признать любое другое обстоятельство смягчающим наказание, по своему усмотрению, мотивируя принятое решение. В то же время суд может и не признать перечисленные в ст. 61 УК РФ обстоятельства в качестве смягчающих, если будет установлено, что виновный использует эти обстоятельства с целью отклонения справедливого наказания.

Если смягчающее обстоятельство предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК РФ в качестве признака преступления, оно само по себе не может повторно учитываться при назначении наказания. Это относится к таким

Уголовное право

преступлениям, как, например, убийство при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст. 108 УК РФ).

Смягчение наказания виновному в случае учета судом смягчающих обстоятельств осуществляется в пределах санкции статьи УК РФ, по которой квалифицированы действия виновного.

При наличии таких смягчающих обстоятельств, как явка с повинной, активное содействие раскрытию преступления, изобличению других соучастников преступления, розыску имущества, добытого в результате преступления, оказание медицинской помощи и иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления, добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления, а также иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему, и отсутствии при этом отягчающих обстоятельств срок или размер наказания, согласно ст. 62 УК РФ, не могут превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного статьей Особенной части УК РФ.

Для назначения наказания, не превышающего двух третей максимального срока или размера наиболее строгого наказания достаточно одного из указанных обстоятельств.

В случае заключения досудебного соглашения о сотрудничестве при наличии смягчающих обстоятельств, предусмотренных пунктом "и" части первой статьи 61 УК РФ, и отсутствии отягчающих обстоятельств срок или размер наказания не могут превышать половины максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ.

Положения части первой ст. 61 УК РФ не применяются, если соответствующей статьей Особенной части УК предусмотрены пожизненное лишение свободы или смертная казнь. В этом случае наказание назначается в пределах санкции соответствующей статьи Особенной части УК РФ.

В случае заключения досудебного соглашения о сотрудничестве, если соответствующей статьей Особенной части УК РФ предусмотрены пожизненное лишение свободы или смертная казнь, эти виды наказания не применяются. При этом срок или размер наказания не могут превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания в виде лишения свободы, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ. Таким образом, законодатель предусмотрел возможность гарантировать снижение уголовного наказания лицам, оказывающим содействие правоохранительным органам и правосудию.

В случае если установлено, что лицом, заключившим досудебное соглашение о сотрудничестве, были предоставлены ложные сведения или сокрыты от следователя либо прокурора какие-либо иные существенные обстоятельства совершения преступления, суд назначает ему наказание в общем порядке без применения положений частей второй, третьей и четвертой статьи 62 УК РФ, касающихся срока и размера наказания, и статьи 64 УК РФ (ст. 63.1 УК РФ).

13.3. Обстоятельства, отягчающие наказание

Наряду с обстоятельствами, смягчающими наказание, уголовное законодательство предусматривает и обстоятельства, которые отягчают наказание. Содержание таких обстоятельств в новом УК значительно изменилось и расширилось.

Обстоятельствами, отягчающими наказание в соответствии со ст. 63 УК РФ, являются:

Рецидив преступлений. Под рецидивом преступлений понимается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление. Рецидив преступлений, независимо от его вида является обстоятельством, отягчающим наказание.

Учитывая то обстоятельство, что виновный уже ранее совершал преступления, а в случае рецидива, и привлекался к уголовной ответственности, он, несомненно, представляет повышенную общественную опасность, показывающую, что лицо не желает исправляться, а поэтому к нему необходимо принимать и более строгие меры наказания.

Наступление тяжких последствий в результате совершения преступления. Преступление по своей сути, является общественно опасным деянием, и всегда влечет за собой наступление каких-либо вредных последствий. Во многих статьях Особенной части УК, такое обстоятельство прямо указывается как квалифицирующий признак. Однако, в тех случаях, когда наступление тяжких последствий не является квалифицирующим признаком, суд вправе признать такое обстоятельство в качестве отягчающего наказание.

Понятие «**тяжкие последствия**» относится к категории оценочных, поэтому вопрос об их наличии должен решаться судом в каждом конкретном случае с учетом всех обстоятельств дела в их совокупности. Вред, являющийся тяжким применительно к одному деянию, может не оказаться таковым применительно к другому.

К тяжким последствиям как отягчающему обстоятельству нельзя относить обычные для вида преступления (убийства, тяжкие телесные повреждения, крушения и т.д.) результаты. В судебной практике тяжким считается не охватываемый конкретным признаком состава вред в виде гибели людей, тяжелых увечий или иного значительного расстройства здоровья, существенное нарушение нормальной деятельности предприятий, учреждений или организаций, срыв важных договорных обязательств. Во внимание принимается вред, как непосредственно причиненный преступлением, так и отдаленный, побочный. Важно установить, однако, что, во-первых, этот вред находится в причинной связи с совершенным преступлением и, во-вторых, имеется надлежащее субъективное отношение виновного к наступлению такого вреда (по крайней мере, в форме преступной небрежности).

Совершение преступления в составе группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы или преступного сообщества (преступной организации). Совершение преступлений в составе группы лиц, независимо от их сплоченности, несомненно, представляет повышенную общественную опасность содеянного, поскольку объединение

Уголовное право

усилий не только облегчает совершение преступлений, но и влечет причинение большего вреда, в отличие от совершения преступного деяния одним лицом. Опасность совершения преступления группой лиц проявляется и в том, что в преступную деятельность вовлекаются все новые лица, а также происходит своеобразное обучение «новичков» преступному ремеслу. Законодательное определение группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы и преступного сообщества дается в ст. 35 УК РФ.

Мера влияния этого отягчающего обстоятельства на избираемое судом наказание зависит от степени и характера участия виновного-члена группы в совершении преступления, от его «вклада» в создание такой группы.

Особо активная роль в совершении преступления. Данное обстоятельство определяется в качестве отягчающего наказание в связи с тем, что особо активная роль виновного в совершении преступления представляет наибольшую опасность этого лица среди других соучастников. Суд, при назначении наказания за преступление совершенное в соучастии, должен учитывать роль каждого из соучастников, выделив среди них наиболее активных лиц. При этом особо активное поведение учитывается на любой стадии совершения преступления.

Привлечение к совершению преступления лиц, которые страдают тяжелыми психическими расстройствами либо находятся в состоянии опьянения, а также лиц, не достигших возраста, с которого наступает уголовная ответственность. Эти обстоятельства серьезно повышают общественную опасность совершаемого лицом преступления, так как в одних случаях (привлечение к совершению преступления лиц, страдающих болезненными психическими расстройствами) это может свидетельствовать о стремлении виновного избежать уголовной ответственности, в других (привлечение к совершению преступления лица, находящегося в состоянии опьянения) - о преступном использовании состояния опьянения соучастника, облегчающего втягивание его в совершение преступления.

Особую опасность представляет вовлечение в совершение преступления несовершеннолетних. Само по себе это деяние, совершенное в отношении любого несовершеннолетнего, образует самостоятельный состав преступления (ст. 150 УК РФ). В случае, если несовершеннолетний при этом не достиг возраста уголовной ответственности, это учитывается и как обстоятельство, отягчающее наказание.

Необходимо отметить, что в соответствии с ч. 2 ст. 33 УК РФ лицо, привлекающее к совершению преступления психически больных и лиц, не достигших возраста наступления уголовной ответственности, признается исполнителем преступления.

Совершение преступления по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы.

Совершение преступления по таким мотивам предполагает стремление виновного в преступлении показать фактом его совершения свою неприязнь к какой-либо нации, расе или религии, а также к тем или иным их представителям.

Уголовное право

Это само по себе противоречит положениям Конституции РФ, которая категорически запрещает любые формы ограничения прав граждан по признакам политической, идеологической, социальной, расовой, национальной, религиозной принадлежности.

Совершение преступления из мести за правомерные действия других лиц, а также с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение

Мотив мести в принципе предполагает акт расплаты, причинения зла за зло, причиненное человеку в прошлом, в данном же случае поведение потерпевшего является злом исключительно с точки зрения виновного, так как поводом для мести выступает правомерное поведение потерпевшего. Цель облегчить или скрыть другое преступление, нередко связана с мотивом мести за правомерное поведение потерпевшего, но возможно, что преступление в этом случае совершается из других побуждений, в связи с чем, решающее для назначения наказания значение приобретает именно указанная цель преступления.

Совершение преступления в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга. Данное обстоятельство учитывается в качестве отягчающего наказание, только в тех случаях, если имеется тесная связь преступного деяния с совершением потерпевшим служебной деятельности или общественного долга.

Под осуществлением служебной деятельности следует понимать действия лица, входящие в круг его обязанностей, вытекающие из трудового договора с государственными или частными предприятиями или учреждениями, деятельность которых не противоречит законодательству. Потерпевшим от преступления не обязательно будет должностное лицо. Им может быть любой работник соответствующего предприятия, учреждения, организации.

Под выполнением общественного долга понимается осуществление гражданами как специально возложенных на них общественных обязанностей, так и совершение других действий в интересах общества или отдельных лиц.

Опасность рассматриваемого обстоятельства связывается с тем, что лицо, добросовестно исполняющее возложенные на него обязанности, должно быть уверено в том, что оно будет защищено от преступных посягательств.

Совершению наступления в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности, а также в отношении малолетнего, другого беззащитного или беспомощного лица, находящегося в зависимости от виновного. Состояние беременности потерпевшей значительно повышает опасность преступления. Условием признания этого обстоятельства отягчающим наказание является достоверность знания виновного о состоянии беременности потерпевшей.

Совершение преступления в отношении малолетних и других беззащитных и беспомощных лиц свидетельствует об особой безнравственности и жестокости виновного. Малолетними признаются подростки, не достигшие 14-летнего возраста, беззащитными и беспомощными признаются лица с физическими недостатками, психическими расстройствами, а престарелыми - лица, достигшие пенсионного возраста. Очень важным фактором для данного обстоятельства

Уголовное право

является то, что виновный осознает беспомощность указанной категории лиц, невозможность с их стороны противостоять совершаемым противоправным действиям.

Зависимость потерпевшего от виновного может быть материальная, служебная и иная.

Под иной зависимостью имеют в виду ту, которая проистекает из родственных или супружеских отношений, основана на законе или договоре (например, зависимость подопечных от опекунов и попечителей, обвиняемого от следователя и т.д.).

По смыслу закона зависимость, во-первых, должна носить существенный характер и, во-вторых, облегчать совершение преступления и достижение преступного результата.

Совершение преступления с особой жестокостью, садизмом, издевательством, а также мучениями для потерпевшего. Данное обстоятельство признается отягчающим в связи с тем, что оно наиболее ярко выражает сущность виновного, его отношение к общечеловеческим ценностям, к которым относят жизнь и здоровье (в том числе и психическое здоровье).

В судебной практике признак особой жестокости получил толкование в связи с рассмотрением дел об умышленных убийствах и связывается как со способом преступления, так и с другими обстоятельствами, свидетельствующими о проявлении виновным особой жестокости.

Под особой жестокостью признаются такие действия виновного, когда к потерпевшему при совершении преступления применялись пытки, истязания или совершалось глумление над жертвой либо когда преступление совершено способом, который заведомо для виновного связан с причинением потерпевшему особых страданий (нанесение множества телесных повреждений, причинение физической боли или психических страданий в присутствии близких потерпевшего и т.д.). К особой жестокости следует отнести и глумление над телами умерших и местами их захоронения, вандализм, жестокое обращение с животными и т.д.

Под садизмом понимается ненормальная страсть к жестокости, наслаждение чужими страданиями. Чаще всего садистские мотивы проявляются в половых преступлениях.

Под издевательством понимается совершение действий, унижающих честь и достоинство потерпевшего, причинение ему психических страданий.

Совершение преступления с использованием оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ, взрывных и имитирующих их устройств, специально изготовленных технических средств, ядовитых и радиоактивных веществ, лекарственных и иных химико-фармакологических препаратов, а также с применением физического или психического принуждения. Совершение преступления при указанных обстоятельствах представляет собой повышенную опасность. Оружие и другие перечисленные предметы и вещества, с одной стороны, облегчают виновному совершение преступлений, а с другой – наносят обществу непоправимый вред.

Под оружием понимаются предметы, предназначенные для поражения живой цели и не имеющие иного, хозяйственного назначения. Совершение

Уголовное право

преступления с использованием оружия, веществ, средств, указанных в данной статье УК, значительно повышает опасность преступления.

Под физическим насилием понимается любая форма физического воздействия на потерпевшего при совершении преступления. Психическим насилием являются различного рода угрозы применения к потерпевшему или его близким физического насилия или причинения имущественного или иного вреда.

Совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия, а также массовых беспорядках. В соответствии с Законом РСФСР «О чрезвычайном положении» 1991 г. чрезвычайное положение означает особый правовой режим деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, предприятий, учреждений и организаций. Чрезвычайное положение - временная мера. Основанием для ее введения могут быть попытки насильственного изменения конституционного строя, а также стихийные бедствия, эпидемии, эпизоотии, крупные аварии, ставящие под угрозу, жизнь и здоровье граждан.

Под стихийным бедствием понимается ситуация, возникшая в результате пожара, наводнения, землетрясения, обвала, эпидемии и т.п. Иное общественное бедствие может возникнуть в итоге военных действий, массовых беспорядков и т.д. Ослабленному общественному организму преступлением причиняется вред, который в сложившейся тяжелой обстановке как бы «удесятеряется», воспринимается населением особенно болезненно, остро.

Наиболее распространенный вид общественного бедствия - стихийное бедствие, в условиях которого совершаются хищения путем кражи, грабежа, разбоя, осуществляются посягательства на жизнь и здоровье граждан, распространяются провокационные измышления и слухи, направленные на разжигание национальной вражды и розни.

Массовые беспорядки предполагают грубое нарушение общественного порядка с привлечением большого числа людей (толпы) и сопровождаются погромами, разрушениями, поджогами и иными насильственными действиями.

Совершение преступления с использованием доверия, оказанного виновному в силу его служебного положения или договора. Обман потерпевших и совершение преступления с использованием служебного положения, серьезным образом подрывают авторитет государственных, общественных организаций, коммерческих и иных структур, от имени которых виновные выступают. Использование доверия, несомненно, значительно облегчает совершение преступления. Особенно часто такие обстоятельства отмечаются при совершении преступлений в экономической сфере. Именно там договор является основой юридических взаимоотношений между хозяйствующими субъектами.

Совершение преступления с использованием форменной одежды или документов представителя власти. Особенную опасность представляют собой преступления, в которых преступниками используется форменная одежда или документы представителя власти. Эти преступления не только подрывают авторитет государственных или муниципальных органов, но наносят вред всему обществу в целом, порождая недоверие к сотрудникам этих органов. В условиях

Уголовное право

значительного роста преступности и коррупции, такие обстоятельства усиливают социальную напряженность и являются дестабилизирующим фактором.

В отличие от перечня обстоятельств, смягчающих наказание, перечень отягчающих обстоятельств является исчерпывающим.

Уголовным кодексом установлено правило, согласно которому, если отягчающее обстоятельство предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК в качестве признака преступления, оно само по себе не может повторно учитываться при назначении наказания.

Например, при назначении наказания за умышленное убийство с особой жестокостью это обстоятельство не может учитываться в качестве отягчающего, так как именно по этому признаку такое убийство относится к убийству при отягчающих обстоятельствах.

Учет отягчающих и смягчающих обстоятельств в совокупности при назначении наказания призван служить для достижения целей уголовного наказания.

13.4. Особенности назначения наказания

Современное уголовное законодательство предусмотрело ряд особенностей при назначении наказания, которые должны учитываться судом.

К таким особенностям относятся: назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление; назначение наказания при вердикте присяжных заседателей о снисхождении; назначение наказания за неоконченное преступление; назначение наказания за преступление, совершенное в соучастии; назначение наказания при рецидиве преступлений; назначение наказания по совокупности преступлений; назначение наказания по совокупности приговоров.

Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление. Уголовное право предусматривает случаи, когда наличие смягчающих обстоятельств может служить основанием и для назначения более мягкого наказания, чем предусмотрено за совершенное преступление. В соответствии с ч.1 ст. 64 УК РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с целями и мотивами преступления, ролью виновного, его поведением во время или после совершения преступления, и других обстоятельств, существенно уменьшающих степень общественной опасности преступления, а равно при активном содействии участника группового преступления раскрытию этого преступления наказание может быть назначено ниже низшего предела, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ, или суд может назначить более мягкий вид наказания, чем предусмотрен этой статьей, или не применить дополнительный вид наказания, предусмотренный в качестве обязательного.

Таким образом, основанием для такого серьезного смягчения наказания, каким является назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление, являются исключительные обстоятельства.

Исключительными обстоятельствами дела, являются данные, существенно снижающие степень общественной опасности совершённого преступления, свидетельствующие о том, что наказание, предусмотренное заданное преступление, в отношении конкретного виновного является слишком суровым.

Уголовное право

Исключительными могут выступать обстоятельства, в том числе и предусмотренные законом в качестве смягчающих, которые существенно уменьшают степень общественной опасности совершенного преступления.

Чаще всего речь идет о совокупности обстоятельств, характеризующих обстановку и иные условия совершения преступления, мотивы и цели деятельности, наступившие последствия, свидетельствующие о незначительной роли виновного в совершении преступления, о ранней стадии, на которой было прервано деяние, и т.п. Но это может быть и одно существенное обстоятельство, например, активное содействие раскрытию преступления, совершенного в соучастии или группой лиц, при отсутствии в деле отягчающих обстоятельств. Важно не количество снижающих наказание обстоятельств, а то, насколько значительно они уменьшили степень опасности содеянного.

На первое место поставлены обстоятельства, связанные с целями и мотивами деяния, ролью виновного в совершении преступления, его поведением, и другие обстоятельства, существенно уменьшающие степень общественной опасности деяния.

Цели и мотивы виновного в этом случае должны быть лишены низменного характера, и свидетельствовать о том, что преступление им совершено не по злему умыслу, а в силу причин, которые дают возможность для смягчения наказания.

Наказание ниже низшего предела может быть назначено, если виновный был второстепенным участником преступления. Признаки поведения виновного после совершения преступления в основном могут быть сведены к тем, которые в соответствии со ст. 61 УК РФ являются обстоятельствами, смягчающими наказание.

Закон дает ответ, каковы могут быть пределы возможного смягчения наказания при наличии исключительных обстоятельств. У суда есть три варианта: 1) наказание может быть назначено ниже низшего предела, т.е. суд может выйти за нижний предел санкции вплоть до минимального размера вида наказания, предусмотренного санкцией, но не вправе перейти к иному виду наказания; 2) суд может назначить более мягкий вид наказания; 3) суд может не применять дополнительное наказание.

Назначение наказания при вердикте присяжных заседателей о снисхождении. Назначение наказания за неоконченное преступление, за преступление, совершенное в соучастии и при рецидиве преступлений. В суде присяжных в случае признания подсудимого виновным в совершении преступления присяжные заседатели решают вопрос о том, заслуживает ли он снисхождения или особого снисхождения. При положительном ответе возникает проблема пределов такого снисхождения, разрешимая новым УК РФ. Данное положение закрепляется в уголовном законодательстве с целью определенного влияния решения присяжных заседателей на приговор выносимый профессиональным судьей на основании вердикта присяжных заседателей.

В соответствии с ч.1 ст. 65 УК РФ назначение наказания при вердикте присяжных заседателей о снисхождении характеризуется тем, что срок и размер наказания лицу, признанному присяжными заседателями виновным в совершении преступления, но заслуживающим снисхождения, не может превышать двух

Уголовное право

третьей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление.

Если соответствующей статьей УК предусматривается смертная казнь или пожизненное заключение, при вердикте присяжных о снисхождении эти виды наказания не применяются, а наказание назначается в пределах санкции, предусмотренной соответствующей статьей Особенной части УК РФ.

При назначении наказания лицу, признанному присяжными заседателями виновным в совершении преступления, но заслуживающим снисхождения, обстоятельства, отягчающие наказание не учитываются.

Назначение наказания за неоконченное преступление. Уголовный кодекс предусматривает специфические условия и порядок назначения наказания за неоконченное преступление (ст. 66 УК РФ).

Во-первых, при назначении наказания за неоконченное преступление учитываются обстоятельства, в силу которых преступление не было доведено до конца.

Во-вторых, срок или размер наказания за приготовление к преступлению не может превышать половины максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части за оконченное преступление.

В-третьих, срок или размер наказания за покушение на преступление не может превышать трех четвертей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ за оконченное преступление.

Назначение наказания за преступление совершенное в соучастии. Различен подход законодателя к назначению наказания за преступление, совершенное в соучастии, каждому участнику. При этом должны учитываться характер и степень фактического участия лица в совершении преступления, значение этого участия для достижения цели преступления, его влияние на характер и размер причиненного вреда. Смягчающие и отягчающие обстоятельства, относящиеся к личности одного из соучастников, учитываются при назначении наказания только этому участнику.

Несмотря на то, что все соучастники преступления несут ответственность в равном объеме за совершенное преступное деяние, наказание назначается персонально каждому участнику, и зависит от его роли в содеянном с учетом всех обстоятельств дела.

Назначение наказания при рецидиве преступлений. Особое значение уделено в Уголовном кодексе назначению наказания при рецидиве преступлений.

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

Срок наказания при любом виде рецидива преступлений не может быть менее одной третьей части максимального срока наиболее строгого вида

Уголовное право

наказания, предусмотренного за совершенное преступление, но в пределах санкции соответствующей статьи Особенной части настоящего Кодекса.

При любом виде рецидива преступлений, если судом установлены смягчающие обстоятельства, предусмотренные статьей 61 настоящего Кодекса, срок наказания может быть назначен менее одной третьей части максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление, но в пределах санкции соответствующей статьи Особенной части УК РФ, а при наличии исключительных обстоятельств, предусмотренных статьей 64 УК РФ, может быть назначено более мягкое наказание, чем предусмотрено за данное преступление.

Назначение наказания по совокупности преступлений. Совокупность преступлений образует совершение лицом двух или более деяний, предусмотренных различными статьями или частями статьи УК, ни за одно из которых лицо не было осуждено. Поскольку в этом случае виновный осуждается за несколько преступлений, возникает вопрос об особом порядке назначения наказания. Решению этого вопроса служит ст. 69 УК РФ, определившая порядок *назначения наказания по совокупности преступлений*: суд вначале назначает наказание за каждое преступление отдельно, окончательное же наказание назначается либо путем поглощения менее строгого наказания более строгим, либо путем частичного или полного сложения наказаний.

Таким образом, существуют два способа определения окончательного наказания:

- 1) способ поглощения менее строгого наказания более строгим;
- 2) способ полного или частичного сложения наказаний.

Назначение наказания отдельно за каждое преступление позволяет при необходимости изменить приговор по одному из преступлений в кассационном или надзорном порядке. Амнистия может распространяться только на одно из преступлений. Поэтому наказание должно быть определено за каждое преступление отдельно. Определяя наказание за второе и последующие преступления, суд учитывает их в качестве отягчающих обстоятельств.

В соответствии с ч. 2 ст. 69 УК РФ принцип поглощения применяется лишь тогда, когда совокупность преступлений включает в себя преступления небольшой и средней тяжести.

Окончательное наказание, назначенное путем поглощения или сложения, не может превышать более чем наполовину максимальный срок или размер наказания, предусмотренного за наиболее тяжкое из совершенных преступлений.

Например, лицо осуждается за угрозу убийством (ст. 119 УК РФ) и за незаконное ношение холодного оружия (ч. 4 ст. 222 УК РФ). За первое преступление суд, допустим, назначил наказание в виде одного года лишения свободы, за второе – шести месяцев ареста. Применяя принцип поглощения наказания, суд определяет окончательное наказание в виде одного года лишения свободы. Применяя принцип сложения (полного или частичного), суд должен к более строгому наказанию присоединить менее строгое, т.е. сложить один год лишения свободы и шесть месяцев ареста. В соответствии со ст. 71 УК РФ в случае сложения разнородных наказаний одному дню лишения свободы соответствует день ареста. Следовательно, суд может к одному году лишения

Уголовное право

свободы (за первое преступление) присоединить шесть месяцев лишения свободы (переведенных из ареста в лишение свободы) за второе преступление и назначить окончательное наказание в виде одного года и шесть месяцев лишения свободы. В этом случае суд вправе произвести полное сложение, так как окончательное наказание не превышает максимального срока наказания, предусмотренного за наиболее тяжкое из совершенных преступлений.

Если же совокупность преступлений включает в себя хотя бы одно тяжкое или особо тяжкое преступление, то в соответствии с ч. 3 ст. 69 УК РФ окончательное наказание назначается путем частичного или полного сложения наказания. При этом окончательное наказание в виде лишения свободы не может превышать более чем наполовину максимальный срок наказания в виде лишения свободы, предусмотренное за наиболее тяжкое из совершенных преступлений. В этом случае суд не вправе, применять принцип поглощения менее строгого наказания более строгим, а должен руководствоваться только принципом сложения. Однако при этом нельзя выйти за пределы двадцати пяти лет лишения свободы.

Назначение наказания по совокупности приговоров. По совокупности приговоров наказание назначается в случаях, когда осужденный после вынесения приговора, но до полного отбытия наказания совершил новое преступление. В отличие от назначения наказания по совокупности преступлений, в данном случае не применяется правило поглощения менее строгого наказания более строгим.

В соответствии с ч. 1 ст. 70 УК РФ при *назначении наказания по совокупности приговоров* к наказанию, назначенному по последнему приговору, частично или полностью присоединяется не отбытая часть наказания по предыдущему приговору суда.

Пределы такого присоединения, т.е. размеры окончательного наказания, определяются в УК в двух вариантах: применительно к наказаниям менее строгим, чем лишение свободы, и к наказанию в виде лишения свободы. В первом варианте окончательное наказание по совокупности приговоров в случае, если оно менее строгое, чем лишение свободы, не может превышать максимального срока или размера, предусмотренного для данного вида наказания Общей частью УК РФ.

В случае назначения наказания по совокупности приговоров в виде лишения свободы окончательное наказание не может превышать тридцати лет. Например, по первому приговору за убийство без отягчающих обстоятельств лицо было осуждено к 14 годам лишения свободы. Через год, отбывая наказание в местах лишения свободы, оно совершило умышленное причинение тяжкого вреда здоровью другого осужденного. Вначале суд назначает наказание за второе преступление, например, в виде 12 лет лишения свободы. К нему присоединяется не отбытое наказание по первому приговору, т.е. 13 лет. Следовательно, окончательное наказание может быть определено в виде 25 лет лишения свободы. В данном случае суд вправе применить принцип полного сложения, так как окончательное наказание не превышает 30 лет.

Закон устанавливает правило, согласно которому окончательное наказание по совокупности приговоров должно быть больше как наказания, назначенного за

Уголовное право

вновь совершенное преступление, так и не отбытой части наказания по предыдущему приговору суда.

Присоединение дополнительных видов наказаний при назначении наказания по совокупности приговоров производится по правилам, предусмотренным ч. 4 ст. 69 УК РФ.

13.5. Порядок определение сроков наказаний при их сложении

При назначении окончательного наказания по совокупности преступлений или совокупности приговоров, могут возникать определенные сложности, когда за совершенные преступления назначаются различные виды наказаний, например, лишение свободы и арест, ограничение свободы и исправительные работы и т.п. Чтобы разрешить эту проблему, в уголовном законодательстве предусмотрен порядок определения сроков наказания при их сложении. При этом законодатель учитывает, что наказания сами по себе не являются равнозначными.

Статья 71 УК РФ устанавливает, что при частичном или полном сложении наказаний одному дню лишения свободы соответствуют

- 1) один день ареста или содержания в дисциплинарной воинской части;
- 2) два дня ограничения свободы;
- 3) три дня исправительных работ или ограничения по военной службе;
- 4) восемь часов обязательных работ.

Что же касается таких наказаний, как штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград, то при сложении их с ограничением свободы, арестом, содержанием в дисциплинарной воинской части, лишением свободы они исполняются самостоятельно.

13.6. Исчисление сроков наказаний и зачет наказания

В уголовном законодательстве сроки наказания исчисляются в различных единицах времени - годах, месяцах, днях и часах. Такой порядок исчисления возник в результате того, что сами виды наказаний и их размеры не равнозначны. Поэтому, согласно ст. 72 УК РФ, сроки лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, исправительных работ, ограничения по военной службе, ограничения свободы, ареста, содержания в дисциплинарной воинской части, лишения свободы исчисляются в месяцах и годах, а обязательных работ - в часах.

При замене наказания или сложении вышеперечисленных наказаний, а также при зачете наказания сроки наказаний могут исчисляться в днях.

Таким образом, для подавляющего числа видов наказаний сроки исчисляются в годах и месяцах. При этом необходимо учитывать, что в уголовном законодательстве не имеет значение разница количества дней в году или месяце. Если наказание исчисляется в годах, то окончание срока приходится на последний день истекающего года. Например, наказание в два года лишения свободы, срок отбытия которого начался 13 марта 2001 года, заканчивается 12 марта 2003 года.

Уголовное право

Если срок наказания назначен в месяцах, то его окончание приходится на последний день истекающего месяца с учетом начала и окончания срока наказания. Например, наказание в виде ареста сроком на 3 месяца, начало которого приходится на 6 января 2001 года, истекает 5 апреля 2001 года.

Согласно уголовного законодательства, исчисление сроков наказания в днях допускается лишь в трех случаях:

1) когда происходит сложение различных видов наказания по совокупности преступлений или совокупности приговоров;

2) когда производится зачет времени содержания под стражей до судебного разбирательства;

3) когда производится замена одного вида наказания другим, в случае злостного уклонения от отбытия назначенного судом наказания.

Уголовное законодательство предусматривает довольно большое количество вариантов, согласно которым, время содержания лица под стражей до судебного разбирательства засчитывается в срок отбытия наказания.

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

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

Время содержания лица под стражей до вступления приговора в законную силу и время отбывания лишения свободы, назначенного приговором суда за преступление, совершенное вне пределов Российской Федерации, при выдаче лица на основании ст. 13 УК РФ засчитывается из расчета один день за один день.

13.7. Условное осуждение

Условное осуждение заключается в том, что суд, назначив виновному, наказание в виде исправительных работ, ограничения по военной службе, содержания в дисциплинарной части или лишения свободы на срок до восьми лет, и, придя к выводу о возможности исправления его без реального отбывания наказания, постановляет считать назначенное наказание условным, т.е. не применять наказание к осужденному (ч. 1 ст. 73 УК РФ).

В соответствии с ч. 2 ст. 73 УК РФ при назначении условного осуждения суд учитывает характер и степень общественной опасности совершенного преступления, личность виновного, в том числе смягчающие и отягчающие обстоятельства.

Таким образом, закон не содержит прямого запрета на применение условного осуждения в отношении лица, совершившего тяжкое или особо тяжкое

Уголовное право

преступление, но судебная практика всегда исходила из того, что к таким лицам условное осуждение может применяться только как исключение.

Условное осуждение называется так потому, что освобождение лица от реального отбывания наказания закон связывает с определенными условиями.

Условиями назначения условного осуждения являются установление испытательного срока, в течение которого осужденный должен своим поведением доказать исправление; возложение судом на осужденного исполнения определенных обязанностей.

В зависимости от тяжести совершенного преступления (что проявляется в назначенном наказании) дифференцируется продолжительность испытательного срока.

В случае назначения лишения свободы на срок до одного года или более мягкого вида наказания испытательный срок должен быть не менее шести месяцев и не более трех лет, а в случае назначения лишения свободы на срок свыше одного года - не менее шести месяцев и не более пяти лет.

При условном осуждении также могут быть назначены дополнительные виды наказаний.

Установление испытательного срока - это первая особенность условного осуждения. Вторая заключается в возможности возложения на осужденного определенных обязанностей.

Согласно ч. 5 ст. 73 УК РФ суд, назначая условное осуждение, возлагает на условно осужденного с учетом его возраста, трудоспособности и состояния здоровья исполнение определенных обязанностей: не менять постоянного места жительства, работы, учебы без уведомления специализированного государственного органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного, не посещать определенные места, пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания, трудиться (трудоустроиться) либо продолжить обучение в общеобразовательном учреждении. Суд может возложить на условно осужденного исполнение и других обязанностей, способствующих его исправлению.

Контроль за поведением условно осужденного осуществляется уполномоченным на то специализированным органом – уголовно-исполнительной инспекцией, а в отношении военнослужащих - командованием воинских частей и учреждений.

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

По истечении испытательного срока, если осужденный выполнил предписания приговора суда, его судимость за преступление, за которое он был условно осужден, условно погашается.

Закон предусматривает возможность *досрочной отмены условного осуждения* (ст. 74 УК РФ).

Если до истечения испытательного срока условно осужденный своим поведением доказал свое исправление, суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного, может

Уголовное право

постановить об отмене (досрочной) условного осуждения и снятии с осужденного судимости. При этом условное осуждение может быть отменено по истечении не менее половины установленного испытательного срока.

Однако, если условно осужденный уклонился от исполнения возложенных на него судом обязанностей или совершил нарушение общественного порядка, за которое он был привлечен к административной ответственности, суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением осужденного может продлить испытательный срок, но не более чем на один год. К нарушениям общественного порядка, могущим повлечь за собой отмену условного осуждения, должны относиться те, которые свидетельствуют о нежелании осужденного стать на путь исправления.

В случае систематического или злостного неисполнения осужденным в течение испытательного срока возложенных на него обязанностей суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного, постановляет об отмене условного осуждения и исполнении наказания, назначенного приговором суда.

Под *систематическим неисполнением*, условно осужденным возложенных на него обязанностей - понимается неисполнение им три и более раз обязанностей, возложенных на осужденного судом в течение испытательного срока.

О *злостном неисполнении* условно осужденным возложенных на него обязанностей свидетельствует упорное нежелание осужденного встать на путь исправления.

Условное осуждение, предусмотренное уголовным законодательством, призвано содействовать целям наказания, не прибегая к исключению виновного из общественной жизни.

ЛЕКЦИЯ 14

ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

14.1. Понятие и основания освобождения от уголовной ответственности

Исходя из принципа гуманизма, в уголовном законодательстве предусматривается возможность освобождения лиц, совершивших преступления, от уголовной ответственности, когда достижение цели исправления виновных, возможно без применения правового воздействия на них. Освобождая лицо от уголовной ответственности, государство, тем не менее, не снимает с него вины за содеянное. Поэтому освобождение от уголовной ответственности, как правило, не является реабилитирующим.

Освобождение от уголовной ответственности применяется только к лицу, виновному в совершении преступления и только в процессе привлечения его к уголовной ответственности, то есть с момента возбуждения уголовного дела и до вынесения обвинительного приговора. Необходимо учитывать, что освобождение от уголовной ответственности автоматически влечет за собой освобождение от уголовного наказания.

Освобождение от уголовной ответственности всегда связывается с определенными обстоятельствами, предусмотренными уголовным законодательством и при наличии определенных оснований.

Общими основаниями освобождения от уголовной ответственности, как правило, являются:

- совершение преступления впервые;
- совершение преступления небольшой или средней тяжести;
- действия виновного, после совершения преступления носят позитивный характер, то есть, направлены на возмещение причиненного ущерба, заглаживание вреда, примирение с потерпевшим и т.д.
- нецелесообразность привлечения виновного к уголовной ответственности.

Исключение составляет освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением срока давности (ст. 78 УК РФ). Этот вид освобождения от уголовной ответственности распространяется на преступления любой категории тяжести, но с учетом остальных оснований.

Таким образом, **освобождение от уголовной ответственности** представляет собой отказ государства от применения к виновному в совершении преступления мер уголовно-принудительного воздействия при наличии определенных оснований, указанных в уголовном законе.

Освобождение от уголовной ответственности не является обязательной мерой применяемой соответствующими органами при наличии определенных оснований. Эта мера носит, как правило, возможный характер и отдана законодателем на усмотрение правоприменителя.

14.2. Виды освобождения от уголовной ответственности

В зависимости от юридической природы виды освобождения от уголовной ответственности можно разделить на *общие* и *специальные*.

Общие виды предусматриваются нормами Общей части Уголовного кодекса и распространяются на любые преступления при наличии определенных законом оснований.

Специальные виды прямо указываются в правовых нормах Особенной части Уголовного кодекса и действуют только в отношении отдельных видов преступлений.

В Общей части уголовного законодательства Российской Федерации устанавливаются следующие виды освобождения от уголовной ответственности:

Освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием (ст. 75 УК РФ);

Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим (ст. 76 УК РФ);

Освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением срока давности (ст. 78 УК РФ).

Освобождение от уголовной ответственности по амнистии (ст. 84 УК РФ);

Освобождение от уголовной ответственности несовершеннолетних (ст. 90 УК РФ).

Освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием. В соответствии со ст. 75 УК РФ, лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, и вследствие деятельного раскаяния перестало быть общественно опасным, может быть освобождено от уголовной ответственности, если оно после совершения преступления добровольно явилось с повинной, способствовало раскрытию преступления, возместило причиненный ущерб или иным образом загладило вред, причиненный в результате преступления.

Основаниями освобождения от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием являются:

- совершение преступления *впервые*. К таким лицам относятся ранее не судимые, не состоящие под судом и следствием, освобожденные от уголовной ответственности и наказания, лица, судимость которых снята или погашена, а также лица, в отношении которых истекли сроки давности;

- совершение преступления *небольшой или средней тяжести*;

- *деятельное раскаяние*, то есть активное добровольное поведение лица, направленное на предотвращение, устранение или уменьшение вредных последствий содеянного, оказание помощи правоохранительным органам в раскрытии и расследовании совершенного преступления. Деятельное раскаяние свидетельствует о том, что лицо осознало противоправность и общественную опасность совершенного им деяния и применение в отношении его уголовного наказания нецелесообразно.

В ч. 2 ст. 75 УК РФ законодатель указывает, что: «лицо, совершившее преступление иной категории, освобождается от уголовной

Уголовное право

ответственности только в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями Особенной части настоящего Кодекса».

Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим. Лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, согласно ст. 76 УК РФ, может быть освобождено от уголовной ответственности, если оно примирилось с потерпевшим и загладило причиненный ему вред.

Основаниями освобождения в данном случае являются:

- совершение преступления *впервые*;
- совершение преступления *небольшой или средней тяжести*;
- *примирение с потерпевшим и заглаживание причиненного ему вреда.*

Потерпевшим признается лицо, которому преступлением причинен моральный, физический или имущественный вред. Обязательным условием применения является свободное, без принуждения, волеизъявление последнего, которое выражается в прощении и снисхождении к виновному, а также нежелании, чтобы он был привлечен к уголовной ответственности за содеянное. Наряду с этим, виновный обязан загладить причиненный им вред потерпевшему.

Освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности. Исходя из принципа гуманизма, привлечение к уголовной ответственности виновного за совершение преступления, сроки давности которого истекли, является нецелесообразным.

Под *давностью привлечения к уголовной ответственности* понимается истечение указанного уголовным законом определенного периода времени, по прошествии которого лицо не привлекается к ответственности за совершенное им преступление. Срок давности напрямую зависит от категории тяжести совершенного деяния. В соответствии со ст. 78 УК РФ лицо освобождается от ответственности, если со дня совершения преступления *истекли следующие сроки*:

- а) два года после совершения преступления небольшой тяжести;
- б) шесть лет после совершения преступления средней тяжести;
- в) десять лет после совершения тяжкого преступления;
- г) пятнадцать лет после совершения особо тяжкого преступления.

Вопрос о применении срока давности, к лицу, совершившему преступление, наказуемое смертной казнью или пожизненным лишением свободы, разрешается судом. Если суд не сочтет возможным освободить указанное лицо от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности, то смертная казнь и пожизненное лишение свободы не применяются.

Для освобождения от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности необходимо наличие двух обязательных условий:

- истечение установленных законом сроков;
- отсутствие обстоятельств, нарушающих течение этих сроков.

Сроки давности исчисляются со дня совершения преступления и до момента вступления приговора в законную силу. В случае совершения лицом нового преступления сроки давности по каждому преступлению исчисляются самостоятельно. Определенную сложность в исчислении сроков давности представляют собой длящиеся и продолжаемые преступления. Из смысла ст. 78

Уголовное право

УК РФ вытекает, что срок давности начинает течь с момента фактического прекращения длящегося преступления, либо с момента совершения последнего преступного действия, являющегося звеном продолжаемого преступления.

Как было указано выше, обязательным условием освобождения от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности является отсутствие обстоятельств, нарушающих течение этих сроков. Основанием приостановления сроков давности, является уклонение лица, совершившего преступление от следствия или суда. При этом не может признаваться уклоняющимся от следствия или суда лицо, которое совершило преступление, но о котором правоохранительным органам еще не известно, а также лицо, причастность которого к совершенному преступлению еще не установлена. Под уклонением от суда и следствия понимаются любые действия, совершенные с целью избежать уголовной ответственности за содеянное. Если лицо после совершения преступления будет уклоняться от следствия или суда, то срок давности приостанавливается. И в этом случае его течение возобновляется только с момента задержания лица или явки его с повинной.

Уголовным законодательством не предусмотрено применения сроков давности освобождения лиц от уголовной ответственности при совершении ими таких преступлений против мира и безопасности человечества, как планирование, подготовка, развязывание или ведение агрессивной войны (ст. 353 УК РФ), применение запрещенных средств и методов ведения войны (ст. 356 УК РФ), геноцид (ст. 357 УК РФ) и экоцид (ст. 358 УК РФ).

ЛЕКЦИЯ 15

ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ УГОЛОВНОГО НАКАЗАНИЯ

15.1. Понятие и основания освобождения от уголовного наказания

Наряду с освобождением от уголовной ответственности в УК РФ предусматриваются обстоятельства и условия освобождения виновных от отбытия наказания либо полностью, либо частично. Данная мера также вытекает из принципа гуманизма.

По своей юридической природе освобождение от отбытия наказания связывается с обязательным признанием вины лиц, совершившего преступление и его осуждением. При этом в отличие от освобождения от уголовной ответственности, освобождение от наказания применяется, как правило, судом, либо, в предусмотренных законом случаях, Государственной Думой РФ (Амнистия), а также Президентом РФ (Помилование).

Основаниями освобождения от уголовного наказания являются:

- признание вины в совершении преступления и вынесение обвинительного приговора;
- наличие одного или нескольких обстоятельств, прямо указанных в Общей части УК РФ.

Таким образом, под **освобождением от уголовного наказания** понимается прекращение уголовно-принудительных мер к лицу, признанному виновным в совершении преступления и осужденному к отбыванию одного или нескольких видов наказания при наличии оснований, прямо определенных в Общей части УК РФ.

Освобождение от уголовного наказания не освобождает лицо от уголовной ответственности. Нередко после освобождения от отбытия наказания у осужденного остаются определенные правовые последствия (судимость, наличие установленных ограничений).

Как правило, освобождение от уголовного наказания в отличие от уголовной ответственности связывается с определенными условиями, которые должен соблюдать осужденный. Эти условия различны и зависят от вида освобождения от уголовного наказания.

15.2. Виды освобождения от уголовного наказания

Уголовное законодательство Российской Федерации устанавливает следующие виды освобождения от наказания, предусматривающие и различные основания для их применения:

1. Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания (ст.79 УК РФ);
2. Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 80 УК РФ);
3. Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки (ст. 80¹ УК РФ);
4. Освобождение от наказания в связи с болезнью (ст. 81 УК РФ);

Уголовное право

5. Отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей (ст. 82 УК РФ);

6. Освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора (ст. 83 УК РФ);

7. Амнистия (ст. 84 УК РФ);

8. Помилование (ст. 85 УК РФ).

Виды освобождения от уголовного наказания существенно отличаются друг от друга по наличию условий освобождения, по стадии применения, по основаниям и содержанию освобождения, по процедуре и т.д.

Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания. В соответствии со ст. 79 УК РФ, лицо, отбывающее содержание в дисциплинарной воинской части или лишение свободы, подлежит условно-досрочному освобождению, если судом будет признано, что для своего исправления оно не нуждается в полном отбывании назначенного судом наказания. При этом лицо может быть полностью или частично освобождено от отбывания дополнительного вида наказания.

Основаниями условно-досрочного освобождения осужденного от дальнейшего отбывания наказания являются:

- отбытие только вышеуказанных видов наказания;
- признание факта, что для исправления осужденного не требуется полного отбывания срока наказания, который определяется его примерным поведением и добросовестным отношением к труду;

- отбытие осужденным обязательно определенной части срока наказания, которая зависит от тяжести совершенного преступления. Так, согласно ч. 3 ст. 79 УК РФ, лицо должно отбыть:

- а) не менее одной трети срока наказания, назначенного за преступление небольшой или средней тяжести;

- б) не менее половины срока наказания, назначенного за тяжкое преступление;

- в) не менее двух третей срока наказания, назначенного за особо тяжкое преступление. Аналогичный срок наказания должно отбыть и лицо, которое ранее уже освобождалось условно-досрочно, но это освобождение было отменено по основаниям, указанным в ч. 7 ст. 79 УК РФ;

- г) не менее трех четвертей срока наказания, назначенного за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, а также за преступления, предусмотренные статьей 210 УК РФ.

Фактически отбытый осужденным срок лишения свободы не может быть менее шести месяцев.

Условно-досрочное освобождение может применяться и к лицам, отбывающим пожизненное лишение свободы, при условии признания судом, что оно не нуждается в дальнейшем отбывании наказания и фактически отбыло не менее двадцати пяти лет лишения свободы. Условно-досрочное освобождение от дальнейшего отбывания пожизненного лишения свободы применяется только при отсутствии у осужденного злостных нарушений установленного порядка отбывания наказания в течение предшествующих трех лет. Лицо, совершившее в

Уголовное право

период отбывания пожизненного лишения свободы новое тяжкое или особо тяжкое преступление, условно-досрочному освобождению не подлежит.

Применяя условно-досрочное освобождение, суд может возложить на осужденного обязанности, которые должны им выполняться в течение оставшейся неотбытой части наказания, указанные в ч. 5 ст. 73 УК РФ:

а) не менять постоянного места жительства, работы или учебы без уведомления специализированного государственного органа, осуществляющего исправление осужденного;

б) не посещать определенные места;

в) пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания;

г) осуществлять материальную поддержку семьи;

д) на осужденного могут быть возложены и другие обязанности по усмотрению суда, способствующие его исправлению.

Контроль за поведением лица, освобожденного условно-досрочно, осуществляется уполномоченным на то специализированным государственным органом – уголовно-исполнительной инспекцией, а в отношении военнослужащих - командованием воинских частей и учреждений.

Если в течение оставшейся не отбытой части наказания:

а) осужденный совершил нарушение общественного порядка, за которое на него было наложено административное взыскание, или злостно уклонился от исполнения обязанностей, возложенных на него судом при применении условно-досрочного освобождения, суд по представлению специализированного государственного органа или командования воинской части и учреждения может постановить об отмене условно-досрочного освобождения и исполнении неотбытой части наказания;

б) осужденный совершил преступление по неосторожности, вопрос об отмене или сохранении условно-досрочного освобождения решается судом;

в) осужденный совершил умышленное преступление, суд назначает ему наказание по правилам, предусмотренным ст. 70 УК РФ (по совокупности приговоров). По этим же правилам назначается и наказание в случае отмены условно-досрочного освобождения при совершении лицом преступления по неосторожности.

Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания. В соответствии со ст. 80 УК РФ лицу, отбывающему содержание в дисциплинарной воинской части или лишение свободы, суд с учетом его поведения в период отбывания наказания, может заменить оставшуюся не отбытой часть наказания более мягким видом наказания. При этом лицо может быть полностью или частично освобождено от отбывания дополнительного наказания.

Основаниями освобождения в данном случае являются:

а) своим поведением в период отбывания наказания осужденный доказал, что встал на путь исправления и не нуждается в дальнейшем отбытии назначенного ему наказания;

б) осужденный фактически отбыл:

- не менее одной трети срока наказания за преступления небольшой или средней тяжести;

Уголовное право

- не менее половины срока наказания за тяжкие преступления;
- не менее двух третей срока наказания за особо тяжкие преступления;
- не менее трех четвертей срока наказания за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, а также за совершение преступлений, предусмотренных статьей 210 УК РФ.

При замене неотбытой части наказания суд может избрать любой другой более мягкий вид наказания из числа предусмотренных ст. 44 УК РФ в пределах, установленных законом для каждого вида наказания.

Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания является безусловной мерой и не может быть отменена в дальнейшем ни при каких условиях.

Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки. Статья 80¹ УК РФ предусматривает возможность освобождения судом от наказания лица, впервые совершившего преступление небольшой или средней тяжести, если, вследствие изменения обстановки, это лицо или совершенное им деяние перестают быть общественно опасными.

Основаниями данного вида являются:

- совершение преступления *впервые*;
- совершение *преступления небольшой либо средней тяжести*;
- утрата общественной опасности либо самого деяния, либо лица его совершившего *в связи с изменением обстановки*.

Под *изменением обстановки* понимаются такие существенные изменения, которые носят не только общегосударственный, но и местный характер. Под такими изменениями могут признаваться различные события, произошедшие как сами по себе, так и по воле виновного. Оценку изменения обстановки осуществляет суд. Это является его правом, а не обязанностью. Под изменением обстановки могут признаваться, например, смерть близкого человека, тяжелое заболевание виновного, призыв на действительную военную службу, рождение ребенка и т.д.

Для освобождения от уголовной ответственности изменившаяся обстановка может касаться либо лица, совершившего преступление, либо совершенного деяния.

Освобождение от наказания в связи с болезнью. Освобождение от наказания в связи с болезнью, несомненно, является гуманной мерой в отношении лиц, совершивших преступление. В соответствии с требованиями ст. 81 УК РФ лицо, у которого после совершения преступления наступило психическое расстройство, лишаящее его возможности осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, освобождается от наказания, а лицо, отбывающее наказание, освобождается от дальнейшего его отбывания. К таким лицам суд может назначить принудительные меры медицинского характера.

Лицо, заболевшее после совершения преступления иной тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию наказания, может быть судом освобождено от отбывания наказания.

Основаниями применения данного вида освобождения являются:

Уголовное право

- наличие у виновного в совершении преступления психического расстройства, возникшего уже после совершения преступления и лишающее его возможности осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия), либо заболевание иной тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию наказания;

- заболевание носит неизлечимый, стойкий характер.

При этом необходимо учитывать, что освобождение от наказания в связи с наступлением психического расстройства является обязательным и не зависит от усмотрения суда, то заболевание иной тяжелой болезнью носит факультативный характер.

При освобождении от исполнения наказания и от дальнейшего его отбывания не учитываются ни характер совершенного преступления, за которое лицо было осуждено, ни его поведение после осуждения.

В случае выздоровления лица, освобожденного от наказания в связи с болезнью, они могут подлежать уголовной ответственности и наказанию, если не истекли сроки давности.

Военнослужащие, отбывающие арест либо содержание в дисциплинарной воинской части, освобождаются от дальнейшего отбывания наказания в случае заболевания, делающего их негодными к военной службе. Неотбытая часть срока наказания в подобных случаях может быть заменена им более мягким видом наказания. Данный вид освобождения военнослужащих от дальнейшего отбывания наказания является обязательным и окончательным, то есть не зависит от усмотрения суда и не может быть отменен по каким-либо основаниям.

Отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей. Новое уголовное законодательство, как и прежнее, предусматривает возможность отсрочить отбывание наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей. Так, согласно ст. 82 УК РФ, осужденным беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до четырнадцати лет, кроме осужденных к лишению свободы на срок свыше пяти лет за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности, суд может отсрочить реальное отбывание наказания до достижения ребенком четырнадцатилетнего возраста.

Основаниями применения отсрочки отбывания наказания являются:

- совершение преступления женщиной, находящейся в состоянии беременности либо женщиной, имеющей малолетних детей (до четырнадцати лет);

- женщина не должна быть осуждена к лишению свободы тяжкие и особо тяжкие преступления против личности на срок свыше пяти лет.

Необходимо отметить, что в отличие от прежнего уголовного законодательства, которое предусматривало возможность отсрочки отбывания наказания беременными женщинами и женщинами имеющих малолетних детей только в случае отбывания ими лишения свободы, современный УК предусматривает такую возможность независимо от вида наказания.

В связи с тем, что отсрочка отбывания назначенного приговором суда наказания предоставляется судом для воспитания, как будущего, так и уже родившегося ребенка, законодатель связывает условия отсрочки с выполнением

Уголовное право

женщиной своих материнских обязанностей. Поэтому, если женщина, которой было отсрочено отбывание наказания, отказалась от ребенка или продолжает уклоняться от воспитания ребенка после предупреждения, объявленного органом, осуществляющим контроль за ее поведением, суд может по представлению этого органа отменить отсрочку отбывания наказания и направить осужденную для отбывания наказания в место, назначенное в соответствии с приговором суда. Совершение осужденной, в отношении которой применена отсрочка отбывания наказания, административных правонарушений в настоящее время не является основанием для отмены отсрочки.

По достижении ребенком четырнадцатилетнего возраста, согласно требованиям ч. 3 ст. 82 УК РФ, суд должен принять одно из следующих решений:

- освобождает осужденную от отбывания наказания или оставшейся части срока наказания;
- заменяет оставшуюся часть наказания более мягким видом наказания.

Таким образом, отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей, не является окончательным освобождением от отбывания назначенного судом наказания. Решение, принимаемое судом по окончании срока отсрочки, напрямую зависит от ее поведения и отношения к воспитанию ребенка.

Если в период отсрочки отбывания наказания осужденная совершит новое преступление, то наказание ей определяется по правилам, предусмотренным ст. 70 УК РФ, то есть по совокупности приговоров.

Освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора. В юридической практике встречаются случаи, когда по тем или иным причинам, обвинительный приговор суда не приводится в исполнение (стихийное бедствие, социальные потрясения, отсрочка исполнения приговора и т.д.). Приведение обвинительного приговора в исполнение по прошествии длительного времени является не целесообразным и противоречит основным принципам. Поэтому уголовное законодательство предусмотрело возможность освобождения от наказания по истечению срока давности.

Под *давностью исполнения обвинительного приговора* понимается истечение установленного законом определенного периода времени, после которого данный приговор не может быть приведен в исполнение и осужденный освобождается от отбывания назначенного ему наказания.

Срок давности обвинительного приговора напрямую зависит от категории тяжести совершенного преступного деяния. Так, в соответствии со ст. 83 УК РФ, лицо, осужденное за совершение преступления, освобождается от отбывания наказания, если обвинительный приговор суда не был приведен в исполнение в следующие сроки со дня вступления его в законную силу:

- а) два года при осуждении за преступление небольшой тяжести;
- б) шесть лет при осуждении за преступление средней тяжести;
- в) десять лет при осуждении за тяжкое преступление;
- г) пятнадцать лет при осуждении за особо тяжкое преступление.

Вопрос о применении сроков давности к лицу, осужденному к смертной казни или пожизненному лишению свободы, разрешается судом. Если суд не сочтет

Уголовное право

возможным применить сроки давности, эти виды наказания заменяются лишением свободы на определенный срок.

Вместе с тем, если осужденный уклоняется от отбывания наказания, то течение срока давности приостанавливается и возобновляется лишь с момента его задержания или явки с повинной.

Истечение сроков давности обвинительного приговора является обязательным основанием освобождения от отбывания наказания, кроме лиц, приговоренных к смертной казни или пожизненному лишению свободы, когда применение сроков давности отнесено на усмотрение суда. Данный вид освобождения от наказания является окончательным и безусловным.

В соответствии с нормами международного права в уголовном законодательстве предусмотрены случаи неприменения сроков давности обвинительного приговора для освобождения от наказания к лицам, осужденным за преступления против мира и безопасности человечества: планирование, подготовка, развязывание или ведение агрессивной войны (ст. 353 УК РФ), применение запрещенных средств и методов ведения войны (ст. 356 УК РФ), геноцид (ст. 357 УК РФ) и экоцид (ст. 358 УК РФ). За совершение указанных преступлений, независимо от времени их осуждения, обвинительный приговор подлежит исполнению.

ЛЕКЦИЯ 16

СУДИМОСТЬ, АМНИСТИЯ, ПОМИЛОВАНИЕ

16.1. Амнистия

В современном уголовном законодательстве в качестве одного из видов освобождения от уголовной ответственности и наказания предусмотрена **амнистия** (от греческого *amnestia* – забвение, прощение).

Акт об амнистии обладает силой закона, так как принимается высшим законодательным органом страны – Государственной Думой РФ и, как правило, приурочивается к каким-либо знаменательным датам или событиям.

В соответствии с ч. 2 ст. 84 УК РФ, актом об амнистии лица, совершившие преступления, могут освобождаться от уголовной ответственности, а лица, осужденные за совершение преступлений, могут быть освобождены от наказания, либо назначенное им наказание может быть сокращено или заменено более мягким видом наказания, либо такие лица могут быть освобождены от дополнительного вида наказания.

Актом об амнистии с лиц, уже отбывших наказание, может быть снята судимость.

Акт об амнистии распространяет свое действие в отношении неопределенного круга лиц. Это зависит от тех условий, которые предусматриваются в самом акте об амнистии. Как правило, к таким условиям относятся:

- тяжесть совершенного преступления;
- пол лица, совершившего преступление;
- возраст;

Уголовное право

- наличие инвалидности;
- наличие государственных наград;
- наличие определенного правового статуса (участник Великой Отечественной войны, воин-интернационалист и пр.);
- наличие малолетних детей;
- беременность;
- форма вины;
- другие обстоятельства.

Применение акта амнистии в каждом случае регламентируется отдельным нормативным актом, принимаемом Государственной Думой РФ. В нем указывается порядок применения амнистии, полномочия правоохранительных органов по ее применению, пределы действия амнистии и т.д. Как правило, акт амнистии распространяет свое действие на лиц, совершивших преступления, до его принятия. Однако в исключительных случаях он может распространяться на деяния, совершенные в течение определенного времени, после принятия акта амнистии, при условии совершения лицом определенных действий (например, амнистия в отношении участников незаконных вооруженных формирований на территории Чеченской республики в 2000 году).

16.2. Помилование

Помилование представляет собой нормативно-правовой акт, принимаемый Президентом Российской Федерации в отношении индивидуально определенного лица.

В соответствии с положениями ч. 2 ст. 83 УК РФ, актом помилования лицо, осужденное за преступление, может быть освобождено от дальнейшего отбывания наказания либо назначенное ему наказание может быть сокращено или заменено более мягким видом наказания.

Акт помилования, являясь, по своей сути, внесудебным решением, тем не менее, определен как юридическое основание, обязывающее соответствующие правоохранительные органы выполнить содержащиеся в нем предписания.

Особый порядок предусмотрен для помилования лиц, осужденных к смертной казни. В соответствии с требованиями ст. 59 УК РФ, смертная казнь может быть заменена только пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок двадцать пять лет.

Помилование и амнистия имеют определенные общие черты и существенные различия. *Сходство* их заключается в том, что амнистия и помилование является внесудебным актом, и служит, как основанием освобождения, лиц совершивших преступления от наказания, так и основанием снятия судимости.

Различия помилования и амнистии заключаются в следующем:

- амнистия, представляет собой нормативно-правовой акт, обладающий силой закона, а помилование – правоприменительный акт для конкретного случая;
- амнистия распространяется на неопределенное количество лиц, а помилование осуществляется в отношении индивидуально определенного лица;
- амнистия является основанием освобождения не только от наказания, но и от уголовной ответственности, тогда как помилование является основанием освобождения от наказания;

Уголовное право

- амнистия распространяет свое действие на лиц как осужденных за совершение преступления, так и на привлеченных к уголовной ответственности, а помилование – только на осужденных;
- акт амнистии принимается Государственной Думой РФ, а помилование Президентом РФ;
- акт амнистии принимается по инициативе уполномоченных на то органов государственной власти, а помилование – на основании ходатайства определенных лиц, включая самого осужденного;
- применение акта амнистии осуществляется довольно продолжительный период времени, тогда как акт помилования носит единичный, разовый характер;
- при реализации акта амнистии, как правило, не учитывается поведение осужденного, а при помиловании это является определяющим фактором.

16.3. Судимость и ее правовые последствия

Судимость, вслед за наказанием, представляет собой правовые последствия привлечения лица к уголовной ответственности и осуждения его за совершение противоправного, уголовно наказуемого деяния.

Согласно ст. 86 УК РФ, лицо, осужденное за совершение преступления, считается судимым со дня вступления обвинительного приговора суда в законную силу до момента погашения или снятия судимости. Таким образом, судимость имеет более длительный срок действия, чем само наказание и распространяется не только на период отбывания осужденным наказания, но и до момента погашения или снятия ее. При этом лицо, освобожденное от наказания, считается несудимым.

Судимость влечет определенные последствия *уголовно-правового характера* и учитывается при рецидиве преступлений и при назначении наказания. Она также учитывается на основании ст. 39 УК РФ как обстоятельство, отягчающее наказание, влияет на определение вида исправительного учреждения (ст. 58 УК РФ), рассматривается в качестве квалифицирующего признака состава преступления, например, кража, совершенная лицом, ранее два и более раз судимым за хищение либо вымогательство (п. «в» ч. 3 ст. 158 УК РФ), хулиганство, совершенное лицом, ранее судимым за хулиганство (ч.2 ст. 213 УК РФ) и др.

Судимость влечет за собой и определенные последствия *общеправового характера*, которые касаются ограничений в области избирательного права (например, лица, имеющие судимость не могут избираться в представительные и исполнительные органы власти), ограничения в выборе рода деятельности, ограничения в выполнении воинских обязанностей, ограничения права на приобретение и хранение определенных предметов (например, оружия), ограничения в выезде за границу и т.д.

Правовые последствия, связанные с судимостью не являются пожизненными. В уголовном законодательстве предусмотрено два вида аннулирования правовых последствий судимости – *погашение* и *снятие*.

Под *погашением судимости* понимается истечение установленных законом сроков с момента отбытия лицом уголовного наказания, после чего аннулируются

Уголовное право

правовые последствия его осуждения, и лицо считается несудимым. Так, согласно ч. 3 ст. 86 УК РФ, судимость погашается:

а) в отношении лиц, осужденных условно - по истечении испытательного срока;

б) в отношении лиц, осужденных к более мягким видам наказаний, чем лишение свободы - по истечении одного года после отбытия или исполнения наказания;

в) в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за преступления небольшой или средней тяжести - по истечении трех лет после отбытия наказания;

г) в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за тяжкие преступления - по истечении шести лет после отбытия наказания;

д) в отношении лиц, осужденных за особо тяжкие преступления - по истечении восьми лет после отбытия наказания.

Если осужденный в установленном законом порядке был досрочно освобожден от отбывания наказания или неотбытая часть наказания была заменена более мягким видом наказания, то срок погашения судимости исчисляется, исходя из фактически отбытого срока наказания с момента освобождения от отбывания основного и дополнительного видов наказаний.

Для погашения судимости не требуется издания какого-либо правового акта.

Судимость может быть снята судом и до истечения сроков ее погашения. Но в этом случае требуется, чтобы после отбытия наказания лицо вело себя безупречно и ходатайствовало о снятии судимости.

Судимость может быть также снята актом амнистии или помилования.

ЛЕКЦИЯ 17

УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

17.1. Особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних

В новом уголовном законодательстве впервые был предусмотрен специальный раздел, посвященный особенностям уголовной ответственности несовершеннолетних, который включил в себя ряд существенных изменений, связанных с назначением наказания, порядком и условиями освобождения несовершеннолетних от уголовной ответственности и наказания.

Впервые на законодательном уровне было определено само понятие «*несовершеннолетний*». Таковым в соответствии с ч. 1 ст. 87 УК РФ признаются лица, которым ко времени совершения преступления исполнилось четырнадцать, но не исполнилось восемнадцати лет.

К несовершеннолетним, совершившим преступления, могут быть применены принудительные меры воспитательного воздействия либо им может быть назначено наказание, а при освобождении от наказания судом они могут быть также помещены в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием.

При этом, согласно ст. 96 УК РФ, в исключительных случаях, с учетом характера совершенного деяния и личности, суд может применить положения закона об ответственности несовершеннолетних и к лицам, совершившим преступления в возрасте от восемнадцати до двадцати лет, кроме помещения последних в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием либо воспитательную колонию.

Уголовная ответственность практически за все преступления наступает с достижением лица шестнадцатилетнего возраста, а за ряд преступлений, перечисленных в ч. 2 ст. 20 УК РФ – с четырнадцати лет. В этом возрасте подростки, не обладая еще достаточным жизненным опытом, не могут адекватно оценивать ту или иную жизненную ситуацию, а значит, и принимать правильные решения. Кроме того, этот возраст характеризуется интенсивным ростом и развитием, поэтому законодатель, не освобождая полностью несовершеннолетнего от уголовной ответственности, тем не менее, предусмотрел ряд особенностей, закрепив их в уголовно-правовых нормах.

Особенности уголовной ответственности несовершеннолетних заключаются:

- в ограничении видов наказаний, применяемых к несовершеннолетним;
- в значительном сокращении размеров и сроков применяемых наказаний;
- в исправительных учреждениях, исполняющих наказание в виде лишения свободы для несовершеннолетних;
- в возможности освобождения от уголовной ответственности с применением принудительных мер воспитательного воздействия;

Уголовное право

- в освобождении от наказания и помещении виновного в специальное воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение для несовершеннолетних;

- в условиях применения условно-досрочного освобождения несовершеннолетних от отбывания наказания;

- в значительном снижении сроков давности;

- в снижении сроков погашения судимости.

Уголовная ответственность несовершеннолетних имеет ряд других особенностей, которые предусматриваются уголовно-процессуальным и уголовно-исполнительным законодательством.

Все эти меры направлены на снижение преступности среди несовершеннолетних, нормальному их воспитанию и развитию.

К несовершеннолетним применяются не все виды уголовных наказаний, а лишь часть их, закрепленных в ст. 88 УК РФ.

Видами наказаний, назначаемых несовершеннолетним, являются:

а) **штраф**. Он назначается как при наличии у несовершеннолетнего осужденного самостоятельного заработка или имущества, на которое может быть обращено взыскание, так и при отсутствии таковых. Штраф, назначенный несовершеннолетнему осужденному, по решению суда может взыскиваться с его родителей или иных законных представителей с их согласия. Штраф назначается в размере от одной тысячи до пятидесяти тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода несовершеннолетнего осужденного за период от двух недель до шести месяцев. Размер штрафа, применяемого к несовершеннолетним за совершенное ими преступление, значительно снижен по сравнению со взрослыми;

б) **лишение права заниматься определенной деятельностью**. Применяется только в тех случаях, когда несовершеннолетний на законных основаниях, с согласия родителей, усыновителей или попечителей по достижении им шестнадцатилетнего возраста занимается каким-либо видом деятельности и совершенное им преступление напрямую связано с этой деятельностью. Законодатель исключил для несовершеннолетнего осужденного запрет на занятие определенных должностей, исходя из того, что, как правило, на ответственные должности назначаются лица, достигшие восемнадцати лет. Сроки лишения права заниматься определенной деятельностью для осужденных несовершеннолетних и для взрослых осужденных не имеют отличий;

в) **обязательные работы**. Для несовершеннолетнего осужденного обязательные работы назначаются сроком от сорока до ста шестидесяти часов, заключаются в выполнении работ, посильных для него, и исполняются им в свободное от учебы или основной работы время. Продолжительность исполнения данного вида наказания лицами в возрасте до пятнадцати лет не может превышать двух часов в день, а лицам в возрасте от пятнадцати до шестнадцати лет - трех часов в день. Общий размер обязательных работ одинаков для всех групп несовершеннолетних и снижен на 1/3 по сравнению с совершеннолетними лицами;

г) **исправительные работы**. Они назначаются несовершеннолетним осужденным на срок до одного года. Минимальный размер для осужденных

Уголовное право

несовершеннолетних, как и у взрослых, равняется двум месяцам. Равнозначными остаются и размеры удержаний – от пяти до двадцати процентов;

д) **ограничение свободы** назначается несовершеннолетним осужденным в виде основного наказания на срок от двух месяцев до двух лет;

е) **лишение свободы**. Наказание в виде лишения свободы назначается несовершеннолетним осужденным, совершившим преступления в возрасте до шестнадцати лет, на срок не свыше шести лет. Этой же категории несовершеннолетних, совершивших особо тяжкие преступления, а также остальным несовершеннолетним осужденным наказание назначается на срок не свыше десяти лет и отбывается в воспитательных колониях. В этих учреждениях устанавливаются более льготные условия содержания по сравнению с условиями содержания взрослых преступников. Воспитательные колонии предусматривают обычные, облегченные, льготные и строгие условия отбывания наказания (ст. 132 УИК РФ). Условия отбытия наказания напрямую зависят от поведения несовершеннолетнего осужденного и могут изменяться в ту или иную сторону. Несовершеннолетние отбывают наказания в виде лишения свободы в воспитательных колониях до достижения ими восемнадцатилетнего возраста либо с разрешения руководства колонии – до 21 года.

Отрицательно характеризующиеся осужденные к лишению свободы, достигшие возраста 18 лет, переводятся для дальнейшего отбывания наказания из воспитательной колонии в изолированный участок воспитательной колонии, функционирующий как исправительная колония общего режима, при его наличии или в исправительную колонию общего режима.

Решение о переводе осужденного, достигшего возраста 18 лет, в изолированный участок воспитательной колонии, функционирующий как исправительная колония общего режима, или в исправительную колонию принимается судом в порядке, установленном уголовно-процессуальным законодательством Российской Федерации.

Несовершеннолетним осужденным, достигшим возраста 16 лет, разрешается заочно обучаться в образовательных учреждениях среднего и высшего профессионального образования.

Наказание в виде лишения свободы не может быть назначено несовершеннолетнему осужденному, совершившему в возрасте до шестнадцати лет преступление небольшой или средней тяжести впервые, а также остальным несовершеннолетним осужденным, совершившим преступления небольшой тяжести впервые.

При назначении несовершеннолетнему осужденному наказания в виде лишения свободы за совершение тяжкого либо особо тяжкого преступления низший предел наказания, предусмотренный соответствующей статьей Особенной части Уголовного кодекса, сокращается наполовину.

В случае, если несовершеннолетний осужденный, которому назначено условное осуждение, совершил в течение испытательного срока новое преступление, не являющееся особо тяжким, суд с учетом обстоятельств дела и личности виновного может повторно принять решение об условном осуждении, установив новый испытательный срок и возложив на условно осужденного

Уголовное право

исполнение определенных обязанностей, предусмотренных уголовным законодательством.

К несовершеннолетним *не применяются* такие наказания, как: лишение права занимать определенные должности; лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград; ограничение по военной службе; ограничение свободы; содержание в дисциплинарной воинской части; пожизненное лишение свободы, смертная казнь.

Уголовное законодательство предоставляет право суду давать указание органу, исполняющему наказание, об учете при обращении с несовершеннолетним осужденным определенных особенностей его личности. Для этого суд, при рассмотрении уголовного дела в отношении несовершеннолетнего должен внимательнейшим образом изучить его личность. Кроме этого закон требует при назначении наказания несовершеннолетнему кроме обстоятельств, предусмотренных ст. 60 УК РФ, учитывать условия его жизни и воспитания, уровень психического развития, иные особенности личности, а также влияние на него старших по возрасту лиц (ст. 89 УК РФ).

Несовершеннолетний возраст, как смягчающее обстоятельство, учитывается в совокупности с другими смягчающими обстоятельствами.

В уголовном законе предусмотрено, что в исключительных случаях с учетом характера совершенного деяния и личности суд может применить особенности уголовной ответственности и наказания, предусмотренные главой 14 УК РФ и к лицам, совершившим преступления в возрасте от семнадцати до двадцати лет, кроме помещения их в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием либо воспитательную колонию (ст.96 УК РФ).

17.2. Освобождение несовершеннолетних от уголовной ответственности и наказания

От уголовной ответственности и наказания несовершеннолетний может быть освобождён как по общим основаниям, так и по специальным, имеющим отношение только к данной категории лиц. При этом нужно иметь в виду, что при применении общих видов освобождения от уголовной ответственности и наказания учитываются особенности привлечения к уголовной ответственности лиц, не достигших семнадцатилетнего возраста.

Несовершеннолетний может быть освобождён от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием (ст. 75 УК РФ), в связи с примирением с потерпевшим (ст. 76 УК РФ). От наказания несовершеннолетний может быть освобожден на общих основаниях в связи с болезнью (ст. 81 УК РФ), при замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 80 УК РФ), в связи с изменением обстановки (ст. 80¹ УК РФ), связи с отсрочкой отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей (ст. 82 УК РФ). Вышеуказанные основания в отношении их не предусматривают каких-либо изъятий из общих правил. При освобождении от уголовной ответственности или наказания лица, не достигшего семнадцатилетнего возраста, в связи с истечением сроков давности (ст. 78 УК РФ) необходимо учитывать особенности

Уголовное право

сроков давности применительно к несовершеннолетним. Согласно ст. 94 УК РФ, в отношении их они сокращены наполовину. Таким образом, подросток освобождается от уголовной ответственности или наказания, если со дня совершения преступления истекли следующие сроки:

- а) один год после совершения преступления небольшой тяжести;
- б) три года после совершения преступления средней тяжести;
- в) пять лет после совершения тяжкого преступления;
- г) семь с половиной лет после совершения особо тяжкого преступления.

Федеральным законом от 8 декабря 2003 года законодатель внес изменение и в условия применения условно-досрочного освобождения несовершеннолетних от наказания. Теперь условно-досрочное освобождение от отбывания наказания может быть применено к лицам, совершившим преступление в несовершеннолетнем возрасте, осужденным к лишению свободы, после фактического отбытия не менее одной трети срока наказания, назначенного судом за преступления небольшой, средней тяжести или тяжкое преступление, а также не менее двух третей срока наказания за особо тяжкое преступление.

К лицам, не достигшим восемнадцатилетнего возраста, как и к взрослым преступникам, могут применяться амнистия и помилование.

Наряду с общими видами освобождения от уголовной ответственности и наказания в законодательстве содержатся и специальные виды, применяемые только к лицам, не достигшим восемнадцати лет. В ч. 1 ст. 90 УК РФ говорится: «Несовершеннолетний, совершивший преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобождён от уголовной ответственности, если будет признано, что его исправление может быть достигнуто путём применения принудительных мер воспитательного воздействия». Таким образом, освобождение несовершеннолетнего от уголовной ответственности закон связывает с рядом обстоятельств:

- Деяние должно относиться к преступлениям небольшой или средней тяжести;

- Положительная характеристика личности подростка, позволяющая прийти к убеждению, что цель его исправления может быть достигнута принудительными мерами воспитательного воздействия. Такая убеждённость должна складываться на основе характера общественной опасности деяния (оценка важности объекта посягательства, роль несовершеннолетнего в преступном посягательстве, степень завершенности деяния, размер вреда причинённого именно несовершеннолетним, и т.д.), данных о личности преступника (впервые совершает преступление небольшой или средней тяжести, в целом положительно характеризуется педагогами, преступление совершено вследствие стечения неблагоприятных для него обстоятельств, не вышел из-под контроля родителей или лиц, их заменяющих, не страдает алкогольной или наркотической зависимостью).

При наличии данных обстоятельств, а также с учётом мотивов совершённого преступления и поведения виновного после совершения преступления, а равно при выяснении вопросов о том, применялись ли к нему ранее принудительные меры воспитательного воздействия и какие именно, вопрос о применении к несовершеннолетнему принудительных мер воспитательного воздействия может

Уголовное право

быть поставлен как на стадии предварительного следствия, так и на стадии судебного разбирательства.

На стадии предварительного расследования прокурор или следователь с согласия прокурора выносит постановление о прекращении уголовного дела и передаче его материалов в суд, который назначает несовершеннолетнему принудительные меры воспитательного воздействия в соответствии с положениями статьи 90 УК РФ. На стадии судебного разбирательства суд сам выносит постановление об освобождении несовершеннолетнего от уголовной ответственности и назначает ему одну или несколько принудительных мер воспитательного воздействия. Все специальные виды освобождения лиц, не достигших восемнадцати лет, от уголовной ответственности связаны с применением мер воспитательного воздействия, т.е. установленных законом мер государственного принуждения к несовершеннолетним, совершившим преступления небольшой или средней тяжести, с целью их исправления педагогическими средствами без привлечения к уголовной ответственности. Принудительными они являются потому, что они назначаются и приводятся в исполнение независимо от воли несовершеннолетнего или его законного представителя, обязательны как для лиц, совершивших преступления, так и для других лиц. Их реализация обеспечивается силой государственных органов, наделённых специальными полномочиями. Неисполнение назначенной меры влечёт негативные правовые последствия, прямо зафиксированные в законе.

По своему содержанию меры, предусмотренные ч. 2 ст. 90 УК РФ, носят воспитательный характер. При их применении воздействие на несовершеннолетнего оказывается, прежде всего, путем убеждения, доведения до сознания отрицательной оценки его поступка, недопустимости общественно опасного поведения. Цель исправления достигается без привлечения подростка к уголовной ответственности или без применения уголовного наказания, при экономии мер уголовной репрессии.

Следовательно, вышеназванные меры по своему содержанию являются воспитательными, а по характеру исполнения - принудительными. С уголовным наказанием они имеют лишь внешнее сходство. Между ними существуют качественные различия, определяющие их различную правовую природу. В принудительных мерах отсутствуют элементы кары. Они не влекут за собой судимости, не делятся на основные и дополнительные виды. Орган, назначающий эти меры несовершеннолетнему, сам определяет продолжительность их срока, основываясь на данных о личности виновного и всех обстоятельствах дела. Последствием неисполнения несовершеннолетним принудительных мер воспитательного воздействия является возможность привлечения его к уголовной ответственности по представлению специализированного государственного органа и направления им материалов в суд. Принудительные меры воспитательного воздействия применяются к лицам, не достигшим восемнадцатилетнего возраста на момент их назначения, достижение лицом совершеннолетия исключает их применение. Статья 90 УК РФ предусматривает следующие **принудительные меры воспитательного воздействия:**

а) предупреждение;

Уголовное право

б) передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа;

в) возложение обязанности загладить причинённый вред;

г) ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего.

Применение принудительных мер воспитательного воздействия, которые ограничивают права человека и гражданина (названные в п. «в» и «г» ч.2 ст. 90 УК РФ), в силу ст. 46 и 118 Конституции РФ допустимо только судом.

При этом решение об освобождении несовершеннолетнего от уголовной ответственности или от наказания и применения к нему принудительных мер воспитательного воздействия, принимается судом коллегиально, в результате судебного разбирательства. Поступившее в суд прекращенное органами следствия уголовное дело в отношении несовершеннолетнего, исправление которого может быть достигнуто путем принудительных мер воспитательного воздействия, в соответствии со ст. 427 УПК РФ рассматривается судом. При этом в судебное заседание должны быть вызваны прокурор, несовершеннолетний, в отношении которого прекращено уголовное преследование, его законный представитель, защитник и заслушано мнение участников процесса о возможности ограничиться применением принудительных мер воспитательного воздействия.

Содержание принудительных мер воспитательного воздействия раскрывается в ст. 91 УК РФ.

Предупреждение, согласно закону, состоит в разъяснении несовершеннолетнему вреда, причинённого его деянием, и последствий повторного совершения преступлений, предусмотренных УК РФ. Эта мера воздействия имеет как воспитательное, так и правовое значение.

Передача под надзор состоит в возложении на родителей или лиц их заменяющих, либо на специализированный государственный орган обязанности по воспитательному воздействию на несовершеннолетнего и контролю за его поведением. Закон предусматривает двух субъектов, которым возможно поручение надзора:

- Родители (лица, их заменяющие);
- Специализированные государственные органы.

Обязанности родителей или лиц, их заменяющих, возникают из семейного права. Родители несут ответственность за воспитание и развитие своих детей, они обязаны заботиться о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии своих детей (ст. 63 СК РФ). Передача несовершеннолетнего под надзор не наделяет родителей какими-либо иными правами и обязанностями по отношению к ребёнку, что предусмотрено СК РФ, она лишь должна побуждать их к более активному воспитательному воздействию на подростка, устранению или нейтрализации криминогенных условий, служит предупреждением о необходимости усиления контроля за свободным временем подростка. Данная мера целесообразна лишь в тех случаях, когда родители или лица, их заменяющие, ещё имеют влияние на подростка, правильно оценивают содеянное им, могут обеспечить в будущем надлежащее поведение несовершеннолетнего, осуществлять за ним повседневный контроль. Закон не

Уголовное право

требует согласия родителей (лиц, их заменяющих) на передачу им под надзор несовершеннолетнего, но практически оно необходимо, так как иначе теряется смысл этой меры. Если указанные лица в силу ряда причин не имеют возможности осуществлять контроль за поведением подростка, не способны обеспечивать должное воспитание, несовершеннолетнего целесообразно передавать под надзор государственному органу. Им в настоящее время является комиссия по делам несовершеннолетних при соответствующем местном органе самоуправления.

Обязанность загладить причинённый вред возлагается с учетом имущественного положения несовершеннолетнего и наличия у него соответствующих трудовых навыков. Законодатель не ставит цели вообще устранения вреда; загладить - значит преуменьшить, смягчить вред, причинённый потерпевшему совершённым преступлением. Законом не определён и его вид; в преступлениях он может быть как материальным, так и моральным. Однако необходимо обратить внимание на содержащееся в ч. 3 ст. 91 УК РФ указание на имущественное положение несовершеннолетнего и его соответствующие трудовые навыки, свидетельствует о том, что законодатель имеет в виду в первую очередь имущественный ущерб. Его возмещение возможно при следующих условиях: подросток имеет самостоятельный доход (заработная плата, стипендия, пенсия, другие законные источники) либо соответствующее имущество; обладает трудовыми навыками, позволяющими собственноручно устранить причинённый вред (отремонтировать повреждённые вещи, привести в надлежащий вид помещение и т.д.). Способ, которым заглажен причинённый вред, значения не имеет. Ущерб может быть возмещён деньгами, взамен испорченного предмета передается качественная вещь, производится установка демонтированного оборудования и т.д. Возмещение ущерба в виде денежной компенсации следует применять крайне осторожно, дабы не спровоцировать нового имущественного преступления, вызванного материальными затруднениями несовершеннолетнего. Возмещение ущерба производится добровольно через судебного исполнителя.

Ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего могут предусматривать запрет посещения определённых мест, использования определённых форм досуга, в том числе связанных с управлением механическим транспортным средством, ограничение пребывания вне дома после определённого времени суток, выезда в другие местности без разрешения специализированного государственного органа. Несовершеннолетнему может быть предъявлено также требование возвратиться в образовательное учреждение, либо трудоустроиться с помощью специализированного государственного органа. Однако, все эти ограничения преследуют позитивную цель - оградить подростка от вредных влияний микросреды, а также с помощью контроля нормализовать его поведение.

Закон содержит примерный, а не исчерпывающий перечень возможных ограничений, применяемых к несовершеннолетнему. Он может быть существенно расширен с учетом конкретных обстоятельств совершения преступления, окружения подростка, его участия в неформальных объединениях антиобщественной направленности, условий, характера учёбы или трудовой

Уголовное право

деятельности, служебной, материальной или иной зависимости, взаимоотношений с потерпевшим, соучастниками преступления и т. д.

Применение таких принудительных мер воспитательного воздействия как *передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа и ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего* устанавливается продолжительностью от одного месяца до двух лет при совершении преступлений небольшой тяжести и от шести месяцев до трех при совершении преступления средней тяжести.

Применение принудительных мер воспитательного воздействия в отношении несовершеннолетнего было известно и УК РСФСР. Однако, новый УК, кроме некоторого терминологического различия в наименованиях этих мер, содержит и более существенные отличия. Прежде всего, принудительные меры воспитательного воздействия могут применяться теперь не только при совершении преступлений небольшой тяжести (ранее - преступлений, не представляющих большой общественной опасности), но и преступлений средней тяжести. Кроме того, в новом УК не ограничиваются права освобождения несовершеннолетнего от уголовной ответственности с применением к нему принудительных мер воспитательного воздействия для органов дознания, следствия и прокуратуры, но назначение этих мер с учётом их принудительного характера исполнения возможно только судом. Федеральный закон от 8 декабря 2003 г. расширил применение принудительных мер воспитательного воздействия, отменив ограничение применять их только за впервые совершенное преступление.

Применение принудительных мер в отношении несовершеннолетнего является альтернативой уголовной ответственности, исключающей применение к нему наказания. Суд может назначить одновременно несколько видов принудительных мер воспитательного воздействия. Это вполне обоснованно, поскольку по своему содержанию и направленности воздействия они различны и в реальной действительности могут сочетаться. Так, например, могут быть одновременно назначены предупреждение и передача под надзор родителей, возложение обязанности загладить причинённый вред и ограничение досуга. Согласно ч. 4 ст. 90 УК в случае систематического неисполнения лицом, не достигшим восемнадцатилетнего возраста, принудительной меры воспитательного воздействия эта мера по представлению специализированного государственного органа отменяется, и материалы направляются для привлечения несовершеннолетнего к уголовной ответственности. Этим подчёркивается фактически условный характер применения принудительных мер воспитательного воздействия в отношении несовершеннолетних.

Кроме освобождения несовершеннолетнего от уголовной ответственности с применением к нему принудительных мер воспитательного воздействия, в уголовном законодательстве предусмотрено и освобождение несовершеннолетнего от наказания по тем же основаниям (ч. 1 ст. 92 УК РФ).

Предусмотрены и другие основания освобождения несовершеннолетнего от наказания. Так, в соответствии с ч. 2 ст. 92 УК РФ, несовершеннолетний, осуждённый за совершение преступления средней тяжести, а также тяжкого

Уголовное право

преступления, может быть освобожден судом от наказания, если будет признано, что цели наказания могут быть достигнуты только путем помещения его в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием. Несовершеннолетний может быть помещен в указанное учреждение до достижения им возраста восемнадцати лет.

К числу *специальных учебно-воспитательных учреждений закрытого типа* относятся специальные общеобразовательные школы и специальные профессионально-технические училища закрытого типа отдельно для мальчиков и для девочек. Помещение несовершеннолетнего в эти учреждения является наиболее строгой принудительной мерой воспитательного воздействия, так как в них установлены специальные требования режима и строгий надзор над несовершеннолетними, ограничивающий их свободный выход за пределы школы или училища.

Пребывание несовершеннолетнего в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа прекращается до истечения срока, установленного судом, если судом признано, что несовершеннолетний не нуждается более в применении данной меры.

Уголовное законодательство, предусматривает возможность продления срока пребывания в указанных учреждениях. Продление пребывания несовершеннолетнего в специальном учебно-воспитательном учреждении учреждений закрытого типа допускается только по ходатайству несовершеннолетнего в случае необходимости завершения им общеобразовательной или профессиональной подготовки.

Несовершеннолетние, совершившие преступления, предусмотренные частями первой и второй статьи 111, частью второй статьи 117, частью третьей статьи 122, статьей 126, частью третьей статьи 127, частью второй статьи 131, частью второй статьи 132, частью четвертой статьи 158, частью второй статьи 161, частями первой и второй статьи 162, частью второй статьи 163, частью первой статьи 205, частью первой статьи 205.1, частью первой статьи 206, статьей 208, частью второй статьи 210, частью первой статьи 211, частями второй и третьей статьи 223, частями первой и второй статьи 226, частью первой статьи 228.1, частями первой и второй статьи 229 Уголовного кодекса РФ, освобождению от наказания путем помещения его в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием, не подлежат.

Для лиц, совершивших преступления до достижения им восемнадцатилетнего возраста предусмотрены льготные сроки погашения судимости и они в три раза меньше в случае отбытия наказания в виде лишения свободы за преступления небольшой или средней тяжести, в два раза меньше за тяжкие преступления и почти в три раза меньше за особо тяжкие преступления. Так, в соответствии со ст. 95 УК РФ, для лиц, совершивших преступления до восемнадцати лет, сроки погашения судимости, предусмотренные ч. 3 ст.86 УК РФ, сокращаются и соответственно равны:

- 1) одному году после отбытия лишения свободы за преступление небольшой или средней тяжести;
- 2) трем годам после отбытия лишения свободы за тяжкое или особо тяжкое преступление.

Уголовное право

Таким образом, законодатель учитывает возрастные особенности лиц, совершивших преступления, при применении уголовной ответственности и наказания.

ЛЕКЦИЯ 18

ПРИНУДИТЕЛЬНЫЕ МЕРЫ МЕДИЦИНСКОГО ХАРАКТЕРА

18.1. Понятие и цели применения принудительных мер медицинского характера

Принудительные меры медицинского характера сами по себе не являются уголовным наказанием, но, тем не менее, всегда связаны с уголовно-правовыми последствиями совершенного общественно-опасного деяния и осуждением лица, виновного в его совершении.

Целями применения принудительных мер медицинского характера, в отличие от целей наказания, является излечение лиц, совершивших в состоянии невменяемости общественно-опасное деяние, либо у которых после его совершения наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение или исполнение наказания, либо лиц совершивших преступление и страдающими психическими расстройствами, не исключающими вменяемости или улучшении их психического состояния, а также предупреждение совершения ими новых деяний, предусмотренных статьями Особенной части УК РФ (ст. 98 УК РФ). Таким образом, законодатель не связывает применение принудительных мер медицинского характера с карой и с целью исправления осужденного.

Применение принудительных мер медицинского характера в соответствии с требованиями ст. 97 УК РФ, обусловлено следующими признаками:

- а) лицо совершило общественно опасное деяние, предусмотренное статьями Особенной части УК, в состоянии невменяемости;
- б) у лица, после совершения преступления, наступило психическое расстройство делающее невозможным назначение и исполнение наказания;
- в) лицо совершившее преступление страдает психическими расстройствами, не исключающими вменяемости;
- г) возможность причинения этими лицами иного существенного вреда либо существует опасность для них самих или других лиц.

Если вышеуказанные лица по своему психическому состоянию не представляют опасности, суд может передать необходимые материалы органам здравоохранения для решения вопроса о лечении этих лиц или направлении их в психоневрологические учреждения социального обеспечения в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации о здравоохранении.

Таким образом, под **принудительными мерам медицинского характера** понимаются предусмотренные уголовным законом меры, направленные на лечение лиц, совершивших общественно опасное деяние, в отношении которых в связи с их психическим здоровьем, не возможно применить уголовную ответственность или наказание, а также лиц, страдающих психическими расстройствами, не исключающими вменяемости, с целью улучшения их психического состояния и предупреждения совершения ими новых деяний.

18.2. Виды принудительных мер медицинского характера

Виды принудительных мер медицинского характера обусловлены медицинскими показаниями, и суд при их назначении обязан руководствоваться заключением психиатрической экспертизы. Принудительные меры медицинского характера назначаются судом либо самостоятельно, либо параллельно с наказанием.

Статья 99 УК РФ определяет следующие виды принудительных мер медицинского характера:

а) **амбулаторное принудительное наблюдение и лечение у психиатра** применяется, если лицо по своему психическому состоянию не нуждается в помещении в психиатрический стационар;

б) **принудительное лечение в психиатрическом стационаре общего типа** может быть назначено, если характер психического расстройства лица требует таких условий лечения, ухода, содержания и наблюдения, которые могут быть осуществлены только в психиатрическом стационаре, и если лицо по своему психическому состоянию нуждается в стационарном лечении и наблюдении, но не требует интенсивного наблюдения;

в) **принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа** назначается лицу, которое по своему психическому состоянию требует постоянного наблюдения;

г) **принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа с интенсивным наблюдением** может быть назначено лицу, которое по своему психическому состоянию представляет особую опасность для себя или других лиц и требует постоянного и интенсивного наблюдения.

На основании заключения комиссии врачей-психиатров, по представлению администрации учреждения, осуществляющего принудительное лечение суд может продлить, изменить либо прекратить применение принудительных мер медицинского характера.

Лицо, которому была назначена принудительная мера медицинского характера, подлежит освидетельствованию комиссией врачей-психиатров не реже одного раза в шесть месяцев для решения вопроса о наличии оснований для внесения представления в суд о прекращении применения или об изменении такой меры. При отсутствии оснований для прекращения применения или изменения принудительной меры медицинского характера администрация учреждения, осуществляющего принудительное лечение, представляет в суд заключение для продления принудительного лечения. Первое продление принудительного лечения может быть произведено по истечении шести месяцев с момента начала лечения, в последующем продление принудительного лечения производится ежегодно.

Изменение или прекращение применения принудительной меры медицинского характера осуществляется судом в случае такого изменения психического состояния лица, при котором отпадает необходимость в применении ранее назначенной меры либо возникнет необходимость в назначении иной принудительной меры медицинского характера.

Уголовное право

В случае прекращения применения принудительного лечения в психиатрическом стационаре суд может передать необходимые материалы в отношении лица, находящегося на принудительном лечении, органам здравоохранения для решения вопроса о его лечении или направлении в психоневрологическое учреждение социального обеспечения в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации о здравоохранении.

Если лицо, у которого психическое расстройство наступило после совершения преступления, выздоровело, то в соответствии со ст. 103 УК РФ, при назначении наказания или возобновлении его исполнения время, в течение которого к лицу применялось принудительное лечение в психиатрическом стационаре, засчитывается в срок наказания из расчета один день пребывания в психиатрическом стационаре за один день лишения свободы.

Принудительные меры медицинского характера, связанные с исполнением наказания, применяются к лицам: совершившим преступление и страдающим психическими расстройствами, не исключающими вменяемости;

Принудительные меры медицинского характера указанных лиц осуществляется по месту отбывания лишения свободы, а в отношении осужденных к иным видам наказания - в учреждениях органов здравоохранения, оказывающих амбулаторную психиатрическую помощь.

При изменении психического состояния осужденного, требующего стационарного лечения, помещение осужденного в психиатрический стационар или иное лечебное учреждение производится в порядке и по основаниям, которые предусмотрены законодательством Российской Федерации о здравоохранении.

Время пребывания указанных учреждениях, согласно ст. 104 УК РФ, засчитывается в срок отбывания наказания.

Прекращение применения принудительной меры медицинского характера, соединенной с исполнением наказания, производится судам по представлению органа исполняющего наказание, на основании заключения комиссии врачей-психиатров.

Применение принудительных мер медицинского характера не влечет за собой уголовно-правовых последствий в виде судимости.

ЛЕКЦИЯ 19

КОНФИСКАЦИЯ ИМУЩЕСТВА В СОВРЕМЕННОМ УГОЛОВНОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ

19.1. Понятие конфискации имущества, как отдельного института уголовного права

Конфискация по законодательству России XIX - начала XX в. относилась к имущественным наказаниям. Терминологически конфискация определялась как отобрание имущества, являясь дополнительным наказанием и представлявшим собой изъятие у виновного имущества либо некоторых предметов, а равно и уничтожение преступных последствий его деятельности. Изначально допускалась **полная** и **специальная конфискация**, однако полная конфискация, предусматривавшая отобрание всего имущества, в последних редакциях Уложения о наказаниях уголовных и исправительных 1845 г. была исключена после того, как теоретическая и практическая несостоятельность этой меры в 1871 г. была признана Министерством юстиции.

По действовавшему в то время законодательству России отобранию (конфискации) подлежали: предметы, запрещенные к употреблению в гражданском обороте, нахождение которых в обладании виновного само по себе составляло бы нарушение закона. Например, фальшивые деньги, поддельные документы, запрещенные орудия лова и др.; предметы, служившие или предназначавшиеся быть средством совершения преступления, например, приспособления и материалы для подделки денег, машины и инструменты для запрещенных промыслов и др.

Вместе с тем отобрание подобных предметов отличалось от изъятия предметов в качестве вещественных доказательств, имеющего процессуальное значение (так называемая «специальная конфискация»). Таковыми могли быть как предметы, добытые преступным путем, так и те, на которые было направлено преступное деяние, служившие орудием его совершения, изъятые при обыске, выемке и др. Последние могли быть возвращены по вступлении приговора в законную силу. Отобранию подлежали также предметы, добытые преступным путем, например, взятка или дичь, лес, добытые с нарушением установленных правил и т.п. При этом закон не определял никаких общих правил, что именно подлежит отобранию, а делал подобные указания в Особенной части, при изложении взысканий за отдельные преступления.

Применение специальной конфискации по общему правилу не зависело от усмотрения суда, а наступало в силу самого закона. Однако иногда применение таковой и определение ее объема предоставлялось на усмотрение суда.

Советское, а затем российское уголовное и процессуальное законодательство предусматривало возможность как полной, так и частичной конфискации. В соответствии с действующей до исключения из уголовного законодательства Федеральным законом РФ от 8 декабря 2003 г. № 162-ФЗ, [ч. 1 ст. 52 УК РФ](#) - конфискация имущества заключалась в принудительном безвозмездном изъятии в собственность государства всего или части имущества,

Уголовное право

являющегося собственностью осужденного. При этом конфискация применялась только в качестве дополнительного вида наказания ([ч. 3 ст. 45 УК РФ](#)). Законодатель специально оговаривал, что данное наказание может быть назначено судом только в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части. УК РФ, указывая границы ее применения, а именно: тяжкие и особо тяжкие преступления, совершенные из корыстных побуждений ([ч. 2 ст. 52 УК РФ](#)).

Понятие специальной конфискации в уголовном законодательстве не определялось, так как на практике она осуществлялась в рамках применения конфискации как наказания. Однако, после того, как конфискация имущества была исключена из Уголовного кодекса РФ, возникли проблемы применения так называемой специальной конфискации. А между тем, изъятие предметов и других ценностей, запрещенных к употреблению в гражданском обороте, нахождение которых в обладании виновного само по себе составляло бы нарушение закона, требовало законодательного закрепления. Потому Федеральным законом от 27 июля 2006 г. № 153-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «О ратификации конвенции Совета Европы о предупреждении терроризма» и Федерального закона «О противодействии терроризму» в Уголовный кодекс РФ была внесена новая глава 15.1 «Конфискация имущества» в которой законодатель закрепил понятие и условия применения конфискации имущества.

Конфискация имущества есть принудительное безвозмездное изъятие и обращение в собственность государства на основании обвинительного приговора следующего имущества:

а) денег, ценностей и иного имущества, полученных в результате совершения преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 104.1. УК РФ, и любых доходов от этого имущества, за исключением имущества и доходов от него, подлежащих возвращению законному владельцу;

б) денег, ценностей и иного имущества, в которые имущество, полученное в результате совершения преступления, и доходы от этого имущества были частично или полностью превращены или преобразованы;

в) денег, ценностей и иного имущества, используемых или предназначенных для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации);

г) орудий, оборудования или иных средств совершения преступления, принадлежащих обвиняемому.

Если имущество, полученное в результате совершения преступления, и (или) доходы от этого имущества были приобщены к имуществу, приобретенному законным путем, конфискации подлежит та часть этого имущества, которая соответствует стоимости приобщенных имущества и доходов от него.

Указанное имущество, переданное осужденным другому лицу (организации), подлежит конфискации, если лицо, принявшее имущество, знало или должно было знать, что оно получено в результате преступных действий.

Если конфискация определенного предмета, входящего в имущество, указанное в статье 104.1 УК РФ, на момент принятия судом решения о конфискации данного предмета невозможна вследствие его использования,

Уголовное право

продажи или по иной причине, суд выносит решение о конфискации денежной суммы, которая соответствует стоимости данного предмета.

Принудительность конфискации заключается в том, что при вступлении приговора в силу определенное имущество изымается помимо воли осужденного и членов его семьи.

Безвозмездность изъятия означает, что изъятые имущество не компенсируется. Однако при незаконном осуждении имущество может быть возвращено незаконно осужденному, если оно не обращено еще в собственность государства или не реализовано в установленном законом порядке.

Таким образом, конфискация имущества перестала носить статус уголовного наказания, но в то же время предусмотрена уголовным законодательством, как специальная мера, применяемая по отдельным преступлениям в отношении виновных, и связана только с определенными видами имущества, прямо определяемым законом.

19.2. Основания и порядок применения конфискации имущества

Анализ действующего уголовного и уголовно-процессуального законодательства позволяет определить основания и порядок применения конфискации имущества.

Основаниями применения конфискации имущества является:

1) совершение преступлений, предусмотренных частью второй статьи 105, частями второй - четвертой статьи 111, частью второй статьи 126, статьями 127.1, 127.2, частью второй статьи 141, статьей 141.1, частью второй статьи 142, статьями 146, 147, 183, частями третьей и четвертой статьи 184, статьями 186, 187, 189, частями третьей и четвертой статьи 204, статьями 205, 205.1, 205.2, 206, 208, 209, 210, 212, 222, 227, 228.1, 229, 231, 232, 234, 240, 241, 242, 242.1, 275, 276, 277, 278, 279, 281, 282.1, 282.2, 285, 290, 295, 307 - 309, 355, частью третьей статьи 359 настоящего Кодекса, или являющихся предметом незаконного перемещения через таможенную границу Российской Федерации, ответственность за которое установлена статьей 188 настоящего Кодекса, и любых доходов от этого имущества, за исключением имущества и доходов от него, подлежащих возвращению законному владельцу;

2) если имущество, полученное в результате совершения указанных преступления, и доходы от этого имущества были частично или полностью превращены или преобразованы;

3) если деньги, ценности и иное имущество, используются или предназначены для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации);

4) если предметы являются орудиями, оборудованием или иными средствами совершения преступления, принадлежащими обвиняемому;

5) если лицо (организация), принявшее у осужденного имущество, знало или должно было знать, что оно получено в результате преступных действий.

Порядок конфискации имущества определяется уголовно-процессуальным законодательством, которое указывает, что «подлежит доказыванию по любому уголовному делу обстоятельства, подтверждающие, что

Уголовное право

имущество, подлежащее конфискации в соответствии со статьей 104.1 Уголовного кодекса Российской Федерации, получено в результате совершения преступления или является доходами от этого имущества либо использовалось или предназначалось для использования в качестве орудия преступления либо для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации)» (ст. 73 УПК РФ).

Кроме того, уголовно-процессуальное законодательство указывает, что деньги, ценности и иное имущество, полученные в результате совершения преступления, и доходов от этого имущества, обнаруженных при производстве следственных действий, подлежат аресту в порядке, установленном статьей 115 УПК РФ. Эти предметы, как правило, признаются вещественными доказательствами по уголовному делу.

При вынесении приговора, а также определения или постановления о прекращении уголовного дела должен быть решен вопрос о вещественных доказательствах.

При этом:

- 1) орудия преступления, принадлежащие обвиняемому, подлежат конфискации, или передаются в соответствующие учреждения, или уничтожаются;
- 2) предметы, запрещенные к обращению, подлежат передаче в соответствующие учреждения или уничтожаются;
- 3) предметы, не представляющие ценности и не истребованные стороной, подлежат уничтожению, а в случае ходатайства заинтересованных лиц или учреждений могут быть переданы им;
- 4) деньги, ценности и иное имущество, полученные в результате совершения преступления, и доходы от этого.

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

ЛЕКЦИЯ 20

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ОСОБЕННОЙ ЧАСТИ УГОЛОВНОГО ПРАВА

20.1. Понятие, значение и система Особенной части уголовного права

Уголовное законодательство представляет собой совокупность правовых норм, с помощью которых правоохранительные органы ведут борьбу с преступностью. Однако если нормы *Общей части* уголовного права устанавливают задачи уголовного законодательства, основание и принципы уголовной ответственности, определяют целый ряд других основополагающих институтов (действие уголовного закона во времени и пространстве, неоконченное преступление, соучастие, наказание и др.), то *Особенная часть* имеет своим непосредственным назначением четкое определение круга общественно опасных деяний, причиняющих существенный вред охраняемым законом социальным ценностям (объектам уголовно-правовой охраны), как преступлений и установление за них конкретных уголовных наказаний. Таким образом, *Особенная часть уголовного права представляет собой совокупность уголовно-правовых норм, устанавливающих круг и юридические признаки опасных для личности, общества или государства деяний, являющихся преступлениями, а также конкретные наказания, применяемые за их совершение.*

Особенная часть уголовного права органически, неразрывно связана с его Общей частью, и вместе они составляют единое целое - российское уголовное законодательство. Именно в их единстве уголовное законодательство (Уголовный кодекс) способно выполнить свои задачи - обеспечение охраны от преступных посягательств прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя Российской Федерации, обеспечение мира и безопасности человечества, а также содействие предупреждению преступлений (ст. 2 УК РФ). Образно говоря, Общая часть уголовного права без Особенной части представляет собой свод хотя и важных, но мало что дающих для борьбы с преступностью деклараций, как правило, не могущих быть примененными самими по себе, а Особенная часть - набор потенциально эффективных для этой цели юридических инструментов, к которому не приложена инструкция по их применению, и по этой причине неизвестно, каким образом эти инструменты могут быть надлежаще использованы.

Речь, таким образом, идет о том, что дознаватель, следователь, прокурор и суд могут применять нормы Особенной части УК только на основе использования и соблюдения норм и положений Общей части. С другой стороны,

Уголовное право

уголовно-правовые нормы, сформулированные в Общей части УК, могут реализоваться и, так сказать, обрести жизнь только посредством нормативных предписаний Особенной части. Например, расследуя уголовное дело о покушении на убийство, совершенное по предварительному сговору группой лиц, следователь вынужден не только обращаться к статье Особенной части УК об убийстве (п. «ж» ч. 2 ст. 105 УК РФ), но и использовать ст.20, 25, 30, 33, 34, 35 Общей части, а суд при назначении наказания за это преступление использует, кроме этого, статьи глав 9 и 10 раздела III «Наказание» Общей части Кодекса. Иными словами, без уяснения таких важных вопросов, как основание уголовной ответственности (ст. 8 УК РФ), лицо, подлежащее уголовной ответственности (ст. 19-23 УК РФ), вина и ее формы (ст. 24-27 УК РФ), оконченное и неоконченное преступление (ст. 29-30 УК РФ), соучастие в преступлении и его формы (ст. 32-36 УК РФ), невозможно добиться правильного применения норм Особенной части уголовного права.

Нужно также отметить, что все противоправные деяния, признанные в установленном порядке в нашей стране преступлениями содержатся только в Особенной части УК РФ и нигде более. Криминализация каких-либо новых деяний может быть только путем внесения дополнений и изменений в Уголовный кодекс РФ. Это является характерной чертой преступлений, отличающих их от других правовых деликтов (например, административными правонарушениями являются как противоправные деяния, содержащиеся в КоАП РФ, так и в законах субъектов РФ об административных правонарушениях).

Нельзя здесь не сказать и о взаимосвязи норм Особенной части УК с нормами других отраслей права – административного, семейного, трудового и др. В связи с этим во многих случаях преступления не просто отграничить от других противоправных деликтов. Больше всего таких «граничащих» норм у УК РФ имеется с КоАП РФ, как правило отличие между ними проводится по степени причиненного вреда. Например, помимо уголовно-наказуемых хищений существует предусмотренное ст.7.27 КоАП РФ мелкое хищение; в ст.213 УК РФ предусмотрена уголовная ответственность за хулиганство, а в ст. 20.1 КоАП РФ за мелкое хулиганство; в ст.330 УК РФ за самоуправство и в ст.19.1 КоАП РФ за аналогичное по названию деяние и т.д.

Вовлечение родителем своих детей в совершение преступлений (ст.150 УК РФ) или иных антиобщественных действий (ст.151 УК РФ), неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего (ст.156 УК РФ) граничат с такими нормами Семейного кодекса РФ как лишение родительских прав (ст.69 СК РФ) и ограничение родительских прав (ст.73 СК РФ).

Следует подчеркнуть, что в Особенной части УК, помимо норм, устанавливающих признаки конкретных составов преступлений, в *примечаниях* в ряде статей содержатся нормативные предписания, определяющие основания для освобождения лиц, совершивших преступления, от уголовной ответственности в связи с их деятельным раскаянием и по некоторым другим основаниям. Таковы примечания к ст. 122, 126, 127¹, 151, 204, 205, 205¹, 206, 208, 210, 223, 228, 275, 282¹, 282², 291, 307, 337, 338 УК РФ.

В отдельных случаях в примечаниях к тем или иным статьям Особенной части УК разъясняются важные уголовно-правовые понятия (например, понятия

Уголовное право

«хищение чужого имущества» - примечание 1 к ст. 158 УК РФ, «должностное лицо» - примечание 1 к ст. 285 УК РФ, «лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации» - примечание 1 к ст. 201 УК РФ) или отдельные признаки составов преступлений (например, «крупный» и «особо крупный» размер чужого имущества - примечание 4 к ст. 158 УК РФ, «крупный размер, крупный ущерб, доход, задолженность в крупном размере» в статьях главы 22 - примечание к ст. 169 УК РФ).

Особенная часть УК, так же как и Общая часть, подвержена определенным изменениям. В первую очередь это обусловлено развитием общественных отношений, политическими, экономическими предпосылками, а также состоянием нравственности и уровнем преступности в стране. Изменения норм Особенной части УК, предполагающие введение в нее новых составов преступлений (криминализация) и исключение ответственности за деяния, переставшие быть общественно опасными (декриминализация), в конечном счете вызываются теми же причинами, что и норм Общей части, - стремлением законодателя более эффективно использовать уголовное законодательство в сложившихся и развивающихся социальных условиях для защиты интересов личности, общества и государства.

Вместе с тем необходимо отметить, что Особенная часть уголовного права подвержена более интенсивным изменениям и дополнениям, нежели Общая часть, и это вполне естественно: изменение внутри- и внешнеполитической ситуации, экономических и иных условий жизни общества требует переосмысления, новой оценки, в первую очередь содержания уголовно-правовых запретов, перечень которых установлен в Особенной части УК. Так, изменение политического курса и экономические преобразования, начатые в России в начале 90-х годов, принятие новой Конституции в декабре 1993 года самым настоятельным образом потребовали внести изменения именно в Особенную часть уголовного законодательства, а в конечном итоге обусловили принятие нового УК, вступившего в силу 1 января 1997 года. Но и после этого в течение 1998-2003 годов Особенная часть УК подверглась обширным изменениям и дополнениям. Так, с учетом положений Федерального закона от 8 декабря 2003 года № 162-ФЗ и Федерального закона РФ от 27 декабря 2009 г. № 377-ФЗ скорректированы санкции практически всех статей Особенной части УК, в новой и существенно обновленной редакции изложено почти 50 статей, причем отдельные (ст. 158, 174, 174¹, 198, 199) - дважды, включена 21 новая статья (ст. 127¹, 127², 141¹, 142¹, 145¹, 171¹, 174¹, 185¹, 199¹, 199², 205¹, 215¹, 215², 228¹, 228², 242¹, 282¹, 282², 285¹, 285², 327¹ УК РФ). Отдельные из них предусматривают ответственность за деяния, до этого не признававшиеся преступными (например, ст. 127², 171¹, 185¹, 199¹, 199² УК РФ), но большинство вводят специальную норму или несколько изменяют содержание действующих норм и тем самым, в целом не производя криминализации, лишь уточняют основания и пределы уголовной ответственности за некоторые преступления. Наряду с этим из Особенной части УК исключены статьи об ответственности за торговлю несовершеннолетними (ст. 152 УК РФ), заведомо ложную рекламу (ст. 182 УК РФ), обман потребителей (ст. 200 УК РФ), а также оставление места дорожно-транспортного происшествия (ст. 265 УК РФ).

Уголовное право

Как показывает анализ, содержание изменений и дополнений, вносимых в Особенную часть российского уголовного права, определяется не только динамикой и сущностью реформ, происходящих в политической и экономической сферах, но и напрямую зависит от необходимости привести внутреннее, национальное уголовное законодательство в соответствие с международными положениями и стандартами. Именно этим объясняются, в частности, дополнение Особенной части УК ст. 127¹, 127², 174¹, 185¹, 205¹, 242¹, редакционные изменения в ст. 174, 174¹, 189, 240, 241, 355 УК РФ. Однако довольно часто вносимые в Особенную часть изменения и дополнения носят преимущественно конъюнктурный характер, т. е. их социальная и юридическая обоснованность выглядит не вполне убедительно.

Следовательно, интенсивность изменения Особенной части уголовного законодательства может наступить только после того, как завершится процесс стабилизации базисных общественных отношений, охраняемых уголовным законом. Учитывая, что Российская Федерация пока не подошла к такому этапу своего развития, процесс корректировки норм Особенной части УК и пополнения ее новыми нормами будет продолжаться.

Значение Особенной части уголовного права состоит, прежде всего в том, что в ней исчерпывающе, в строгом соответствии с принципом *nullum crimen sine lege* (нет преступления без указания на то в законе) определяются и получают описание те общественно опасные, посягающие на интересы личности, общества или государства деяния, которые являются преступлениями. Таким образом, только анализ норм Особенной части уголовного законодательства позволяет дать ответ на вопрос, совершено ли лицом уголовно наказуемое деяние и состав какого именно преступления оно содержит. Другими словами, с помощью норм Особенной части уголовного закона уполномоченный государством субъект правоприменительной деятельности (дознаватель, следователь, прокурор, суд) как бы преломляет общие признаки преступления - общественную опасность и уголовную противоправность - в отдельно взятом деянии и делает вывод, совершено ли в данном конкретном случае преступление и если да, то какое именно. Никаких иных, кроме как предусмотренных Особенной частью УК, составов преступлений, оснований для возложения уголовной ответственности не существует. Поэтому ни прошлая преступная деятельность лица, ни явная антисоциальная установка личности конкретного человека, ни свойственная ему исключительная агрессивность и жестокость сами по себе не могут являться основанием для применения мер уголовно-правового воздействия. Только проявившись в конкретном запрещенном Особенной частью УК общественно опасном деянии - преступлении, они обуславливают применение соответствующих тяжести совершенного им деяния мер уголовной ответственности.

Система Особенной части уголовного права представляет собой научно обоснованное расположение норм, определяющих ответственность за те или иные преступления, по определенным группам (объединяемым в разделы и главы Кодекса) в зависимости от общности родового и видового объектов, а также друг относительно друга внутри каждой группы (главы). Иными словами, нормы

Уголовное право

Особенной части располагаются внутри Кодекса не произвольно, а в строго установленном порядке и поэтому в целом образуют своеобразную систему.

Критерием построения системы Особенной части выступают родовой и видовой объекты преступления, т. е. группы однородных общественных отношений (благ, интересов), нарушаемых близкими по своей сути преступными посягательствами. При этом родовому объекту соответствует название раздела, видовому - главы Особенной части Кодекса. Традиционно расположение (последовательность) в УК соответствующих глав (групп преступлений) принято ставить в зависимость от значимости, социальной ценности объекта посягательства.

Действующий УК исходит из закрепленной в Конституции Российской Федерации новой иерархии охраняемых законом общественных отношений, благ и ценностей (личность - общество - государство). Открывает Особенную часть УК раздел VII «Преступления против личности», который включает в себя следующие главы: «Преступления против жизни и здоровья» (глава 16), «Преступления против свободы, чести и достоинства личности» (глава 17), «Преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности» (глава 18), «Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина» (глава 19), «Преступления против семьи и несовершеннолетних» (глава 20). Таким образом, преступления, направленные на причинение вреда тем или иным интересам и благам человека, являющегося наивысшей социальной ценностью, как наиболее опасные посягательства, поставлены законодателем в российском УК на первое место.

Раздел VIII Особенной части УК «Преступления в сфере экономики» содержит главы «Преступления против собственности», «Преступления в сфере экономической деятельности» и «Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях» (соответственно главы 21, 22 и 23). Раздел IX «Преступления против общественной безопасности и общественного порядка» включает в себя следующие главы: «Преступления против общественной безопасности» (глава 24), «Преступления против здоровья населения и общественной нравственности» (глава 25), «Экологические преступления» (глава 26), «Преступления против безопасности движения и эксплуатации транспорта» (глава 27), «Преступления в сфере компьютерной информации» (глава 28). Конкретные уголовно-правовые запреты, содержащиеся в главах двух последних названных разделов, обеспечивают охрану как имущественных интересов личности, так и различных общественных интересов.

В полном соответствии с концепцией ныне признанных приоритетов уголовно-правовой охраны далее в Особенной части УК следует раздел X «Преступления против государственной власти». Он включает в себя главы: «Преступления против основ конституционного строя и безопасности государства» (глава 29), «Преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления» (глава 30), «Преступления против правосудия» (глава 31), «Преступления против порядка управления» (глава 32). Не следует думать, что преступления, предусмотренные в главах 29-32 Кодекса, в силу расположения раздела X вслед за разделами о преступлениях против личности и против

Уголовное право

общественной безопасности и общественного порядка являются менее опасными. Немало из них (например, государственная измена - ст. 275, шпионаж - ст. 276, вооруженный мятеж - ст. 279, диверсия - ст. 281, получение взятки при отягчающих обстоятельствах - ч. 4 ст. 290, посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование, - ст. 295, посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа - ст. 317) относятся к категории особо тяжких преступлений (ч. 5 ст. 15 УК РФ).

То же самое можно сказать и о двух завершающих разделах (и одноименных главах) Особенной части УК – «Преступления против военной службы» и «Преступления против мира и безопасности человечества». Среди них также имеются тяжкие и особо тяжкие преступления, а их место определяется вовсе не относительно низкой степенью общественной опасности, а спецификой сферы совершения и законодательной традицией (преступления против военной службы), а также характерной особенностью составов преступлений против мира и безопасности человечества (являющихся преступлениями международного характера).

20.2. Квалификация преступлений и ее значение

В соответствии со ст. 8 УК РФ единственным основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного Кодексом. Это означает, что лицо может быть признано виновным в совершении преступления и нести уголовную ответственность только в том случае, если совершенное им деяние прямо предусмотрено, по крайней мере, одной из норм Особенной части УК РФ. Так, лицо, которое завладело чужим имуществом в отсутствие собственника этого имущества и при этом с помощью обмана убедило очевидцев этого события в правомочности своих действий, должно нести ответственность не «вообще» за хищение чужого имущества (безотносительно к тому, кража это или мошенничество), а только за конкретную разновидность (форму) хищения, предусмотренную соответствующей статьей главы 21 Особенной части, т.е. либо по ст. 158, либо по ст. 159 УК РФ.

Квалификацией преступлений называется - *установление и процессуальное закрепление точного соответствия признаков совершенного лицом общественно опасного деяния всем признакам состава преступления, предусмотренного конкретной нормой Особенной части уголовного законодательства.* Квалифицировать преступление – значит дать юридическую оценку содеянному, то есть указать пункт, часть, уголовно-правовую норму.

Процесс квалификации обычно завершается выводом о том, какое именно преступление совершено лицом в данном случае и какой уголовно-правовой нормой (статьей УК) оно охватывается. Однако квалификация может завершиться констатацией того, что содеянное не содержит признаков состава преступления, т. е. не является преступлением (например, образует правомерную необходимую оборону - ст. 37 УК РФ, представляет собой действие, формально содержащее признаки какого-либо предусмотренного законом деяния, но в силу малозначительности не представляющего общественной опасности, - ч. 2 ст. 14 УК РФ).

Уголовное право

Такому выводу как результату уголовно-правовой оценки содеянного предшествует целый ряд необходимых условий и *этапов квалификации*. На *первом* этапе необходимо по возможности отобрать из фактических обстоятельств содеянного юридически значимые признаки, характеризующие объект преступного посягательства (родовой, непосредственный), а также главным образом его объективную, субъективную стороны и признаки субъекта преступления. На *следующем* этапе устанавливается группа уголовно-правовых норм, которым в той или иной степени соответствуют установленные юридически значимые признаки (смежные составы преступлений). Например, при совершении должностным лицом действий, явно выходящих за пределы его полномочий, - все нормы (статьи Особенной части УК), которые включают наступление в результате соответствующего деяния общественно опасных последствий в виде вреда здоровью (ч. 3 ст. 139, ч. 3 ст. 286, ч. 3 ст. 301, ч. 2 ст. 302 УК РФ).

Затем из всей этой совокупности норм должна быть выбрана одна конкретная уголовно-правовая норма, определяющая состав преступления, который полностью и точно соответствует всем установленным фактическим обстоятельствам дела. Именно эта уголовно-правовая норма и подлежит применению, т.е. с ее помощью квалифицируется содеянное.

В силу того, что Особенная часть УК содержит немало смежных, т.е. близких друг другу по содержанию, уголовно-правовых запретов (составов преступлений), самостоятельным и весьма важным направлением квалификации является *разграничение преступлений*. Оно проводится как по объективным (объект, объективная сторона), так и по субъективным (субъективная сторона, субъект) признакам соответствующих смежных составов преступлений. Например, убийство, предусмотренное ч. 2 ст. 105 УК РФ, следует по целому ряду объективных (способ, количество потерпевших) и субъективных (цель и мотив преступления) признаков отличать от убийства, предусмотренного ч. 1 этой статьи. В свою очередь, обе эти разновидности убийства с учетом фактических обстоятельств дела необходимо отграничить от убийств, признаки которых содержатся в ст. 106, 107, 108 УК РФ, а также от умышленного причинения тяжкого вреда здоровью, повлекшего по неосторожности смерть потерпевшего (ч. 4 ст. 111 УК РФ).

Сложность для квалификации преступлений представляет *конкуренция уголовно-правовых норм*, при которой одно совершенное лицом деяние одновременно содержит признаки, предусмотренные двумя или более нормами Особенной части уголовного закона. Конкуренция может быть двух видов: *конкуренцией общей и специальной норм* (например, норм о превышении должностных полномочий и принуждении к даче показаний - ст. 286 и 302 УК РФ) и *конкуренцией части и целого* (например, норм о причинении смерти по неосторожности и умышленном уничтожении или повреждении имущества, повлекшем по неосторожности смерть человека, - ст. 109 и ч. 2 ст. 167 УК РФ).

В первом случае согласно правилам квалификации применению подлежит *специальная норма* (в нашем примере - ст. 302 УК РФ). В соответствии с этим ч. 3 ст. 17 УК РФ устанавливает, что если квалифицируемое преступление предусмотрено общей и специальной нормами, совокупность преступлений

Уголовное право

отсутствует, и уголовная ответственность наступает по специальной норме. Этого правила строго придерживается судебная практика.

При втором виде конкуренции, т. е. конкуренции части и целого, должна применяться норма, которая *с наибольшей полнотой охватывает* все фактические признаки совершенного деяния. Она имеет преимущество перед нормой, предусматривающей лишь часть того, что было совершено виновным лицом (в нашем примере такой нормой является ч. 2 ст. 167 УК РФ).

На практике встречается и такой вид конкуренции, как конкуренция *квалифицированного состава преступления* (состава с отягчающими обстоятельствами) *и состава преступления со смягчающими обстоятельствами* (так называемого *привилегированного* состава). Она имеет место, например, в случае совершения убийства лицом, находящимся в состоянии аффекта (ст. 107 УК РФ), при наличии отягчающих обстоятельств, предусмотренных пп. «а», «г», «е» ч. 2 ст. 105 УК РФ, а также при обстоятельствах, с которыми обычно связано представление об особой жестокости. Теория уголовного права и судебная практика исходят из того, что при такой конкуренции *должна применяться норма, устанавливающая привилегированный состав преступления*, в нашем примере - ст. 107 УК РФ.

Квалификация преступлений, являющаяся в основе своей проблемой применения норм Особенной части уголовного права, ввиду неразрывной, органической связи Общей и Особенной его частей немислима без использования норм Общей части. Таковы, в частности, нормы, определяющие действие уголовного закона во времени и пространстве (ст. 9-12 УК РФ), общее понятие преступления (ст. 14 УК РФ), возраст, с которого наступает уголовная ответственность, и понятие невменяемости субъекта (ст. 20, 21 УК РФ), содержание умысла, неосторожности и преступлений с двумя формами вины (ст. 25-27 УК РФ), правомерное поведение лица в ситуации необходимой обороны, крайней необходимости, задержания лица, совершившего преступление, и при наличии других обстоятельств, исключающих преступность деяния (ст. 37-42 УК РФ), понятие оконченного и неоконченного преступления (ст. 29-30 УК РФ), добровольного отказа от преступления (ст. 31 УК РФ), соучастия в преступлении (ст. 32-35 УК РФ).

Правильная квалификация преступлений - неременное требование, которому должны следовать лицо, производящее дознание, следователь, прокурор и суд. Она является необходимой предпосылкой индивидуализации уголовной ответственности и назначения справедливого уголовного наказания.

Только с учетом правильной уголовно-правовой оценки совершаемых общественно опасных деяний может сложиться точное представление о состоянии и структуре преступности в стране или отдельном регионе в тот или иной период времени. Это имеет решающее значение в выработке уголовно-политических мер борьбы с преступностью, как на общенациональном уровне, так и в рамках субъектов Федерации.

ЛЕКЦИЯ 21

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЖИЗНИ И ЗДОРОВЬЯ

21.1. Понятие и виды преступлений против личности

Конституция России провозглашает право каждого на жизнь, охрану достоинства личности, свободу и личную неприкосновенность, а также неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту чести и доброго имени человека (ст.20-23). Государство оказывает покровительство семье, обеспечивает защиту материнства и детства, а также закрепленных в главе 2 Конституции Российской Федерации социально-политических (гражданских) прав и свобод российских граждан.

В соответствии с этим одной из важнейших задач УК, который основывается на Конституции Российской Федерации и общепризнанных принципах и нормах международного права (ч.2 ст.1), в его ст.2 признается именно охрана прав и свобод человека и гражданина от преступных посягательств. Проявлением приоритетности названной задачи УК является, в частности, место, которое отведено в его Особенной части преступлениям против личности: раздел VII, состоящий из пяти глав (с 16 по 20), включает преступления, посягающие на те или иные блага и интересы личности (человека).

Как известно, объектом всякого преступления являются общественные отношения, в которых опосредуются определенные блага, интересы людей, а также общественные и государственные интересы. Субъекты (участники) этих отношений - всегда люди, поэтому в широком смысле слова любое преступление затрагивает (нарушает) те или иные интересы конкретных людей, причиняет им существенный вред или создает опасность причинения такого вреда. Вместе с тем существует группа преступлений, при совершении которых именно человек (личность) становится главным, основным объектом посягательства. Эта группа преступлений предусмотрена в разделе VII Особенной части УК.

Родовым объектом таких преступлений является сама по себе личность - человек, рассматриваемый не только как биологический индивид (*homo sapiens*), но и как существо социальное, участник (субъект) различных общественных отношений.

Этот родовой объект включает в себя несколько указанных в законе **видовых объектов**, обусловивших объединение однотипных посягательств на права и свободы человека и гражданина в соответствующую главу раздела VII. С учетом видового объекта все *преступления против личности* классифицируются на следующие группы:

- преступления против жизни и здоровья - глава 16 УК РФ (ст. 105-125 УК РФ);
- преступления против свободы, чести и достоинства личности - глава 17 УК РФ (ст. 126-130 УК РФ);
- преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности - глава 18 УК РФ (ст. 131-135 УК РФ);

Уголовное право

- преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина - глава 19 УК РФ (ст. 136-149 УК РФ);
- преступления против семьи и несовершеннолетних - глава 20 УК РФ (ст. 150-157 УК РФ).

Исходя из особенностей **объекта преступления**, отражающего конкретное биологическое, социальное благо (интерес) либо конституционное право и свободу человека (личности), внутри некоторых из названных групп могут быть выделены определенные подгруппы тождественных по характеру (с учетом *непосредственного объекта*) преступлений. Прежде всего, это относится к преступлениям против жизни и здоровья, которые, имея единый видовой объект, подразделяются на: а) преступления, посягающие на *жизнь* (ст. 105-110 УК РФ); б) преступления, посягающие на *здоровье* человека (ст. 111-118, 121, 122 УК РФ); в) преступления, *ставящие в опасность здоровье или жизнь* (ст. 119, 120, 123-125 УК РФ). Преступления против *свободы, чести и достоинства личности* включают две подгруппы преступлений: а) против *личной свободы* (ст. 126-128 УК РФ); б) против *чести и достоинства* (ст. 129-130 УК РФ). В преступлениях против *конституционных прав и свобод человека* могут быть выделены преступления: а) против *политических прав и свобод*; б) против *социальных прав и свобод*; в) против *личных прав и свобод*.

21.2. Преступления против жизни

Жизнь человека представляет собой важнейшее, от природы ему данное благо, основополагающую социальную ценность. При совершении преступлений против жизни наступают последствия, которые не поддаются восстановлению или возмещению: утрата жизни необратима. Первой заповедью Христа, как известно, является заповедь «Не убий», т.е. не посягай на жизнь другого человека. Это подчеркивает особую общественную опасность преступлений против жизни. Не случайно именно за особо тяжкие преступления против жизни ст. 20 Конституции Российской Федерации в качестве исключительной меры наказания впредь до ее отмены допускает установление федеральным законом смертной казни при предоставлении обвиняемому права на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей.

В последние годы особая опасность преступлений против жизни обуславливается также неблагоприятными тенденциями в их динамике и низкими показателями раскрываемости неочевидных (в первую очередь так называемых заказных) убийств.

Непосредственным объектом данной группы преступлений является **жизнь человека**, понимаемая в биологическом смысле (как физиологический процесс). При этом не имеют значения национальная и расовая принадлежность человека, его происхождение, возраст и состояние здоровья, социальное положение, род занятий и т.п. Таким образом, жизнь человека составляет объект уголовно-правовой охраны от посягательств, предусмотренных в главе 16 УК, даже в том случае, когда в силу различных причин конкретный индивид может не быть (перестать быть) личностью и даже в обычном понимании - социальным существом (например, дикарь из глухого уголка Тропической Африки).

Уголовное право

Необходимо также понимать, что речь идет о **жизни другого человека**, так как не существует уголовной ответственности за посягательство на собственную жизнь.

В уголовно-правовом смысле жизнь существует тогда, когда человек родился и еще не умер (в медицине начало жизни связывается с моментом зачатия, т.е. оплодотворения мужской половой клеткой женской яйцеклетки). В науке уголовного права и правоприменительной практике согласно общепринятой точке зрения *условным моментом начала жизни* признается начало физиологических родов, что вовсе не равнозначно началу самостоятельного внеутробного существования ребенка (отделением от матки матери, началом дыхания и т.п.).

Более спорным, до сих пор вызывающим оживленную дискуссию вопросом является вопрос о моменте смерти. Утвержденная приказом Минздрава России от 4 апреля 2003 года № 73 Инструкция по определению критериев и порядка определения момента смерти человека, прекращения реанимационных мероприятий исходит из того, что процесс умирания человека проходит четыре стадии: агонию, клиническую смерть, смерть мозга и биологическую смерть. В соответствии с этим нормативным актом «констатация смерти человека наступает при смерти мозга или биологической смерти человека (необратимой гибели человека)». При констатации смерти мозга человека реанимационные мероприятия прекращаются, если в течение 30 минут жизненно важные функции организма не восстановлены. При наличии признаков биологической смерти (посмертные изменения во всех органах и системах, которые носят постоянный, необратимый, трупный характер) реанимационные мероприятия вообще не проводятся. Таким образом, момент смерти означает либо смерть мозга при неэффективности реанимационных мероприятий, либо наступление биологической смерти.

Преступления против жизни включают: *убийство* (ст. 105 УК РФ); *убийство матерью новорожденного ребенка* (ст. 106 УК РФ); *убийство, совершенное в состоянии аффекта* (ст. 107 УК РФ); *убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление* (ст. 108 УК РФ); *причинение смерти по неосторожности* (ст. 109 УК РФ); *доведение до самоубийства* (ст. 110 УК РФ). Таким образом, за исключением двух последних составов преступлений, именно убийство образует основную группу преступлений против жизни.

Неосторожное лишение жизни одним человеком другого УК не относит к убийству, связывая это понятие не только с последствиями в виде наступления смерти потерпевшего, но и с *умышленной виной* субъекта. Такой подход в полной мере соответствует традиции русского дореволюционного уголовного права. Следовательно, **убийство** - это *противоправное умышленное лишение жизни другого человека*.

С **объективной стороны** все виды убийства выражаются в лишении потерпевшего жизни (*материальный состав*). Без наступления смерти человека это преступление не может признаваться оконченным. Обычно убийство совершается путем активного поведения - действия (удар ножом в жизненно важную область тела, сталкивание с высоты, утопление, удушение, отравление пищи и т.п.). Однако вполне возможны и опосредованные способы причинения

Уголовное право

смерти потерпевшему, исключают непосредственное физическое воздействие виновного на тело человека (путем применения радиоактивных источников).

Между деянием и смертью потерпевшего должна быть установлена *причинная связь*. Это означает, что смерть человека должна явиться необходимым и закономерным результатом действий (бездействия) виновного, а не случайным его последствием.

Убийство всегда выражается в противоправном лишении жизни *другого человека* (не самоубийстве и не пособничестве ему). Просьба об убийстве со стороны другого лица (например, безнадежно больного, испытывающего невыносимые физические страдания человека) не исключает ответственность за это преступление. Так, согласно ст. 45 Основ законодательства РФ от 22 июля 1993 года «Об охране здоровья граждан» медицинскому персоналу запрещается осуществление эвтаназии - удовлетворения просьбы больного об ускорении его смерти какими-либо действиями или средствами, в том числе прекращением искусственных мер по поддержанию жизни. Лицо, которое сознательно осуществляет эвтаназию, несет ответственность за убийство.

Способ совершения убийства, как правило, не влияет на квалификацию содеянного. Однако некоторые способы убийства учитываются в качестве отягчающего обстоятельства (особая жестокость, общеопасный способ - пункты «д», «е» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

Обстоятельством, снижающим степень общественной опасности убийства (ст. 106 и 108 УК РФ), выступает обстановка совершения преступления (убийство матерью новорожденного ребенка сразу же после родов; убийство при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление).

Субъективная сторона преступлений против жизни характеризуется, как уже было отмечено, *умышленной виной*. Единственное из них преступление, совершаемое по *неосторожности*, предусмотрено ст. 109 УК РФ.

При *умысле* на убийство лицо осознает, что совершает деяние, в результате которого наступит смерть другого человека, реально предвидит это последствие и желает (прямой умысел) либо сознательно допускает наступление смерти или относится к ней безразлично (косвенный умысел). Мотивы и цели действий виновного могут быть самыми разнообразными - от стремления пресечь посягательство в ситуации необходимой обороны до расправы с потерпевшим из-за ревности или из корыстных побуждений. Конкретные мотивы, цели и эмоциональное состояние виновного учитываются при квалификации как смягчающие (ст. 106, 107, 108 УК РФ) или как отягчающие (ч. 2 ст. 105 УК РФ) ответственность обстоятельства либо не признаются ни теми, ни другими (ч. 1 ст. 105 УК РФ).

Субъектом убийства по ст. 105 УК РФ может быть лицо, достигшее возраста 14 лет, за остальные преступления против жизни ответственность наступает с 16 лет.

Все убийства можно разделить на три группы: 1) *убийство без отягчающих обстоятельств* (ч. 1 ст. 105 УК РФ); 2) *убийство при отягчающих обстоятельствах* (ч. 2 ст. 105 УК РФ); 3) *убийство при смягчающих обстоятельствах* (ст. 106, 107, 108 УК РФ).

Уголовное право

От убийства следует отличать преступления, которые хотя и посягают на жизнь человека, однако не только (и не столько) на нее, а потому они не относятся к преступлениям против жизни человека и, соответственно, к убийству. Таковы предусмотренные ст.277, 295, 317 УК РФ посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля, посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование, посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа, а также геноцид (ст.357 УК РФ). Имея много сходного с убийством, указанные преступления отличаются от него своими видовым и непосредственным объектами, а также конструкцией объективной стороны (подробно составы данных преступлений рассматриваются в последующих темах).

Убийство (ч. 1 ст. 105 УК РФ). Данный вид убийства, именуемый иногда «простым», образует умышленное причинение смерти другому человеку при отсутствии как отягчающих, так и смягчающих обстоятельств. Теория и практика относят к числу убийств, квалифицируемых по ч. 1 ст. 105 УК РФ, убийства из мести (на бытовой почве), из ревности, в ссоре или драке (при отсутствии хулиганских побуждений), из трусости, зависти, сострадания к безнадежно больному человеку или по просьбе потерпевшего и другие случаи, не охватываемые ч. 2 ст. 105 УК РФ и ст. 106, 107 и 108 УК РФ.

Убийство при отягчающих обстоятельствах (ч.2 ст.105 УК РФ). В зависимости от целого ряда обстоятельств, относящихся к объективным либо субъективным признакам убийства и его субъекту, в законе указано 12 пунктов («а» - «м»), определяющих виды так называемого *квалифицированного убийства*. Содержание этих обстоятельств раскрывается в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 года (ред. от 03.03.2015) «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)». Их перечень исчерпывающий, поэтому органы предварительного следствия и суд не вправе дополнять его какими-то иными обстоятельствами, относящимися к разряду отягчающих наказание (ст.63 УК РФ).

Если убийство совершено при отягчающих обстоятельствах, предусмотренных в двух и более пунктах ч.2 ст.105 УК РФ, содеянное надлежит квалифицировать по всем этим пунктам, хотя наказание по каждому пункту в отдельности при этом не назначается.

В названном постановлении Пленума Верховного Суда РФ отмечено, что не может квалифицироваться по ч. 2 ст. 105 УК РФ убийство, совершенное в состоянии аффекта, а также убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, при наличии обстоятельств, предусмотренных в пп. «а», «г», «е» этой статьи, а также при обстоятельствах, с которыми обычно связано представление об особой жестокости.

Все отягчающие обстоятельства, перечисленные в ч. 2 ст. 105 УК РФ изложены законодателем в определенной последовательности в зависимости от того к какому элементу состава преступления они относятся. Так, отягчающие обстоятельства, относящиеся к *объекту преступления*, закреплены в пп. «а» - «г»; относящиеся к *объективной стороне* – пп. «д» и «е»; относящиеся к

Уголовное право

субъекту преступления – пп. «е¹» и «ж»; относящиеся к *субъективной стороне* – пп. «з» - «м».

Законодатель внося изменения в Уголовный кодекс учитывает этот порядок, и в соответствии с этим Федеральным законом от 24 июля 2007 г. № 211-ФЗ вносит пункт «е¹» «убийство по мотиву кровной мести» относит к субъекту преступления, справедливо выделяя его из п. «л», так как ответственность за данное преступление может нести только лицо, которое относится к этнической группе, которой присущи пережитки связанные с «кровной мстью».

Убийство двух или более лиц (п. «а» ч. 2 ст. 105 УК РФ). В соответствии со сложившейся судебной практикой этот вид убийства налицо, если действия виновного, который лишил жизни нескольких потерпевших, охватывались единым умыслом и были совершены, как правило, одновременно. Это означает, что два или более человека были убиты виновным сразу, без разрыва во времени. Лишь в некоторых случаях, когда субъект действует под влиянием одного и того же мотива (например, ревнивец-муж лишает жизни поочередно жену и ее любовника), возможен разрыв во времени между каждым из убийств. В этом случае умысел виновного может быть только прямым; при одновременном убийстве двух лиц умысел может быть как прямым, так и косвенным.

Если лицо, не имея единого умысла на убийство нескольких человек, поочередно совершает убийство каждого из них, то его действия образуют совокупность преступлений и квалифицируются по соответствующим частям ст.105 УК РФ (если вменяется ч. 2 этой статьи, то и по ее пунктам).

Убийство одного человека и покушение на жизнь другого не может рассматриваться как оконченное преступление по п. «а» ч. 2 ст. 105 УК РФ. Как указал Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 27 января 1999 года, содеянное в этом случае необходимо квалифицировать по ч. 1 ст. 105 или ч. 2 ст.105 УК РФ (в части фактически причиненной смерти) и ст.30, п. «а» ч. 2 ст. 105 УК РФ.

Убийство лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга (п. «б» ч. 2 ст. 105 УК РФ). Этот вид убийства предполагает, что виновный действует с целью воспрепятствования правомерной деятельности потерпевшего по выполнению своего служебного или общественного долга, а также по мотиву мести за такую деятельность. Поэтому вовсе не обязательно, чтобы убийство имело место непосредственно в процессе осуществления потерпевшим служебных обязанностей или выполнения общественного долга.

Согласно постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 года, *выполнение служебной деятельности* нельзя сводить лишь к реализации полномочий должностного лица. Это деятельность любого лица, входящая в круг его служебных обязанностей, которые вытекают из трудового договора (контракта) с государственными, муниципальными, частными и иными зарегистрированными в установленном порядке предприятиями и организациями независимо от форм собственности, деятельность которых не противоречит действующему законодательству.

Выполнение общественного долга - это как осуществление гражданами специально возложенных на них общественных обязанностей, так и совершение

Уголовное право

других действий в интересах общества или отдельных лиц (пресечение правонарушений, сообщение органам власти о подготавливаемом или совершенном преступлении, дача показаний свидетелем или потерпевшим и т. п.).

Под *близкими потерпевшего* понимаются как его близкие родственники (родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и сестры, дед, бабушка, внуки, а также супруг), так и иные лица, жизнь и благополучие которых в силу сложившихся жизненных обстоятельств дороги потерпевшему (например, невеста, сожитель, любовница, друг и др.).

Буквально п. «б» ч. 2 ст. 105 УК РФ охватывает только оконченное убийство близких лица, осуществляющего свою служебную деятельность или выполняющего общественный долг. Поэтому покушение на их убийство с целью заставить, например, должностное лицо не совершать законных действий по службе должно квалифицироваться по ст. 30 и п. «б» ч. 2 ст. 105 УК РФ.

Убийство лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, а равно сопряженное с похищением человека (п. «в» ч. 2 ст. 105 УК РФ). Фактически в данном случае речь идет о трех самостоятельных отягчающих обстоятельствах убийства - совершении его в связи с похищением человека (ст. 126 УК РФ), захватом заложника (ст. 206 УК РФ) и заведомой беспомощностью потерпевшего.

Потерпевшим при убийстве, сопряженном с похищением человека либо захватом заложника, может выступать как само похищаемое (захватываемое) лицо, так и иные лица, лишённые жизни в связи с совершением данных преступлений (например, лица, препятствующие захвату). Содеянное при этом квалифицируется по совокупности как убийство (п. «в» ч. 2 ст. 105 УК РФ) и преступление, предусмотренное ст. 126 или 206 УК РФ.

Беспомощное состояние, как указал Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 27 января 1999 года, означает, что потерпевший в силу определенных физиологических и иных причин (физического или психического состояния) лишен возможности защитить себя, оказать активное сопротивление виновному, а тот, в свою очередь, осознает это и рассчитывает воспользоваться таким состоянием жертвы. Так, по п. «в» ч. 2 ст. 105 УК РФ может квалифицироваться убийство потерпевшего, находящегося в обмороке, бессознательном состоянии, тяжелобольного, престарелого или страдающего психическим расстройством человека, малолетнего ребенка. Вместе с тем судебная практика исходит из того, что для вменения этого пункта ч. 2 ст. 105 УК РФ необходимо установить, что, имея умысел на убийство, виновный целенаправленно использует такое состояние потерпевшего, при котором тот не может оказать ему сопротивление. Поэтому, например, убийство, совершенное после связывания потерпевшего, если оно являлось составной частью объективной стороны данного преступления, не может квалифицироваться как убийство с использованием беспомощного состояния потерпевшего.

В свою очередь, само по себе нахождение потерпевшего в состоянии алкогольного опьянения не может свидетельствовать о его беспомощном состоянии и служить основанием для квалификации действий виновного по п. «в»

Уголовное право

ч. 2 ст. 105 УК РФ. Для этого требуется, чтобы виновный рассчитывал именно на такое состояние потерпевшего, вынашивая умысел на его убийство.

Убийство женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (п. «г» ч. 2 ст. 105 УК РФ). В данном случае ответственность за убийство усиливается ввиду того, что лишается жизни не только женщина, но и ее плод - зародыш будущей человеческой жизни. Это убийство предполагает обязательную осведомленность (заведомость) виновного о беременности потерпевшей. При этом продолжительность беременности, а также источник знания о ней не меняет квалификации содеянного. Не имеет юридического значения и то, погиб или нет в результате посягательства на жизнь женщины плод.

Если виновный ошибочно считает, что потерпевшая беременна, то посягательство на ее жизнь по направленности умысла охватывается п. «г» ч. 2 ст. 105 УК РФ. Однако в силу того, что фактически не совершено убийство женщины, находящейся в состоянии беременности, такие случаи правильнее квалифицировать со ссылкой на ч. 3 ст. 30 УК РФ (покушение на убийство).

Убийство, совершенное с особой жестокостью (п. «д» ч. 2 ст. 105 УК РФ). Всякое убийство - жестокое преступление, однако в данном случае закон указывает на *особую жестокость*. Это, безусловно, оценочное понятие, которое требует детального рассмотрения как признака, присущего убийству.

Прежде всего, необходимо отметить, что Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 27 января 1999 года указывает, что понятие *особой жестокости* необходимо связывать как *со способом* убийства, так и с другими обстоятельствами, которые свидетельствуют о проявлении виновным особой жестокости. Так, особо жестокий, мучительный для потерпевшего способ совершения убийства налицо, когда перед лишением жизни или в процессе этого к нему применяются пытки, истязание или совершалось глумление над жертвой (нанесение большого количества телесных повреждений, использование мучительно действующего яда, сожжение заживо, длительное лишение пищи, воды и т.п.).

Но не только сам по себе способ убийства свидетельствует об особой жестокости. Закон связывает этот признак и с иными обстоятельствами, отражающими особую изощренность лишения жизни потерпевшего. Так, особая жестокость может выражаться в совершении убийства в присутствии близких потерпевшему лиц, когда виновный осознавал, что своими действиями причиняет им особые страдания.

Убийство с особой жестокостью не обязательно предполагает, что виновный специально действовал с целью причинить потерпевшему (или его близким) особые страдания. Однако необходимо установить, что он осознавал особую жестокость своего деяния.

Не образуют признака особой жестокости уничтожение трупа или его расчленение с целью сокрытия совершенного преступления (убийства). Однако такие действия должны влечь ответственность по ст. 244 УК РФ как надругательство над телами умерших. Кроме того, не может рассматриваться как особая жестокость совершенный виновным акт каннибализма.

Уголовное право

Убийство, совершенное общеопасным способом (п. «е» ч. 2 ст. 105 УК РФ). Для квалификации убийства по этому признаку необходимо, чтобы, осуществляя умысел на убийство определенного лица, виновный осознавал, что он применяет такой способ причинения смерти, который опасен для жизни не только потерпевшего, но и хотя бы еще одного лица. Прежде всего, это означает, что в процессе преступного посягательства используются специфические орудия и средства, создающие угрозу жизни сразу нескольким (по крайней мере двоим) людям (например, использование взрывчатых, ядовитых, радиоактивных веществ, огнестрельного оружия, поджог). При этом умыслом виновного должно охватываться, что он посягает на жизнь потерпевшего именно общеопасным способом.

Таким образом, само по себе использование в процессе убийства источников повышенной опасности не может означать наличие рассматриваемого признака (например, использование взрывного устройства в безлюдном месте, выстрел из снайперской винтовки подготовленным лицом). Однако беспорядочная стрельба в многолюдном месте с целью убийства конкретного человека, безусловно, свидетельствует об общеопасном способе.

Если здоровью посторонних лиц причинен вред, то действия виновного надлежит дополнительно квалифицировать по статьям УК, предусматривающим ответственность за умышленное или неосторожное причинение соответствующего вреда здоровью.

Убийство, совершенное по мотиву кровной мести (п. «е.1» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

Основанием для кровной мести всегда выступает кровная обида, являющаяся следствием, например, убийства, надругательства над женщиной, грубых оскорблений. *Субъектом* убийства из кровной мести могут быть лишь лица тех национальностей и народностей, у которых до настоящего времени сохранился данный обычай. По обычаям кровной мести могут быть лишены жизни не только сам обидчик, но и его родственники, однако в основе убийства должна обязательно лежать кровная, а не иная месть. Совершено данное преступление может быть на территории проживания коренного населения, а также за ее пределами независимо от времени возникновения кровной обиды.

Убийство, совершенное группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (п. «ж» ч. 2 ст. 105 УК РФ). Этот квалифицирующий признак означает, что лишение жизни потерпевшего осуществляется в любой форме соучастия, предусмотренной ст. 35 УК РФ. Групповой способ значительно облегчает совершение убийства безотносительно к тому, было ли оно заранее оговорено или совершено несколькими лицами без предварительного сговора. Вместе с тем необходимо учитывать, что преступление признается совершенным группой лиц, если в его совершении совместно участвовали два или более исполнителя без предварительного сговора, а группой лиц по предварительному сговору - если в нем участвовали лица, заранее договорившиеся о совместном его совершении. Это означает, что субъектами убийства непременно выступают *соисполнители*, т.е. лица, которые непосредственно участвовали в лишении жизни потерпевшего (оказывали на него физическое воздействие). Как указал Пленум Верховного Суда

Уголовное право

РФ в постановлении от 27 января 1999 года, в качестве исполнителей убийства следует признавать лиц, которые действовали совместно, с умыслом, направленным на совершение этого преступления, и непосредственно участвовали в процессе лишения жизни потерпевшего, применяя к нему насилие, однако не обязательно, чтобы повреждения, повлекшие смерть, были причинены каждым из них.

Если наряду с исполнителем убийства в совершении этого преступления участвовали организатор, подстрекатель или пособник, деяние квалифицируется следующим образом: исполнителя - по ст. 105 УК РФ, остальных соучастников (если они одновременно не являлись исполнителями преступления) - по ст. 33 и 105 УК РФ.

Убийство, совершенное *организованной группой*, т. е. устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений (не обязательно убийства), квалифицируется только по п. «ж» ч. 2 ст. 105 УК РФ без ссылки на ст. 33 УК РФ. Это объясняется тем, что все участники организованной группы независимо от фактически выполняемой каждым из них в процессе убийства роли признаются соисполнителями совместно совершаемых преступлений.

Убийство из корыстных побуждений или по найму, а равно сопряженное с разбоем, вымогательством или бандитизмом (п. «з» ч. 2 ст. 105 УК РФ). Данный вид убийства в соответствии с разъяснением Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 года прежде всего охватывает лишение жизни потерпевшего, продиктованное стремлением виновного получить какую-либо материальную выгоду для себя или других лиц (деньги, вещи, имущественные права, право на недвижимость и т.п.) или обусловленное намерением избавиться от материальных затрат (возврата имущества, долга, оплаты услуг, выполнения имущественных обязательств, уплаты алиментов и др.).

Вовсе не обязательно, чтобы корыстные побуждения получили удовлетворение в результате убийства. Важно, чтобы посягательство на жизнь потерпевшего обуславливалось этим мотивом, чтобы он возник до совершения убийства.

Убийство по найму, как это следует из вышеуказанного постановления Пленума Верховного Суда РФ, предполагает, что виновный соглашается лишить жизни потерпевшего за материальное или иное вознаграждение. Поэтому в своей основе наемное убийство также предполагает корыстные побуждения, однако наряду с этим согласие убить человека может быть продиктовано не только материальным вознаграждением, но и, например, предоставлением свободы.

Лица, организовавшие убийство за вознаграждение, подстрекавшие к его совершению или оказавшие пособничество в совершении такого убийства, несут ответственность по ст. 33 и п. «з» ч. 2 ст. 105 УК РФ.

Не должны квалифицироваться по п. «з» ч. 2 ст. 105 УК РФ случаи убийства, совершенного в связи с неуплатой потерпевшим обусловленной суммы или в связи с тем, что потерпевший не отдает долг. В таких ситуациях виновный понимает, что в результате совершения преступления должник не сможет удовлетворить его материальные интересы и он не получит никакой

Уголовное право

материальной выгоды. В основе этого убийства лежат не корыстные побуждения, а месть, и потому ссылка на п. «з» ч. 2 ст. 105 УК РФ была бы ошибочной. Точно так же убийство из мести (ч.1 ст.105 УК), а не из корыстных побуждений налицо при лишении жизни собственником имущества вора, застигнутого на месте совершения преступления.

Если убийство совершено при разбойном нападении, сопряжено с вымогательством или бандитизмом, то содеянное образует совокупность преступлений и квалифицируется по п. «з» ч. 2 ст. 105 УК РФ и соответственно по ст.162, 163 и 209 УК РФ.

Убийство из хулиганских побуждений (п. «и» ч. 2 ст. 105 УК РФ). Хулиганские побуждения - это такие, которые проистекают из явного неуважения к обществу и общепринятым моральным нормам. При этом субъект стремится демонстративно противопоставить себя окружающим людям и общественному порядку, продемонстрировать пренебрежительное к ним отношение. Зачастую убийство из хулиганских побуждений является продолжением ранее совершенных хулиганских действий, агрессивной реакцией по явно пустяковому поводу, используемому как предлог для убийства (например, если потерпевший отказал в сигарете, не пожелал ответить на обращение). Нередко такого рода убийство совершается без всякого повода, видимой причины, что, однако, не дает основания считать его «безмотивным» преступлением. В основе этого преступления всегда лежит откровенное отрицание норм, составляющих основу общественной жизни.

Не всякое демонстративно совершенное в общественном месте убийство рассматривается как совершенное из хулиганских побуждений. На это специально обращено внимание в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 года. В соответствии с этим убийство из ревности, мести и других побуждений, возникающих на почве личных отношений, вне зависимости от места его совершения не должно влечь ответственность по п. «и» ч. 2 ст. 105 УК РФ. Не может квалифицироваться по этой статье также убийство в ссоре или драке, если зачинщиком их явился потерпевший либо поводом к конфликту послужило его правомерное поведение. Виновный в этих случаях действует не из хулиганских побуждений, так как его противоправное деяние спровоцировал потерпевший.

Если лицом, помимо убийства из хулиганских побуждений, до или после него совершены иные умышленные действия, образующие хулиганство, то содеянное следует квалифицировать по п. «и» ч. 2 ст. 105 УК РФ и ст. 213 УК РФ.

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). Это убийство означает, что виновный преследует цель скрыть как уже оконченное, так и неоконченное преступное деяние, совершенное как им самим, так и другими лицами. О цели скрыть преступление можно говорить лишь до той поры, пока о преступлении не стало известно органам власти. Если же происходит убийство человека, уже сообщившего о подготавливаемом или совершенном преступлении, налицо убийство из мести в связи с выполнением потерпевшим своего общественного долга (п. «б» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

Уголовное право

В данном случае не имеет значения, достиг ли убийца в действительности поставленной цели, т.е. сумел ли скрыть преступление с помощью совершенного убийства. Если виновный сам совершил преступление, которое стремился скрыть, то ответственность наступает по совокупности преступлений.

Убийство, сопряженное с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера, зачастую (но не всегда) выступает как частный случай убийства «с целью скрыть другое преступление» (ст. 131, 132 УК РФ). Пленум Верховного Суда РФ разъяснил, что под таким убийством следует, в частности, понимать убийство в процессе изнасилования или с целью скрыть его, а также убийство, совершенное по мотивам мести за оказанное при изнасиловании (или попытке изнасилования) сопротивление.

Учитывая, что при этом совершаются два самостоятельных преступления, содеянное должно квалифицироваться по п. «к» ч. 2 ст. 105 и ст. 131 или 132 УК РФ.

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). Доминирующим мотивом этого вида убийства выступает стремление виновного подчеркнуть неполноценность потерпевшего в силу принадлежности его к той или иной политической, идеологической группе, национальности (расе) или конфессии (церкви) либо, наоборот, пропагандировать исключительность своей национальной (расовой, религиозной) принадлежности. Сюда же относится желание возбудить, спровоцировать соответствующую вражду или рознь (например, вызвать массовые беспорядки, дать повод для расправы). Так называемые ритуальные убийства, мотивом которых явились национальная, расовая или религиозная ненависть, квалифицируются по п. «л» ч. 2 ст. 105 УК РФ.

Убийством данного вида охватывается не только лишение жизни потерпевшего другой национальности (расы) или вероисповедания, нежели виновный, но и принадлежащего к той же самой этнической группе или конфессии. В последнем случае виновный стремится спровоцировать обострение межнациональных (религиозных) отношений в определенном регионе или мстит потерпевшему за несогласие поддерживать националистическую (религиозную) дискриминацию.

Убийство в целях использования органов или тканей потерпевшего (п. «м» ч. 2 ст. 105 УК РФ). Развитие медицины привело к возможности успешного осуществления пересадки ряда жизненно важных органов и тканей человеческого организма (сердце, почки, печень, селезенка, роговица глаза и др.). В связи с этим появилась потребность в соответствующем донорском материале, что, в свою очередь, может вызвать совершение убийств с целью использования органов и тканей потерпевшего непосредственно для пересадки нуждающемуся лицу либо с целью последующей продажи заинтересованным организациям и лицам. Поэтому в законе предусмотрена повышенная ответственность за такое убийство.

Субъектом этого преступления может быть как лицо, обладающее специальными знаниями (например, хирург), так и иное лицо, действующее с

Уголовное право

прямым умыслом и преследующее указанную цель. Однако если виновный совершил убийство, руководствуясь корыстными побуждениями, то его действия квалифицируются по п. «з» ч. 2 ст. 105 УК РФ, а если действовал под влиянием иных мотивов (например, стремления спасти жизнь или улучшить здоровье близкого человека, обеспечить медицинский эксперимент) - по п. «м» ч. 2 ст. 105 УК РФ.

Убийство, предусмотренное ст. 105 УК РФ, - наиболее опасное преступление против личности, относящееся к категории особо тяжких преступлений. Оно не охватывается составом других, в том числе особо тяжких преступлений (например, терроризма - ст. 205, бандитизма - ст. 209), и всегда квалифицируется по совокупности с ними.

Убийство матерью новорожденного ребенка (ст. 106 УК РФ). Особенностью убийства, предусмотренного ст. 106 УК РФ, является то, что закон связывает его с наличием как специфических объективных (время совершения преступления, условия психотравмирующей ситуации), так и субъективных (состояние психического расстройства виновной, не исключающее ее вменяемости) факторов. Именно их наличие и позволяет рассматривать умышленное причинение смерти матерью своему новорожденному ребенку в качестве менее опасной разновидности убийства, т. е. фактически как убийство при смягчающих обстоятельствах.

Объективная сторона преступления состоит в действиях, которыми новорожденному ребенку причиняется смерть (например, нанесение смертельной раны в голову рождающемуся ребенку, удушение его после отделения от тела матери, помещение в условия, исключающие жизнедеятельность родившегося ребенка), либо в бездействии (например, отказ от кормления).

Убийство ребенка при этом должно быть совершено только *в относительно непродолжительный промежуток времени* - во время начавшихся физиологических родов или сразу же после них. Состояние женщины во время родов оказывается в данном случае смягчающим обстоятельством.

Самостоятельное значение закон придает наличию *психотравмирующей ситуации*, в которой оказывается роженица. Эта ситуация может возникнуть как в непосредственной связи с процессом родов, так и быть обусловленной иными причинами (в частности, отказом отца ребенка признать его своим, травлей женщины родственниками).

Наконец, третья особенность рассматриваемого вида убийства характеризует непосредственно субъекта преступления - женщину, являющуюся матерью новорожденного ребенка. У нее должно быть установлено *психическое расстройство, которое не исключает вменяемости*.

С субъективной стороны преступление может быть совершено как с прямым, так и с косвенным умыслом. Это означает, что роженица осознает общественную опасность своих действий (бездействия), предвидит возможность или неизбежность причинения смерти новорожденному ребенку и желает либо сознательно допускает эти последствия.

Субъект - лицо (мать новорожденного ребенка), достигшее возраста 16 лет.

Убийство, совершенное в состоянии аффекта (ст. 107 УК РФ). Это убийство рассматривается как убийство со смягчающими обстоятельствами,

Уголовное право

поскольку причинение смерти потерпевшему спровоцировано им самим и, кроме того, сильное душевное волнение (физиологический аффект) значительно снижает возможность виновного контролировать свои действия и руководить ими. В отличие от патологического аффекта сильное душевное волнение не исключает, а лишь смягчает ответственность.

При анализе **объективной стороны** убийства, совершенного в состоянии аффекта, важно установить, что последний был вызван:

а) *насилием* со стороны потерпевшего (в первую очередь физическим - побоями, причинением вреда здоровью, а также психическим - угрозой причинить вред здоровью и жизни);

б) *издевательством или тяжким оскорблением* со стороны потерпевшего (глумлением, циничным унижением чести и личного достоинства человека, обвинением его в совершении преступления или аморального поступка, оскорблением национального, религиозного чувства и т. п.);

в) *иными противоправными или аморальными действиями (бездействием) потерпевшего* (грубое самоуправство, неосторожное причинение вреда источником повышенной опасности, шантаж, т. е. угроза разгласить какие-либо компрометирующие лицо или его близких сведения, демонстративный отказ представителя власти выполнить служебный долг);

г) *длительной психотравмирующей ситуацией*, возникшей в связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего. Такая ситуация, в частности, возникает под влиянием обнаружившейся супружеской неверности, которая в силу очевидной ее аморальности и систематичности может обусловить длительную психотравмирующую ситуацию, способную вызвать состояние аффекта. В этих условиях очередная измена потерпевшего становится «последней каплей, переполнившей чашу терпения», толкающей виновного на совершение убийства. Подобные случаи нередко встречаются в судебной практике.

Для применения ст. 107 УК РФ необходимо, чтобы душевное волнение было: а) *внезапно возникшим* и б) *сильным*. При этом посягательство на жизнь потерпевшего является мгновенной реакцией на его упречное с позиции морали или права поведение, ибо значительный временной разрыв уже не может свидетельствовать о сохранении состояния «внезапно возникшего сильного душевного волнения». Так, суд счел ошибочной квалификацию действий виновного как убийства, совершенного в состоянии аффекта, поскольку они были совершены на другой день после его избиения и продиктованы местью потерпевшему за ранее нанесенную им обиду.

Субъективная сторона преступления характеризуется как прямым, так и косвенным умыслом.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 ст. 107 УК РФ предусматривает *квалифицированный состав* убийства в состоянии аффекта - *убийство двух или более лиц*. Имеется в виду, что виновный одновременно, действуя с прямым или косвенным умыслом, посягает на жизнь нескольких лиц, причастных к возникновению у него сильного душевного волнения, и убивает их. При этом убийство одного человека и покушение на жизнь другого не может рассматриваться как оконченное

Уголовное право

преступление по ч. 2 ст. 107 УК РФ: содеянное правильнее квалифицировать по совокупности ч. 1 ст. 107 и ст. 30, ч. 2 ст. 107 УК РФ.

Убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст. 108 УК РФ). В этой статье предусмотрена ответственность за два самостоятельных, хотя и очень близких вида убийства. В силу того, что противоправное лишение жизни человека происходит в особой обстановке, вызванной а) *состоянием необходимой обороны от преступного посягательства (ч. 1)* или б) *задержанием лица, совершившего преступление (ч. 2)*, - закон признает это *убийством при смягчающих обстоятельствах*.

Лишение жизни посягающего в состоянии необходимой обороны (если не были превышены ее пределы) не является преступлением и потому исключает уголовную ответственность (ст. 37 УК РФ). Иное дело - *убийство при превышении пределов необходимой обороны*: такое деяние является общественно опасным и противоправным, хотя наказание за него установлено наименее суровое по сравнению со всеми остальными видами убийств, предусмотренных УК РФ.

Для уяснения объективных и субъективных признаков рассматриваемого преступления следует руководствоваться понятием необходимой обороны и пределов ее правомерности, а также исходить из понятия превышения пределов необходимой обороны, т.е. из положений ст. 37 УК РФ.

В соответствии с ч. 1 ст. 37 УК РФ не является преступлением причинение вреда посягающему лицу в состоянии необходимой обороны, т.е. при защите личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства от общественно опасного посягательства, если это посягательство было сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия. Это означает, что превышение пределов необходимой обороны исключается, если имело место посягательство, угрожающее жизни обороняющегося или иных лиц.

Кроме того, не являются превышением пределов необходимой обороны действия обороняющегося лица, если оно из-за неожиданности посягательства не могло объективно оценить степень и характер опасности нападения (ч. 2¹ ст. 37 УК РФ).

В то же время умышленные действия, явно не соответствующие характеру и степени общественной опасности посягательства, признаются превышением пределов необходимой обороны (ч. 2 ст. 37 УК РФ). Состав рассматриваемого преступления как раз и предполагает, что лицо, защищая свои собственные права и интересы, охраняемые законом права других людей, интересы общества или государства, без необходимости лишает потерпевшего (посягающего) жизни.

Прежде всего, состав преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 108 УК РФ, имеет место в тех случаях, когда: а) жизнь обороняющегося или других лиц не подвергалась реальной опасности вследствие противоправных действий нападающего либо б) когда отражение такой опасности было легко осуществимо другими способами (например, убийство того, кто совершает тайное (кража) или открытое (грабеж) посягательство на чужое имущество, причинение смерти

Уголовное право

безоружному хулигану при помощи огнестрельного оружия, нанесение смертельного удара заведомо более слабому лицу).

В случаях, когда нападение еще не началось или когда оно прекратилось (окончено), т.е. отсутствует наличность посягательства, необходимая оборона исключена, а, следовательно, не может идти речь о превышении ее пределов. Виновный, лишивший жизни потерпевшего после того, как посягательство было предотвращено или окончено и в применении средств защиты явно отпала необходимость, подлежит ответственности за убийство по ст. 105 УК РФ. Однако следует учитывать, что состояние необходимой обороны может иметь место и при наличии реальной угрозы нападения, а также тогда, когда защита последовала за актом хотя бы и оконченого посягательства, но по обстоятельствам дела для оборонявшегося не был ясен момент его окончания. Таким образом, лицо, превысившее пределы необходимой обороны в данных ситуациях (причинившее смерть посягающему), подлежит ответственности по ч. 1 ст. 108 УК РФ.

С **субъективной стороны** убийство при превышении пределов необходимой обороны предполагает вину только в форме умысла (прямого или косвенного). Такой вывод можно сделать с учетом положений ч. 3 ст. 37 УК РФ.

Причинение нападающему при отражении его общественно опасного посягательства смерти по неосторожности не может влечь уголовной ответственности ввиду отсутствия состава преступления, предусмотренного как ч.1 ст. 108 УК РФ, так и ст. 109 УК РФ.

Убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны, следует отграничивать от убийства, совершенного в состоянии аффекта. Для последнего характерно причинение вреда потерпевшему не с целью защиты и, следовательно, не в состоянии необходимой обороны. Кроме того, обязательным признаком убийства в состоянии аффекта является причинение вреда именно под влиянием сильного душевного волнения, тогда как для убийства, совершенного при превышении пределов необходимой обороны, этот признак не обязателен.

Судебная практика твердо исходит из того, что если обороняющийся превысил пределы необходимой обороны, находясь при этом в состоянии сильного душевного волнения, вызванного фактом нападения, то он подлежит ответственности по ч. 1 ст. 108 УК РФ, а не по ст. 107 УК РФ.

Убийство двух или более лиц, совершенное при превышении пределов необходимой обороны, квалифицируется только по ч.1 ст. 108 УК РФ.

Часть 2 ст. 108 УК предусматривает ответственность за *убийство, совершенное при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление*. Состав этого преступления тесно взаимосвязан с таким обстоятельством, исключающим преступность деяния, как причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление (ст. 38 УК РФ).

Объективная сторона этого убийства заключается в действиях, которыми лицу, совершившему преступление, без необходимости непосредственно причиняется смерть в процессе его задержания. Само по себе причинение вреда при задержании преступника для его доставления органам власти и пресечения возможности совершения им новых преступлений, если иными средствами задержать такое лицо не представлялось возможным, - деяние правомерное (ч. 1 ст. 38 УК РФ). Однако превышением мер, необходимых для задержания лица,

Уголовное право

совершившего преступление, по закону (ч. 2 ст. 38 УК РФ) признается их явное несоответствие характеру и степени общественной опасности совершенного этим лицом преступления и обстоятельствам задержания, когда задерживаемому без необходимости причиняется явно чрезмерный, не вызываемый обстановкой вред.

В силу того, что целью задержания лица, совершившего преступление, по общему правилу является доставление его в органы власти и предание суду, *превышением мер задержания* будет причинение смерти задерживаемому, если тот не оказывал сопротивления и не был способен во время задержания причинить вред правоохраняемым интересам. При этом существенной роли не играет, что задерживаемым лицом было совершено тяжкое или даже особо тяжкое преступление, а само оно являлось неоднократно судимым.

Убийство преступника, который пытается скрыться (убежать, уехать на автомобиле и т.п.), также следует рассматривать как *превышение мер*, необходимых для задержания, в силу тех же оснований - виновный должен предстать перед судом, а не быть убит из-за того, что стремится избежать уголовной ответственности.

При оказании сопротивления задерживаемым лицом вопрос о том, является ли лишение его жизни *превышением мер*, необходимых для задержания, либо составляет правомерное причинение вреда, должен решаться с учетом требований ч. 2 ст. 38 УК РФ.

Умышленное причинение смерти лицу, которое после совершения преступления не пытается скрыться и не оказывает сопротивления, может образовать состав убийства (ст. 105 УК РФ) либо (при наличии достаточных оснований) состав убийства, совершенного в состоянии аффекта (ст. 107 УК РФ).

Субъективная сторона преступления - вина в форме умысла. Виновный осознает, что производит задержание лица, совершившего преступление, с *превышением допустимых мер*, предвидит возможность или неизбежность причинения задерживаемому смерти и желает (прямой умысел) либо сознательно допускает наступление этих последствий или относится к ним безразлично (косвенный умысел). Причинение смерти лицу, совершившему преступление, при его задержании по неосторожности либо в результате случайного стечения обстоятельств (непроизвольный выстрел, рикошет пули и т.п.) состава данного преступления не образует.

Субъект преступлений, предусмотренных ч.1 и 2 ст.108 УК, - лицо, достигшее возраста 16 лет, независимо от рода профессиональной деятельности и наличия специальных навыков (в том числе сотрудник милиции, федеральной службы безопасности, частной охранной службы и др.).

Причинение смерти по неосторожности (ст. 109 УК РФ). Российский УК не относит причинение смерти другому лицу по неосторожности к разряду убийств. Однако это преступление, безусловно, относится к посягательствам на жизнь человека.

Сфера причинения смерти по неосторожности - это, как правило, бытовые межличностные конфликты или производственные отношения, связанные с использованием различных источников повышенной опасности. Поэтому данное преступление следует отличать от других деяний, одним из возможных

Уголовное право

последствий которых является причинение смерти человеку по неосторожности (например, предусмотренных ст. 143, 215-217 УК РФ).

Причинение смерти по неосторожности является результатом грубого нарушения нормальных правил предосторожности в быту, невнимательности, неосмотрительности лица.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 109 УК РФ, заключается в действиях или бездействии, нарушающих те или иные правила предосторожности, вследствие чего погибает человек. При этом смерть потерпевшего должна находиться в прямой причинной связи с деянием виновного (закономерно вызываться им). Так, виновным в совершении данного преступления был признан К., нанеший удар кулаком в лицо В., от которого тот упал, ударился головой о бетонный пол и от полученного ушиба головного мозга умер.

Субъективная сторона преступления, как следует из названия статьи, предполагает вину в форме неосторожности. Причинение смерти *по легкомыслию* означает, что лицо предвидело возможность наступления смерти в результате своих действий (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на ее предотвращение.

При причинении смерти *по небрежности* лицо не предвидит возможности ее наступления в результате своих действий (бездействия), хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия. Например, сиделка по недосмотру дает больному противопоказанное лекарство, вызывающее его смерть.

Часть 2 ст. 109 УК РФ (*квалифицированный состав*) предусматривает повышенную ответственность за причинение смерти по неосторожности вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей, а ч. 3 этой статьи - за причинение смерти двум или более лицам.

Следует отметить, что применение ч. 2 или 3 данной статьи может иметь место только, при условии, если содеянное не образует состав иного преступления, которое было совершено лицом в связи с ненадлежащим исполнением возложенных на него обязанностей либо сопряжено с причинением по неосторожности смерти человеку или нескольким людям (например, нарушения правил охраны труда - ч. 2 ст. 143 УК РФ; нарушения правил пожарной безопасности - ч. 2, 3 ст. 219 УК РФ; халатность - ч. 2, 3 ст. 293 УК РФ).

Смерть одного потерпевшего и причинение по неосторожности тяжкого вреда здоровью другого квалифицируется по совокупности ч.1 ст.109 и ч.1 ст.118 УК РФ.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет. В некоторых случаях (ч. 2 ст. 109 УК РФ) им является лицо определенной профессии.

Доведение до самоубийства (ст. 110 УК РФ). Самоубийство само по себе является не уголовно-правовой проблемой, а относится к сфере нравственности и, как правило, осуждается моралью. В последние годы Россия по числу самоубийств (суицида) в расчете на 100 тыс. населения занимает одно из первых мест в мире. Хотя роль уголовного права в сокращении числа суицидов весьма скромна, можно отметить, что как по современному зарубежному, так и по русскому дореволюционному законодательству (ст. 462, 463 Уголовного уложения 1903 года) наказуемо склонение к самоубийству. Однако действующий российский

Уголовное право

УК предусматривает ответственность только за *доведение другого лица до самоубийства*.

Объективная сторона этого преступления заключается в активных действиях (реже - бездействии) виновного, провоцирующих (причинно обуславливающих) самоубийство другого человека. *Оконченным* это преступление является не только при состоявшемся причинении себе смерти потерпевшим, но и при попытке самоубийства (покушении на него). Согласно закону способами доведения до самоубийства являются: а) угрозы; б) жестокое обращение с потерпевшим; в) систематическое унижение его человеческого достоинства.

Угрозы могут касаться самых разных сторон жизни потерпевшего (например, оставить его без покровительства, лишить жилища и материальной помощи, разгласить нежелательные сведения, лишиться жизни и т.п.). Под *жестоким обращением* с потерпевшим понимается фактическое причинение ему физических страданий - лишение пищи и воды (истязание голодом), избиение, отказ в медицинской помощи, изгнание из жилища, помещение в заведомо не приспособленное для проживания место и др. *Систематическое унижение человеческого достоинства* - это постоянные оскорбления, глумление над потерпевшим, распространение о нем ложных слухов и т.п.

Ответственность по ст.110 УК РФ исключается, если к самоубийству лицо побудили чьи-то правомерные действия (задержание по подозрению в совершении преступления, оглашение официальных сведений о лице, выдворение из неправомерно занятого помещения и т.п.).

Между фактом самоубийства (покушением на него) и деянием виновного должна существовать причинная связь, т.е. должно быть установлено, что именно действия (бездействие) лица явились той непосредственной причиной, которая толкнула потерпевшего на самоубийство. Если же оно последовало в результате иных причин (например, стресса, вызванного осложнениями на работе, разрывом семейных отношений, психического заболевания), состав преступления отсутствует.

Потерпевшим в данном случае выступает любое лицо, которое путем угроз, жестокого обращения или систематического унижения человеческого достоинства доводится до самоубийства или покушения на него. Характерно, что по УК РСФСР 1960 года потерпевшим могло быть только лицо, находившееся от виновного в какой-либо зависимости (материальной или иной).

Субъективная сторона доведения до самоубийства вызывает оживленные споры в теории уголовного права. Многие авторы исходят из того, что вина при совершении этого преступления чаще всего характеризуется неосторожностью или, по крайней мере, косвенным умыслом. Прямой умысел, следовательно, превращает содеянное в убийство.

С таким выводом согласиться нельзя. Во-первых, виновный при доведении до самоубийства не совершает действий, которые непосредственно причиняют смерть потерпевшему; бездействуя, он также лично не прекращает жизнь другого человека - причинение себе смерти тут всегда опосредовано волеизъявлением этого человека. Потерпевший должен сам лишиться себя жизни, и в этом принципиальное отличие доведения до самоубийства от убийства по объективной

Уголовное право

стороне. Во-вторых, согласно ч. 2 ст. 24 УК РФ деяние, совершенное только по неосторожности, признается преступлением лишь в том случае, если это специально оговорено в соответствующей статье Особенной части Кодекса. Поскольку в ст. 110 УК РФ такое указание отсутствует, это означает, что вина в данном случае может быть только умышленной, т.е. в виде прямого или косвенного умысла. Виновный, следовательно, осознает, что одним из указанных в законе способов толкает потерпевшего к самоубийству, предвидит возможность или неизбежность лишения им себя жизни и желает (прямой умысел) или сознательно допускает такие последствия либо безразлично относится к ним (косвенный умысел).

Субъект преступления - любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

21.3. Преступления против здоровья

К преступлениям против здоровья, прежде всего, относятся причинение вреда здоровью человека той или иной тяжести (ст. 111-115, 118 УК РФ), побои (ст. 116 УК РФ), истязание (ст. 117 УК РФ), а также заражение венерической болезнью (ст. 121 УК РФ) и заражение ВИЧ-инфекцией (ст. 122 УК РФ), неоказание помощи больному (ст. 124 УК РФ).

Объектом этих преступлений является здоровье человека как определенное физиологическое состояние организма. При этом не имеют значения возраст потерпевшего, наличие у него уникальных биологических качеств, состояние здоровья потерпевшего в данный момент времени и т. п.

Объективная сторона причинения вреда здоровью может выражаться как в действии, так и (значительно реже) в бездействии. При этом составы соответствующих преступлений конструируются в статьях УК по типу материальных. Это означает, что обязательными признаками объективной стороны являются указанное в законе преступное последствие в виде телесных повреждений или расстройства здоровья и причинная связь между действиями (бездействием) и последствием.

Понятие «*вред здоровью человека*» в уголовном законе не раскрывается. Его помогает сформулировать наука уголовного права на основе положений медицины. Согласно Приказа Министерства здравоохранения и соц.развития РФ от 28.04.2008 г. № 194н (в ред. от 18.01.2012) «Об утверждении медицинских критериев определения степени тяжести вреда, причиненного здоровью человека» под **вредом** здоровью человека следует понимать нарушения анатомической целостности или физиологической функции органов и тканей, возникшие в результате воздействия факторов внешней среды. Иными словами, вред здоровью человека может состоять: а) в причинении телесного повреждения, вызвавшего видимое нарушение анатомической целостности органов (тканей) организма человека или расстройство их физиологических функций; б) в том или ином заболевании (включая психическое расстройство, наркоманию или токсикоманию; в) в особом патологическом состоянии (например, шок, кома, гнойно-септические состояния). Побои, мучения и истязания не составляют особого вида повреждений и являются особым способом посягательства на здоровье человека.

Уголовное право

Следовательно, в уголовно-правовом смысле **причинение вреда здоровью** можно определить как *противоправное, совершенное виновно причинение вреда здоровью другого человека, выразившееся в нарушении анатомической целостности его тела либо в нарушении функций органов человека или организма в целом.*

Причинение вреда здоровью всегда должно быть результатом *противоправного деяния*. Так, состояние необходимой обороны, крайней необходимости, выполнение профессиональных обязанностей (врачом) и иные законные основания исключают оценку вреда, причиненного здоровью потерпевшего, как последствие уголовно наказуемого деяния. *Здоровье человека* - это природой данное ему благо, которым он вправе распоряжаться по собственному усмотрению. Причинение человеком вреда своему здоровью не рассматривается как уголовно-правовое деяние. Однако важно подчеркнуть, что согласие лица на причинение вреда его здоровью другим лицом само по себе, как правило, не исключает квалификацию деяния как противоправного посягательства на здоровье человека. Лишь при направленности действий потенциального причинителя вреда здоровью на достижение социально полезной цели согласие совершеннолетнего психически нормального лица исключает преступность содеянного. Так, согласно ст.1 Закона РФ от 22 декабря 1992 года (в ред. 29.11.2007) «О трансплантации органов и (или) тканей человека» трансплантация органов (тканей) допускается исключительно с согласия живого донора и, как правило, с согласия реципиента.

Вред, причиненный здоровью человека, определяется в зависимости от степени его тяжести. В УК установлена ответственность за причинение: а) *тяжкого*; б) *средней тяжести*; в) *легкого вреда здоровью*, г) *не повлекшее расстройство здоровья*. Степень тяжести вреда определяется врачом -судебно-медицинским экспертом мед.учреждения, обладающим специальными знаниями и имеющим лицензию на осуществление медицинской деятельности, включая работы по СМЭ.

На оценку деяний, которые причиняют вред здоровью, оказывает непосредственное влияние состояние сильного душевного волнения (аффекта) и обстановка - ситуация необходимой обороны или задержания лица, совершившего преступление. Противоправное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью при наличии указанных признаков рассматривается как деяние, совершенное при смягчающих обстоятельствах (ст. 113, 114 УК РФ).

Место, время, орудия и средства причинения вреда здоровью по общему правилу для квалификации значения не имеют. Однако в ряде составов такой объективный признак, как способ причинения вреда, играет роль квалифицирующего обстоятельства (пп. «б», «в» ч. 2 ст. 111, п. «д» ч. 2 ст. 117 УК РФ).

Субъективная сторона причинения вреда здоровью может характеризоваться как *умышленной*, так и *неосторожной виной*. Именно в зависимости от формы вины в УК дифференцируется ответственность за эти преступления. При этом в качестве квалифицирующих признаков в некоторых составах указывается на особые мотивы (пп. «д», «е» ч. 2 ст. 111, п. «з» ч. 2 ст. 117 УК РФ) и цели (п. «ж» ч. 2 ст.111 УК РФ).

Уголовное право

Субъектом умышленного причинения тяжкого вреда здоровью (ст. 111 УК РФ) и умышленного причинения средней тяжести вреда здоровью (ст. 112 УК РФ) может быть лицо, достигшее возраста 14 лет. За остальные преступления против здоровья ответственность наступает с 16 лет.

Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 111 УК РФ). Это наиболее опасное преступление против здоровья. Понятие тяжкого вреда здоровью характеризуется множеством признаков, указанных в диспозиции данной статьи. Наличие хотя бы одного из этих признаков дает основание для признания вреда здоровью тяжким. При наличии нескольких квалифицирующих признаков тяжесть вреда, причиненного здоровью человека, определяется по тому признаку, который соответствует большей степени тяжести вреда. **Тяжкий вред** здоровью¹ налицо, если: 1) он опасен для жизни человека; 2) произошла потеря зрения, речи, слуха; 3) утрачен какой-либо орган либо утрачена функция какого-либо органа; 4) причинен вред, вызвавший длительное расстройство здоровья, соединенное со значительной стойкой утратой общей трудоспособности не менее чем на одну треть; 5) заведомо для виновного потерпевший полностью утратил профессиональную трудоспособность; 6) наступило неизгладимое обезображение лица; 7) произошло прерывание беременности; 8) наступило психическое расстройство либо заболевание наркоманией или токсикоманией.

Тяжким вредом, прежде всего, признается вред, *опасный для жизни человека*. Таким является вред здоровью, который вызвал состояние, угрожающее жизни потерпевшего и поэтому при обычном его течении могущее закончиться смертью. Предотвращение смертельного исхода, обусловленное оказанием медицинской помощи, не изменяет оценку вреда здоровью как опасного для жизни.

Опасным для жизни вредом здоровью могут быть как телесные повреждения, так и заболевания и патологические состояния.

К повреждениям, опасным для жизни, относятся: проникающие ранения черепа, в том числе и без повреждения мозга; открытые и закрытые переломы костей свода и основания черепа, за исключением переломов костей лицевого скелета и изолированной трещины только наружной пластинки свода черепа; ушиб головного мозга тяжелой степени; вывихи шейных позвонков; проникающие ранения позвоночника, глотки, гортани, трахеи, пищевода; проникающие ранения грудной клетки; ранения живота, проникающие в полость брюшины; повреждения крупного кровеносного сосуда: аорты, сонной, подключичной, плечевой, бедренной, подколенной артерий или сопровождающих их вен и т. п.

К опасным для жизни относятся также угрожающие жизни состояния, например шок тяжелой степени, массивная кровопотеря, острая дыхательная недостаточность тяжелой степени.

Неопасные для жизни повреждения относятся к тяжким в зависимости от исхода и последствий (вреда) для здоровья потерпевшего.

¹ Постановление Правительства РФ от 17.08.2007 г. № 522 (в ред. от 17.11.2011) «Об утверждении Правил определения степени тяжести вреда, причиненного здоровью человека»

Уголовное право

Потеря зрения применительно к ст.111 УК означает полную стойкую слепоту на оба глаза или такое состояние, когда имеется понижение зрения до счета пальцев на расстоянии двух метров и менее (острота зрения 0,04 и ниже). Потеря зрения на один глаз представляет собой утрату органом его функций и по этому признаку относится к тяжкому вреду здоровью.

Потеря речи означает утрату способности выражать свои мысли членораздельными звуками, понятными для окружающих (в том числе вследствие потери языка или в результате потери голоса).

Потеря слуха - это полная глухота или такое необратимое состояние, когда потерпевший не слышит разговорной речи на расстоянии 3-5 см от ушной раковины. Потеря слуха на одно ухо представляет собой утрату органом его функций и по этому признаку относится к тяжкому вреду здоровью.

Под *потерей какого-либо органа либо утратой органом его функций* следует понимать потерю руки, ноги, т.е. отделение их от туловища или утрату ими функций; потерю воспроизводительной способности, заключающуюся в потере способности к совокуплению либо в потере способности к оплодотворению, зачатию и деторождению. К такого рода последствиям следует относить также потерю внутреннего органа (например, почки, селезенки) в результате принудительной операции.

Неизгладимое обезображение лица является юридическим, а не медицинским понятием. Поэтому установление факта обезображения лица относится к компетенции суда, органов дознания и следствия. Судебно-медицинский эксперт не квалифицирует повреждение лица как обезображение, он лишь определяет, является ли оно «изгладимым». Под изгладимостью при этом понимается значительное уменьшение выраженности патологических изменений (рубца, деформаций и пр.) с течением времени или под влиянием нехирургических средств. Если же для устранения требуется оперативное вмешательство (косметическая операция), то повреждение лица считается неизгладимым. Неизгладимо обезображено (приобрести неприятный, отталкивающий вид) должно быть именно лицо, а не иные части головы человека.

Расстройство здоровья, соединенное со значительной стойкой утратой общей трудоспособности не менее чем на одну треть, означает, что потерпевший утратил таковую более чем на 33%. Размеры стойкой утраты общей трудоспособности устанавливаются медицинским экспертом после определившегося исхода с учетом специальной таблицы процентов утраты трудоспособности. У детей утрата трудоспособности определяется на основании общих положений. *Стойкой* утратой трудоспособности (если исход повреждения не определен) признается также длительность расстройства здоровья - свыше 120 дней.

Полная утрата профессиональной трудоспособности понимается, как утрата лицом возможности выполнять специфические виды профессиональной деятельности, требующей особых природных качеств или редких навыков (например, работать дегустатором, играть на музыкальном инструменте).

Прерывание беременности как один из признаков тяжкого вреда здоровью не ставится в зависимость от срока беременности. При этом оно не должно быть

Уголовное право

связано с индивидуальными особенностями организма и находится в прямой причинной связи с посягательством.

Психическое расстройство как признак рассматриваемого преступления означает любое известное психиатрии заболевание (в том числе и временное психическое расстройство). Диагностика такого заболевания проводится психиатрической экспертизой.

Заболевание наркоманией или токсикоманией - это возникшее под влиянием противоправных действий виновного и диагностируемое врачом-наркологом состояние потерпевшего, свидетельствующее о его непреодолимой тяге к употреблению наркотических средств или токсических веществ.

Субъективная сторона преступления - вина в форме *умысла*. Лицо осознает, что своими действиями (бездействием) посягает на здоровье другого человека, предвидит возможность или неизбежность причинения тяжкого вреда его здоровью и желает этих последствий (прямой умысел) либо предвидит возможность причинения тяжкого вреда здоровью потерпевшего, но не желает, а лишь сознательно допускает этот вред или относится к этому вреду безразлично (косвенный умысел).

Квалифицированный состав умышленного причинения тяжкого вреда здоровью (ч. 2 ст. 111 УК РФ) образует то же деяние, если оно совершено: а) в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга; б) с особой жестокостью, издевательством или мучениями для потерпевшего, а равно в отношении лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии; в) общеопасным способом; г) по найму; д) из хулиганских побуждений; е) по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы; ж) в целях использования органов или тканей потерпевшего.

Часть 3 ст. 111 УК РФ устанавливает ответственность за деяния, предусмотренные ч. 1 или 2, если они совершены: группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; в отношении двух или более лиц.

Содержание названных признаков совпадает с аналогичными квалифицирующими обстоятельствами применительно к составу убийства (ч. 2 ст. 105 УК РФ), которые рассмотрены в предыдущем вопросе. Поэтому следует отметить лишь несколько положений.

Так, *под издевательством и мучениями* понимаются действия, причиняющие страдания путем длительного лишения пищи или воды, тепла либо помещения жертвы во вредные для здоровья условия, и тому подобные действия, связанные с многократным или длительным причинением боли (щипание, сечение, причинение множественных, но не опасных повреждений тупыми или остроколющими предметами, воздействие термических факторов и др.).

Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью *в целях использования органов или тканей потерпевшего* (п. «ж» ч. 2 ст. 111 УК РФ) заключается, во-первых, в причинении ему тяжкого вреда здоровью, с тем, чтобы в бессознательном состоянии изъять тот или иной внутренний орган (ткань), или,

Уголовное право

во-вторых, в самом по себе принудительном изъятии у лица путем соответствующей медицинской операции какого-либо внутреннего органа. *Оконченным* преступление является независимо от того, удалось ли виновному фактически получить в свое распоряжение орган или ткань человеческого организма (формальный состав).

Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, *повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего* (ч. 4 ст. 111 УК РФ), - сложный для уяснения состав преступления, в котором как бы слиты воедино два самостоятельных деяния: умышленное причинение тяжкого телесного повреждения и причинение смерти по неосторожности. Это вызывает трудности в квалификации, необходимость отграничить состав данного преступления, с одной стороны, от убийства (ст. 105 УК РФ), а с другой, - от причинения смерти по неосторожности (ст. 109 УК РФ).

С объективной стороны это преступление заключается в причинении тяжкого вреда здоровью (фактически опасного для жизни телесного повреждения), которое вызвало, явившись непосредственной причиной, еще более тяжкое последствие - смерть потерпевшего. Если причина наступления смерти состоит в ином, например, в неумело оказанной медицинской помощи, индивидуальных особенностях организма потерпевшего, ч. 4 ст. 111 УК РФ вменена лицу, которое умышленно причинило тяжкий вред здоровью потерпевшего, быть не может.

Наибольшую трудность представляет оценка **субъективной стороны** рассматриваемого преступления. Ее специфика в том, что это преступление совершается с двумя формами вины, т.е. характеризуется умыслом (прямым или косвенным) относительно причинения тяжкого телесного повреждения и неосторожностью (легкомыслием либо небрежностью) относительно причинения смерти потерпевшему. Это означает, что причинение смерти не охватывалось умыслом виновного, однако он предвидел возможность ее наступления, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывал на ее предотвращение либо не предвидел, но должен был и мог предвидеть возможность наступления смерти. Только такая трактовка вины в этом случае и позволяет отграничить содеянное от убийства, при котором лицо желает или сознательно допускает смертельный исход, и от причинения смерти по неосторожности, при котором всегда отсутствует умысел на причинение тяжкого вреда здоровью человека.

В постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 года «О судебной практике по делам об убийстве (ст.105 УК РФ)» подчеркивается необходимость отграничения убийства от умышленного причинения тяжкого вреда здоровью, повлекшего по неосторожности смерть потерпевшего. При решении вопроса о содержании умысла виновного следует исходить из совокупности всех обстоятельств совершенного преступления и учитывать, в частности, способ и орудие преступления, количество, характер и локализацию телесных повреждений (например, ранения жизненно важных органов человека), причины прекращения виновным преступных действий, а также предшествующее преступлению и последующее поведение виновного и потерпевшего, их взаимоотношения.)

Уголовное право

Совокупность преступлений образует причинение в разное время тяжкого вреда здоровью двух или более потерпевших, а также посягательство на здоровье одного и того же лица, но по вновь возникшему умыслу. Напротив, действия виновного, совершенные в отношении одного и того же человека в течение непродолжительного периода времени, с единым умыслом, по единому мотиву рассматриваются как единое преступление и должны квалифицироваться только по ст. 111 УК РФ (соответствующей части). Одновременное причинение тяжкого вреда здоровью двух и более лиц квалифицируется по п. «б» ч. 3 ст. 111 УК РФ.

Умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью (ст. 112 УК РФ). Причинение средней тяжести вреда здоровью означает, что причинен *не опасный для жизни человека и не повлекший последствий*, указанных в ст. 111 УК РФ, вред здоровью, который вызвал: а) длительное расстройство здоровья или б) значительную стойкую утрату общей трудоспособности менее чем на одну треть.

Под длительным расстройством здоровья в экспертной практике понимаются непосредственно связанные с повреждением последствия (заболевания, нарушения функции и т.д.) продолжительностью *свыше трех недель* (более 21 дня). *Под значительной стойкой утратой общей трудоспособности* менее чем на одну треть понимается утрата такой трудоспособности от 10 до 33% включительно.

К такого рода причинению вреда здоровью, в частности, относятся трещины и переломы мелких костей, одного-трех ребер на одной стороне, вывихи в мелких суставах, потеря пальца руки или ноги.

Квалифицированным видом данного преступления (ч. 2) признается то же деяние, если оно совершено: 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 малолетнего или иного лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, а равно с особой жестокостью, издевательством или мучениями для потерпевшего; г) группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; д) из хулиганских побуждений; е) по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы.

Причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью в состоянии аффекта (ст. 113 УК РФ). Причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью потерпевшего лицом, находящимся в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения, относится к преступлениям против здоровья, совершенным при смягчающих обстоятельствах. Это обусловлено особым психическим состоянием виновного, которое снижает способность руководить своими действиями и вызвано поведением самого потерпевшего.

Условия признания сильного душевного волнения аффективным состоянием полностью совпадают с теми, которые были рассмотрены в предыдущем параграфе при анализе преступления, предусмотренного ст. 107 УК РФ. В данном случае также необходимо установить, что сильное душевное волнение было, во-первых, внезапным и, во-вторых, наступило в результате насилия,

Уголовное право

издевательства или тяжкого оскорбления со стороны потерпевшего либо иными противоправными или аморальными действиями (бездействием), а равно длительной психотравмирующей ситуацией, возникшей в связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего.

Субъективная сторона преступления - вина в форме умысла, который может быть как прямым, так и косвенным, однако всегда внезапно возникшим.

Причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью двух или более потерпевших в состоянии аффекта квалифицируется только по ст. 113 УК РФ. По этой же статье влечет ответственность умышленное причинение в состоянии аффекта тяжкого вреда здоровью, *повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего*. В данном случае имеется конкуренция ч. 4 ст. 111 и ст. 113 УК РФ, которая разрешается в пользу нормы, предусматривающей состав преступления со смягчающими обстоятельствами, т.е. ст. 113 УК РФ.

Причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст. 114 УК РФ). Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью в особой ситуации - при необходимой обороне, тяжкого или средней тяжести вреда здоровью в процессе задержания лица, совершившего преступление, с превышением допустимых пределов рассматриваются как преступления против здоровья при смягчающих обстоятельствах. Признаки составов этих преступлений во многом совпадают с теми, о которых шла речь при анализе преступлений, предусмотренных ст. 108 УК РФ.

Необходимо лишь подчеркнуть, что состав преступления, предусмотренного ст. 114 УК РФ, охватывает умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, которое *повлекло по неосторожности смерть посягающего* (при необходимой обороне) или задерживаемого (при задержании преступника). Кроме того, содеянное квалифицируется по ст. 114 УК РФ и в том случае, если виновный, превысив допустимые пределы необходимой обороны (задержания преступника), действовал общеопасным способом либо причинил тяжкий или средней тяжести вред здоровью двух или более лиц.

Причинение *по неосторожности* тяжкого или средней тяжести вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, состава данного преступления не образует. Не может это деяние квалифицироваться и по ст. 118 УК РФ.

Умышленное причинение легкого вреда здоровью (ст. 115 УК РФ). Состав данного преступления охватывает причинение легкого вреда здоровью, признаками которого являются: а) кратковременное расстройство здоровья или б) незначительная стойкая утрата общей трудоспособности. Согласно сложившейся практике под кратковременным расстройством здоровья следует понимать временную утрату трудоспособности *продолжительностью не свыше трех недель* (21 дня). Незначительная стойкая утрата трудоспособности означает стойкую утрату общей трудоспособности до 10%.

Небольшие немногочисленные повреждения (ссадины, кровоподтеки, поверхностные раны), которые не повлекли за собой кратковременного

Уголовное право

расстройства здоровья или незначительной стойкой утраты общей трудоспособности, не расцениваются как вред здоровью. Поэтому состав данного преступления при их наличии отсутствует. Содеянное может квалифицироваться как побои или (в некоторых случаях) как истязание (ст. 116, 117 УК РФ).

При наличии хулиганских побуждений, а также по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы причинение легкого вреда здоровью квалифицируется по ч. 2 ст. 115 УК РФ.

Субъективная сторона - вина в форме *умысла* (прямого или косвенного).

Побои (ст. 116 УК РФ). Объективную сторону этого преступления образуют, во-первых, действия, характеризующиеся как побои, и, во-вторых, иные насильственные действия, причиняющие физическую боль. Характерно, что как те, так и другие не влекут последствий, предусмотренных ст. 115 УК РФ, т.е. не причиняют легкого вреда здоровью, вызывающего кратковременное расстройство здоровья или незначительную стойкую утрату общей трудоспособности.

Под *побоями* понимается многократное нанесение ударов, в результате которых на теле потерпевшего не остается никаких повреждений анатомической целостности органов либо обнаруживаются ссадины, кровоподтеки, небольшие раны. Если побои не оставляют после себя объективных следов, то эксперт фиксирует жалобы потерпевшего (в том числе на болезненные ощущения при прикосновении к телу). Сам же по себе факт побоев устанавливается органами предварительного следствия и судом в процессуальном порядке.

Иные действия, причиняющие физическую боль, состоят в щипании, сечении, воздействии огнем или иными природными биологическими факторами (включая использование животных и насекомых), если это сопряжено с причинением *физической боли*. Поэтому, например, лишение потерпевшего возможности дышать (удушение) не относится к действиям, охватываемым составом данного преступления (но может квалифицироваться как истязание по ст. 117 УК РФ).

При наличии хулиганских побуждений, а также по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы нанесение побоев влечет ответственность по ч. 2 ст. 116 УК РФ.

Истязание (ст. 117 УК РФ). С объективной стороны истязание представляет собой причинение *физических* или *психических страданий* путем систематического нанесения побоев либо иные насильственные действия. При этом здоровью потерпевшего не должно быть причинено тяжкого или средней тяжести вреда. В противном случае содеянное охватывается составами преступлений, предусмотренных ст. 111 и 112 УК РФ.

Умышленное причинение в процессе истязания легкого вреда здоровью охватывается ст. 117 УК РФ и дополнительной квалификации по ст. 115 УК РФ не требует.

Таким образом, сущность истязания заключается в особом способе причинения физических или психических страданий потерпевшему. Способами истязания являются: 1) *систематическое* (т.е. многократное, совершенное не

Уголовное право

менее трех раз) *нанесение побоев* - множественных ударов; 2) *иные насильственные действия*, причиняющие страдания человеку (например, путем длительного лишения пищи, питья или тепла либо помещения или оставления жертвы во вредных для здоровья условиях), а равно действия, связанные с многократным или длительным причинением боли (например, избивание плетью, розгами, щипание, уколы, укусы, причинение множественных слабовыраженных повреждений тупыми или остроколющими предметами, воздействие термических факторов).

Не рассматривается как истязание причинение психических страданий путем систематического унижения человеческого достоинства или угроз. В соответствующих случаях указанные действия могут образовать составы других преступлений против личности (например, оскорбление - ст. 130 УК РФ, угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью - ст. 119 УК РФ).

Квалифицированный состав истязания (ч. 2 ст. 117 УК РФ) образует деяние, совершенное: 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 иной зависимости от виновного, а равно лица, похищенного или захваченного в качестве заложника; д) с применением пытки; 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.

Беспомощное состояние потерпевшего при истязании может быть обусловлено как возрастом (малолетний, престарелый), физиологическим состоянием (больной, раненый, находящийся в сильной степени опьянения), так и действиями самого виновного (связывание, введение одурманивающих веществ и т.д.). Такое состояние потерпевшего должно осознаваться виновным и специально использоваться в процессе совершения преступления.

Под *материальной или иной зависимостью* понимается, например, зависимость малолетних детей от родителей или престарелых родителей от взрослых детей, должника от кредитора, подчиненного от начальника, спортсмена от тренера.

Истязание *с применением пытки* означает, что потерпевшему причиняются физические или психические (нравственные) страдания с помощью особо изощренного способа воздействия на тело (органы чувств) и психику жертвы, что вызывает состояние продолжительных мук. При этом виновный преследует цель понуждения потерпевшего к даче показаний или иным действиям, противоречащим воле человека, а также в целях наказания его либо в иных целях (примечание к ст. 117 УК РФ).

Субъективная сторона истязания - вина в форме прямого умысла.

Уголовное право

Причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности (ст. 118 УК РФ). Понятие тяжкого вреда здоровью рассмотрено в предыдущем вопросе и в данном случае специально не анализируется.

Причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности означает совершение этих деяний по легкомыслию или небрежности. Как правило, это связано с грубым нарушением правил бытовой предосторожности или несоблюдением правил предосторожности в сфере профессиональной деятельности. В последнем случае деяние отличается повышенной общественной опасностью. Поэтому в законе установлен *квалифицированный состав* этого преступления (ч. 2 ст. 118 УК РФ) - вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей.

Ответственность за данное деяние наступает только в тех случаях, когда неосторожное причинение вреда здоровью соответствующей тяжести не охватывается составом иного преступления, сопряженного с наступлением вреда в результате ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей (например, составом халатности - ч. 2, 3 ст. 293 УК РФ).

Заражение венерической болезнью (ст. 121 УК РФ). **Объективная сторона** преступления выражается в действиях или бездействии, результатом которых явилось заражение венерической болезнью (сифилис, гонорея, мягкий шанкр, лимфогранулематоз), т.е. предполагает обязательное наступление вредных последствий (материальный состав). Способ заражения в данном случае для квалификации значения не имеет: оно может состояться как посредством полового сношения, так и бытовым путем - в результате нарушения больным правил личной гигиены в семье, на работе (пользование общей посудой, полотенцем и т.п.).

Субъективная сторона - вина в форме *умысла* (прямого и косвенного). Неосторожность в виде, как легкомыслия, так и небрежности в этом составе исключается.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет, страдающее венерической болезнью и знающего об этом (последнее должно быть подтверждено, например, предостережением лечебного учреждения).

Часть 2 ст. 121 УК РФ предусматривает ответственность за заражение венерической болезнью *двух или более лиц либо заведомо несовершеннолетнего*. Под заражением двух или более лиц понимается как одновременное, так и разновременное их заражение, если не истек срок давности за первое деяние. При заражении венерической болезнью несовершеннолетнего виновный должен знать или допускать, что потерпевший не достиг возраста 18 лет.

Заражение ВИЧ-инфекцией (ст. 122 УК РФ). **Объективная сторона** преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 122 УК РФ, заключается в заведомом поставлении вирусоносителем или ВИЧ-больным другого лица в опасность заражения ВИЧ-инфекцией (формальный состав). Способ совершения деяния определяется способом распространения вируса иммунодефицита - половым путем, через кровь (при переливании, при контактах поврежденных поверхностей тела) или при использовании медицинского оборудования и инструментов. Наиболее распространено поставление в опасность заражения ВИЧ-инфекцией

Уголовное право

путем полового сношения без использования механических предохранительных средств (презервативов).

Согласие лица на половое сношение с вирусоносителем, при котором существует опасность заражения ВИЧ-инфекцией, исключает уголовную ответственность вирусоносителя (больного) (примечание к ст. 122 УК РФ). Ответственность также не наступает, если он предпринял необходимые меры, исключающие возможность внесения вируса в организм партнера.

С **субъективной стороны** преступление характеризуется умыслом: виновный достоверно знает, что своими действиями создает реальную возможность заражения другого лица ВИЧ-инфекцией, и желает совершить их.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет, знающее о наличии заболевания ВИЧ-инфекцией.

Часть 2 ст. 122 УК РФ предусматривает *фактическое заражение* другого человека ВИЧ-инфекцией лицом, знавшим о наличии у него этой болезни (материальный состав). *Оконченным* это преступление является независимо от того, разовьется у потерпевшего болезнь вследствие попадания вируса в организм или нет.

По смыслу закона в данном случае *субъектом* преступления является не только ВИЧ-больное лицо, знавшее о наличии у него этой болезни, но и знавшее о состоянии своего здоровья ВИЧ-инфицированное лицо.

Субъективная сторона деяния - вина в форме *умысла* или *неосторожности*.

Примечание к ст. 122 УК РФ устанавливает, что лицо, совершившее деяния, предусмотренные ч. 1 или 2 данной статьи, освобождается от уголовной ответственности, в случае если другое лицо, поставленное в опасность заражения либо зараженное ВИЧ-инфекцией, было своевременно предупреждено о наличии у первого из них этой болезни и добровольно согласилось совершить действия, создавшие опасность заражения.

Заражение ВИЧ-инфекцией *двух или более лиц* либо *заведомо несовершеннолетнего* квалифицируется по ч. 3 ст. 122 УК РФ.

Часть 4 данной статьи предусматривает специальный состав - заражение другого лица ВИЧ-инфекцией *вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей*. Следовательно, **субъектом** преступления тут выступает лицо, которое профессионально, по работе связано с инфицированными или ВИЧ-больными людьми или с получением и использованием донорской крови - основного потенциального источника ВИЧ-инфекции (медицинский работник).

Объективную сторону преступления образуют действия (бездействие), состоящие в нарушении как специально установленных правил профилактики ВИЧ-инфекции (например, некачественная проверка донорской крови и крови лиц, проходящих освидетельствование), так и общих требований предосторожности (например, некачественная подготовка к повторному использованию медицинского инструмента). Обязательным последствием является *заражение ВИЧ-инфекцией хотя бы одного лица*. Это последствие должно находиться в прямой причинной связи с ненадлежащим исполнением виновным своих профессиональных обязанностей.

Уголовное право

Субъективная сторона преступления, предусмотренного ч. 4 ст. 122 УК РФ, как и любого деяния, состоящего в ненадлежащем соблюдении тех или иных мер безопасности или невыполнении профессиональных обязанностей, характеризуется *виной в форме неосторожности* (легкомыслия или небрежности).

Неоказание помощи больному (ст. 124 УК РФ). В соответствии со ст. 39 Основ законодательства РФ «Об охране здоровья граждан» от 22 июля 1993 года скорая медицинская помощь оказывается гражданам при состояниях, требующих срочного медицинского вмешательства (при несчастных случаях, травмах, отравлениях и других состояниях и заболеваниях), осуществляется безотлагательно лечебно-профилактическими учреждениями независимо от территориальной, ведомственной подчиненности и формы собственности, медицинскими работниками, а также лицами, обязанными ее оказывать в виде первой помощи по закону или специальному правилу.

Объективная сторона рассматриваемого преступления заключается в бездействии - неоказании помощи больному без уважительных причин, если это повлекло по неосторожности причинение средней тяжести вреда здоровью больного (ч. 1 ст. 124 УК РФ) либо смерть больного или причинение тяжкого вреда его здоровью (ч. 2 ст. 124 УК РФ). При этом необходимо установить прямую причинную связь между бездействием лица и вредными последствиями.

Конкретно это преступление может выразиться, например, в отказе применить искусственное дыхание, сделать перевязку, передать лекарства, доставить в больницу. Уважительными причинами признаются, например, непреодолимая сила, болезненное состояние самого лица, обязанного оказывать медицинскую помощь, отсутствие необходимых лекарств, материалов и инструментов.

Субъективная сторона - вина в форме неосторожности по отношению к причинению вреда жизни и здоровью больного (как легкомыслие, так и небрежность).

Субъект преступления - специальный: достигшее 16-летнего возраста вменяемое лицо, обязанное оказывать помощь больному в соответствии с законом или со специальным правилом. Прежде всего, это врачи, а также руководители туристических групп, специально выделенные члены экспедиций, зимовок и др. Лица медперсонала, которые по работе не оказывают медицинскую помощь (фармацевт, лаборант, санитарка), за рассматриваемое преступление ответственности не несут; их бездействие в соответствующих случаях может квалифицироваться по ст. 125 УК РФ.

21.4. Преступления, ставящие в опасность жизнь и здоровье человека

Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью (*ст. 119 УК РФ*). Объективная сторона этого преступления состоит в действиях, представляющих собой психическое насилие и выражающихся в высказывании намерения убить другое лицо или причинить ему тяжкий вред. Способ угрозы при этом значения не имеет - устно, письменно, с помощью жестов, по телефону. Угроза другому

Уголовное право

человеку (или нескольким людям) может быть высказана непосредственно или передана через третьих лиц.

Обязательным условием ответственности за угрозу убийством или причинением тяжкого вреда здоровью является реальность высказываемой угрозы. Это означает, что потерпевший должен воспринимать угрозу не как пустую декларацию или шутивное заявление, а именно как намерение виновного через какое-то время реализовать ее. Явно устрашающее воздействие имеет угроза, подкрепленная, например, демонстрацией оружия либо изъятых у других потерпевших органов или тканей, сопровождающаяся описанием конкретных способов причинения смерти или тяжкого вреда здоровью, особыми клятвами и др.

При решении вопроса о реальности угрозы должны учитываться как объективные, так и субъективные обстоятельства дела в их совокупности. Однако вовсе не важно, намеревался ли виновный фактически осуществить высказываемую угрозу в будущем, - главное, чтобы именно так считал человек, которому она адресована.

Угроза является оконченным преступлением с момента высказывания или совершения демонстративных действий, воспринимающихся другим лицом как опасные для его жизни или здоровья.

Не образует предусмотренного ст. 119 УК РФ преступления угроза совершить иные противоправные деяния, например изнасилование, уничтожение или присвоение имущества, разгласить конфиденциальные сведения.

В некоторых случаях угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью является способом совершения другого, более тяжкого преступления и охватывается соответствующей статьей УК РФ (например, ст. 120, 132, 296, 302, 318).

Субъективная сторона преступления - вина в форме прямого умысла.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированным видом признается то же деяние, совершенное по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы (ч. 2 **ст. 119 УК РФ**).

Принуждение к изъятию органов или тканей человека для трансплантации (**ст. 120 УК РФ**). Изъятие органов и тканей человека для трансплантации регулируется Законом РФ от 22 декабря 1992 года «О трансплантации органов и (или) тканей человека». Он регламентирует условия и порядок изъятия и пересадки соответствующих внутренних органов или тканей человека - объектов трансплантации. Статья 1 этого Закона, в частности, устанавливает, что трансплантация органов или тканей от живого донора или от трупа может быть применена только в случае, если медицинские средства не могут гарантировать сохранения жизни больного (реципиента) либо восстановления его здоровья. У живого донора изъятие органов или тканей допустимо только в случае, если его здоровью по заключению консилиума врачей-специалистов не будет причинен значительный вред. Трансплантация органов или тканей допускается исключительно с согласия живого донора.

Уголовное право

Объективную сторону преступления образует принуждение живого донора к согласию на изъятие у него органов или тканей для трансплантации. Способами принуждения выступают при этом, во-первых, насилие, во-вторых, угроза применения насилия. Состав преступления формальный, поэтому преступление является оконченным с момента совершения действий, направленных на принуждение лица дать согласие на проведение соответствующей операции по изъятию органов или тканей его организма, независимо от наступления общественно опасных последствий.

В соответствии со ст.2 Закона РФ «О трансплантации органов и (или) тканей человека» объектами трансплантации могут быть сердце, легкое, почка, печень, костный мозг и другие органы или ткани, перечень которых определяется Минздравом России. Данный закон не распространяется на органы, их части или ткани, имеющие отношение к процессу воспроизводства человека, включающие в себя репродуктивные ткани (яйцеклетку, сперму, яичники, яички или эмбрионы), а также на кровь и ее компоненты. Однако по смыслу диспозиции ст.120 УК все указанные компоненты человеческого организма являются предметом предусматриваемого ею преступления.

Если насилие сопряжено с умышленным причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего, то содеянное квалифицируется по п. «ж» ч. 2 ст. 111 УК РФ. Причинение менее опасного вреда здоровью охватывается составом данного преступления и квалификации по ч. 1 ст. 112 или ст. 115 УК РФ не требует. Однако умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью или истязание при отягчающих обстоятельствах квалифицируется соответственно по ч. 2 ст. 112 или ч. 2 ст. 117 УК РФ.

Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью предполагаемого донора как способ его принуждения полностью охватывается составом рассматриваемого преступления.

Субъективная сторона преступления - вина в форме прямого умысла.

Субъект - лицо (в том числе медицинский работник), достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 ст. 120 УК РФ содержит квалифицированный состав рассматриваемого преступления: то же деяние, совершенное в отношении лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии либо в материальной или иной зависимости от виновного. В данном случае также не имеет значения, удалось ли виновному получить у потерпевшего согласие на изъятие органа или ткани, а тем более фактически трансплантировать их (формальный состав). Не важно, кроме того, сам ли виновный поставил предполагаемого донора в беспомощное состояние или всего лишь воспользовался объективно существующей ситуацией. Применение при этом насилия охватывается ч. 2 ст. 120 УК РФ, если содеянное не образует более опасного преступления, предусмотренного ст. 111 и ч. 2 ст. 117 УК РФ.

Незаконное проведение искусственного прерывания беременности (**ст. 123 УК РФ**). Искусственное прерывание беременности (аборт) может проводиться лишь в соответствии со специальными правилами, допускающими производство этой операции по желанию женщины только в медицинском учреждении, получившем лицензию на указанный вид деятельности, врачами, имеющими

Уголовное право

специальную подготовку, высшее медицинское образование соответствующего профиля и при отсутствии противопоказаний. Операция по искусственному прерыванию беременности проводится при сроке беременности до 12 недель, по социальным показаниям - до 22 недель, а при наличии медицинских показаний и согласия женщины - независимо от срока ее беременности (ст. 36 Основ законодательства РФ «Об охране здоровья граждан» от 22 июля 1993 года).

По ч. 1 ст. 123 УК РФ незаконным признается «проведение искусственного прерывания беременности лицом, не имеющим высшего мед.образования соответствующего профиля», т.е. гинекологической специальности (хирург-гинеколог, акушер). Буквальное толкование этой нормы приводит к выводу, что основание уголовной ответственности закон связывает не с самой по себе операцией при наличии установленных медициной противопоказаний для искусственного прерывания беременности (например, если ее срок превышает 12 недель или операция проводится в непригодном помещении) либо со способом производства криминального аборта, а именно с личностью виновного. Следовательно, производство аборта лицом, имеющим высшее медицинское образование соответствующего профиля, состава преступления не образует.

Состав преступления формальный, поэтому окончательным оно признается после производства операции, завершившейся изгнанием плода, независимо от того, причинен ли при этом какой-либо вред здоровью женщины.

Субъективная сторона - вина в форме прямого умысла.

Объективную сторону деяния, предусмотренного ч. 3 ст. 123 УК РФ, образует производство аборта, которое повлекло по неосторожности смерть потерпевшей либо причинение тяжкого вреда ее здоровью. В свою очередь, из этого следует, что субъективная сторона характеризуется двумя формами вины: умыслом по отношению к действию (производству аборта) и неосторожностью по отношению к последствиям в виде смерти или тяжкого вреда здоровью потерпевшей. Неосторожность при этом может выражаться как в легкомыслии, так и в небрежности.

Оставление в опасности (**ст. 125 УК РФ**). Объективную сторону этого преступления образует бездействие - заведомое оставление без помощи лица, находящегося в опасном для жизни или здоровья состоянии и лишенного возможности принять меры к самосохранению по малолетству, старости, болезни или вследствие своей беспомощности, в случаях, когда виновный имел возможность оказать помощь этому лицу и был обязан иметь о нем заботу либо сам поставил его в опасное для жизни или здоровья состояние.

Конкретно это может проявляться в неоказании первой медицинской помощи или иной помощи, например путем предоставления транспорта, одежды, продовольствия, вызова врача, спасателей (в горах).

Для вменения состава данного преступления необходимо установить целый ряд объективных и субъективных обстоятельств. Во-первых, лицо должно находиться в «опасном для жизни или здоровья состоянии» (т.е. ему угрожает смерть или наступление тяжкого вреда здоровью и поэтому нужны экстренные меры для спасения). Во-вторых, лицо было лишено возможности принять меры к самосохранению ввиду малолетства, старости, болезни или вследствие своей беспомощности. В-третьих, виновный имел возможность без серьезной опасности

Уголовное право

для себя или других лиц оказать требуемую помощь. В-четвертых, виновный был обязан заботиться о лице, находящемся в опасном состоянии (например, в силу родственных отношений или в силу профессии, рода деятельности), либо, в-пятых, сам поставил его в опасное для жизни и здоровья состояние (например, увлек в опасное путешествие).

Оконченным преступление является независимо от наступления реальных вредных последствий (формальный состав).

Если лицо своевременно сообщит о необходимости оказания помощи надлежащим учреждениям или лицам (милиции, пожарной охране, медицинским работникам), состав преступления отсутствует.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. При этом исключается желание наступления смерти лица, находящегося в опасном для жизни состоянии: если виновный умышленно поставил потерпевшего в опасное для жизни состояние и, предвидя неизбежность наступления смерти, желал этого последствия, содеянное образует покушение на убийство.

Субъект преступления специальный: достигшее возраста 16 лет лицо, обязанное иметь заботу о другом человеке (родители, опекуны, телохранители и др.) либо само поставившее потерпевшего в опасное для жизни или здоровья состояние (наехавший на пешехода водитель, руководитель туристической группы).

ЛЕКЦИЯ 22

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СВОБОДЫ, ЧЕСТИ И ДОСТОИНСТВА ЛИЧНОСТИ

22.1. Понятие и виды преступлений против чести и достоинства личности

Данную категорию преступлений образуют посягательства, включенные в главу 17 УК РФ. Фактически в одной главе Кодекса оказались объединены *две группы преступлений*, каждая из которых имеет свой **непосредственный объект**: а) против личной свободы (ст.126-128 УК РФ); б) против чести и достоинства личности (ст.129-130 УК РФ).

Личная (физическая) свобода человека составляет важнейшее благо и нормальное условие развития личности и общества в целом. Не случайно в ст. 9 Международного пакта о гражданских и политических правах, а также в ст.3 Всеобщей декларации прав человека провозглашено, что «каждый человек имеет право на свободу и на личную неприкосновенность». Исходя из этого «никто не должен содержаться в рабстве или в подневольном состоянии, подвергаться произвольному аресту, задержанию и содержанию под стражей, а также изгнанию».

Право каждого на личную свободу и неприкосновенность личности закреплено Конституцией Российской Федерации (ст. 22). Посягательство на личную свободу граждан по общему правилу влечет ответственность по ст. 126 (похищение человека), 127 (незаконное лишение свободы), 127¹ (торговля людьми), 127² (использование рабского труда) и ст. 128 (незаконное помещение в психиатрический стационар). Одно из преступлений против общественной безопасности образует захват заложника - деяние, также связанное с посягательством на личную свободу человека (ст. 206 УК РФ). На свободу человека могут посягать и иные преступления, имеющие другой непосредственный объект, например совершаемые должностными лицами - представителями власти (органов уголовной юстиции) и поэтому предусмотренные в других главах Особенной части УК (ст. 286, 301, 305).

В соответствии со ст. 21 и 23 Конституции Российской Федерации достоинство личности охраняется государством, ничто не может быть основанием для его умаления, никто не должен подвергаться унижающему его достоинство обращению, каждый имеет право на защиту своей чести и доброго имени. Эти положения также продиктованы соответствующими нормами международного права, содержащимися, в частности, в Международном пакте о гражданских и политических правах и Всеобщей декларации прав человека. Умаление чести и достоинства личности влечет не только гражданско-правовую (ст. 152 ГК), но в соответствующих случаях и повышенную - уголовно-правовую ответственность по ст. 129 (клевета) и 130 УК РФ (оскорбление).

Таким образом, под **преступлениями против свободы, чести и достоинства личности** понимаются деяния, непосредственно посягающие на

Уголовное право

свободу человека, а также на честь и достоинство личности как блага, принадлежащие всякому человеку от рождения.

22.2. Преступления против личной свободы

Похищение человека (*ст. 126 УК РФ*). Непосредственным объектом этого преступления (так же как и незаконного лишения свободы и незаконного помещения в психиатрический стационар) является личная, т.е. физическая, свобода человека (свобода передвижения).

Объективную сторону похищения человека образует тайное или открытое деяние в виде завладения (захвата) живого человека, сопряженное с перемещением его в другое место и последующим насильственным ограничением его свободы. Потерпевшим при этом может выступать любое лицо независимо от возраста, гражданства, социального положения (например, должностное лицо, лицо, не имеющее постоянного места жительства, осужденный). Однако судебная практика исходит из того, что не образует похищения человека завладение собственным или усыновленным ребенком одним из родителей, а равно бабушкой или дедом вопреки воле людей, у которых он по закону находится на воспитании, если эти действия совершаются в интересах ребенка.

Оконченным преступление признается после того, как человек будет фактически захвачен и хотя бы на некоторое время (например, на несколько часов) перемещен в другое место. Если один и тот же человек похищается во второй раз по вновь возникшему умыслу, то содеянное образует совокупность преступлений.

Согласие самого человека на тайное перемещение в иное место, о чем не догадываются его родные и близкие либо иные лица, заинтересованные в его судьбе, исключает применение ст. 126 УК РФ.

Удержание потерпевшего в неволе, если этому не предшествовало его перемещение в иное место, состава данного преступления не образует и квалифицируется по ст. 127 УК.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла.

Субъект - лицо, достигшее возраста 14 лет.

Квалифицированный состав похищения человека (ч. 2 ст. 126 УК РФ) образует то же деяние, 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 для виновного находящейся в состоянии беременности; в отношении двух или более лиц; из корыстных побуждений.

Похищение человека признается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в нем участвовали лица, заранее договорившиеся о совместном совершении этого преступления. При этом они могут распределить между собой роли, однако каждый из них должен принимать непосредственное участие в завладении потерпевшим или принудительном перемещении его в другое место. Действия лица, являющегося организатором похищения человека, не могут квалифицироваться как соисполнительство.

Уголовное право

Под применением насилия, опасного для жизни или здоровья, в данном случае понимается фактическое причинение потерпевшему тяжкого, средней тяжести и легкого вреда здоровью. Однако в случае причинения тяжкого вреда здоровью при наличии отягчающих признаков, указанных в ч. 2 и 3 ст. 111 УК РФ, содеянное квалифицируется по совокупности ч. 2 и 3 ст. 111 УК РФ и ч. 2 ст. 126 УК РФ. Если же насилие было применено не в момент похищения потерпевшего, а после этого и с другой целью, то оно не может выступать квалифицирующим признаком состава похищения человека.

Угроза применения насилия означает, что потерпевшему угрожают убийством, причинением вреда здоровью любой тяжести, и он воспринимает такую угрозу как реальную. Применение ст. 119 УК РФ при этом не требуется.

Применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия, включает использование любого огнестрельного, холодного, газового (пистолеты, револьверы) оружия, а также бытовых предметов (бритва, топор, кухонный нож) и предметов, специально приспособленных для нанесения телесных повреждений. Газовые баллончики признаются таковыми лишь при условии, что их использование было способно вызвать причинение вреда, опасного для жизни или здоровья.

Похищение двух или более лиц предполагает, как правило, одновременное завладение как минимум двумя потерпевшими и совершается с единым умыслом. В отдельных случаях между первым и вторым похищениями может быть разрыв во времени, однако виновный при этом действует с заранее возникшим на похищение двух лиц умыслом.

О корыстных побуждениях свидетельствует стремление виновного извлечь материальную выгоду из преступления (например, получить выкуп за освобождение похищенного человека или заставить потерпевшего совершить в его пользу действия имущественного характера). Если похищение человека сопряжено с вымогательством имущества или права на имущество, деяние квалифицируется по совокупности ст. 126 и 163 УК РФ.

Деяния, предусмотренные ч. 1 или 2 ст. 126 УК РФ, если они совершены организованной группой или повлекли по неосторожности смерть потерпевшего или иные тяжкие последствия, образуют особо квалифицированный состав преступления (ч. 3 ст. 126 УК РФ).

Организованная группа - это устойчивая, состоящая из двух или более лиц группа, участники которой заранее объединились для совершения одного или нескольких преступлений. Необязательно, чтобы группа ставила целью именно похищение людей; главное, чтобы она была устойчивой, сплоченной. Независимо от выполняемой роли при похищении человека, как организатор группы, так и все ее участники подлежат ответственности непосредственно по ч. 3 ст. 126 УК РФ.

Смерть потерпевшего в результате умышленного причинения тяжкого вреда здоровью не может квалифицироваться по признаку неосторожного причинения смерти потерпевшему (ч. 3 ст. 126 УК РФ), так как такое преступление в целом является умышленным и наряду с вменением других квалифицирующих признаков ст. 126 УК РФ требует дополнительной квалификации по ч. 4 ст. 111 УК РФ.

Уголовное право

Под иными тяжкими последствиями понимается, в частности, самоубийство потерпевшего, психическое расстройство или тяжкое заболевание, возникшее у кого-либо из его родственников, срыв важного государственного мероприятия или особо значимой коммерческой сделки. Эти последствия должны находиться в прямой причинной связи с похищением человека.

Убийство похищенного человека, а также убийство потерпевшего в процессе похищения квалифицируется по п. «в» ч. 2 ст. 105, вменения ч. 3 ст. 126 УК РФ при этом не требуется.

В соответствии с примечанием к ст. 126 УК РФ «лицо, добровольно освободившее похищенного, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления». По смыслу данной нормы в ней имеется в виду состав иного преступления, связанного с совершением похищения человека (например, незаконное приобретение оружия, умышленное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью потерпевшего), наличие которого исключает освобождение от уголовной ответственности. Под добровольным освобождением понимается такое, которое последовало в той ситуации, когда виновный мог продолжать незаконно удерживать похищенное лицо, но предоставил ему свободу.

Незаконное лишение свободы (**ст. 127 УК РФ**). Объективную сторону этого преступления образуют действия, состоящие в ограничении личной свободы (свободы передвижения) человека, не связанные с его похищением. Фактически деяние, предусмотренное данной статьей УК, может состоять в насильственном удержании человека в помещении путем водворения в него или посредством связывания. Практика не признает незаконным лишением свободы вынужденное пребывание лица в каком-либо помещении (в том числе в собственном доме, на даче) под влиянием внешней угрозы применения насилия над ним или его близкими. Способом совершения преступления выступает, следовательно, физическое насилие; психическое насилие может дополнять его.

Оконченным считается преступление с момента фактического лишения свободы независимо от длительности пребывания потерпевшего в неволе. Однако явно незначительный промежуток времени, на которое лицо было принудительно ограничено в свободе передвижения, может свидетельствовать о малозначительности деяния и не составлять преступления (ч. 2 ст. 14 УК РФ).

Основное отличие незаконного лишения свободы от похищения человека заключается в способе, с помощью которого потерпевший лишается возможности свободно перемещаться по своему усмотрению: в данном случае исключается противоправное перемещение человека в другое место. Поэтому по ст. 127 УК РФ должно квалифицироваться последующее незаконное удержание человека, находящегося в определенном месте по собственной воле, например лица, нанятого для сезонной работы, после истечения срока контракта.

Точно так же удержание чужого заблудившегося ребенка вопреки его воле образует незаконное лишение свободы, а не похищение человека. Однако деяние лица, незаконно удерживающего в неволе похищенного другими лицами человека по предварительному сговору с ними, квалифицируется по ч. 2 ст. 127 УК РФ.

Лишение свободы другого человека с его согласия, а также в процессе необходимой обороны, крайней необходимости или задержания преступника не

Уголовное право

рассматривается как незаконное. Доставка человека обманным путем в отдаленную местность или место, откуда он не в состоянии быстро выбраться (остров, пещера и т.п.), не может рассматриваться как незаконное лишение свободы, так как человек по собственной воле, хотя и не догадываясь о последствиях, был туда перемещен.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицирующие признаки рассматриваемого преступления, указанные в ч. 2 и 3 ст. 127 УК, полностью совпадают с соответствующими квалифицирующими признаками похищения человека, указанными соответственно в ч. 2 или 3 ст. 126 УК РФ.

Торговля людьми (ст. 127¹ УК РФ). Данное преступление относится к числу преступлений международного характера, ответственность за которое предусмотрена, в частности, Протоколом № 1 к Конвенции ООН против транснациональной организованной преступности 2000 года.

Объект преступления - свобода человека, который при его совершении фактически является товаром.

Объективная сторона преступления заключается в совершении следующих действий: а) купля-продажа человека; б) вербовка; в) перевозка; г) передача; д) укрывательство; е) получение. Наступление в результате совершения этих действий каких-либо отрицательных последствий для потерпевшего не требуется (формальный состав).

Купля-продажа означает возмездную сделку, при которой одна сторона за плату приобретает человека в свою пользу (владение), а другая - продает. При этом не имеет значения, что сам продаваемый человек не осознавал этого обстоятельства. Платой за покупаемого человека может служить как денежная сумма, так и движимое или недвижимое имущество либо право на имущество. «Живой товар» может оплачиваться также путем списания долга, ответными услугами имущественного или неимущественного характера (например, путем предоставления преимущества в сфере внешнеэкономической деятельности, при выделении квот на экспорт товаров).

Таким образом, сторонами сделки выступают лица, непосредственно заинтересованные в эксплуатации людей, причем таковым является и приобретатель «живого товара», который планирует не эксплуатировать людей, а сразу же перепродать их по более выгодной цене.

Вербовка при торговле людьми означает предложение каким-либо лицам стать «живым товаром», как открытое, так и путем обмана - склонения их к определенной трудовой деятельности в качестве легальной рабочей силы и обещания при этом покровительства со стороны заинтересованных физических или юридических лиц.

Перевозка - это фактическое перемещение каким-либо видом транспорта (легально или нелегально) в другую страну или на территории России людей, выступающих в качестве «живого товара» (не обязательно осознающих себя в этом качестве), лицом, которое не является продавцом или приобретателем этого «товара», а также организация транспортировки людей, завербованных для

Уголовное право

использования в качестве рабочей силы (например, оформление виз, личных документов, приобретение билетов).

Под передачей людей в данном случае понимаются такие способы распоряжения ими, как дарение, обмен, использование в качестве залога, одалживание на время для эксплуатации взамен уплаты долга и т. п.

Укрывательство - это любые действия, затрудняющие деятельность правоохранительных органов по установлению местонахождения жертв торговли людьми, а также препятствующие в этом родственникам или иным заинтересованным лицам (например, предоставление помещения для временного проживания, изготовление фальшивых документов, сообщение заведомо недостоверных сведений).

Получение людей охватывает деяние посредника в сделке купли-продажи (непосредственные участники сделки рассматриваются как ее исполнители) либо выражается в действиях, обусловленных передачей жертв торговли людьми - принятие «живого товара» в виде подарка, получение человека во временное пользование для его эксплуатации и т. п.

Окончено преступление с момента совершения сделки в виде купли-продажи человека (при этом полной оплаты «товара» не требуется) либо с момента совершения любого из вышеназванных действий. Договоренность о совершении такого рода сделки квалифицируется как приготовление к преступлению (ст. 30, 127¹ УК РФ).

Субъективная сторона - вина в форме прямого умысла. Эксплуатация человека (людей) как цель преступления в соответствии с примечанием 2 к ст. 127¹ УК РФ означает стремление виновного использовать потерпевшего для занятия проституцией или иными формами оказания сексуальных услуг, принудительно использовать его труд либо иным образом использовать не связанное с трудом подневольное состояние, а также принудительно использовать его в качестве донора.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет (продавец, покупатель, а также иные лица, совершившие вышеназванные действия). Таковыми могут быть не только посторонние для потерпевшего лица, но и его кровные и приемные родители, опекуны (попечители), иные родственники.

Часть 2 ст. 127¹ УК РФ предусматривает более строгую ответственность за то же деяние, совершенное: а) в отношении двух или более лиц; б) в отношении заведомо несовершеннолетнего; в) лицом с использованием своего служебного положения; г) с перемещением потерпевшего через Государственную границу Российской Федерации или с незаконным удержанием его за границей; д) с использованием поддельных документов, а равно с изъятием, сокрытием либо уничтожением документов, удостоверяющих личность потерпевшего; е) с применением насилия или с угрозой его применения; ж) в целях изъятия у потерпевшего органов или тканей; з) в отношении лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии либо в материальной или иной зависимости от виновного; и) в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности.

Уголовное право

Содержание многих из названных квалифицирующих признаков аналогично одноименным признакам составов преступлений против личности (например, похищения человека - ст. 126 УК РФ).

Так, преступление, совершенное в отношении двух или более лиц, предполагает, что умыслом виновного охватывается, как правило, одновременное осуществление незаконной сделки в отношении нескольких человек. Однако этот признак охватывает и разновременную продажу двух или более человек, если это было обусловлено сторонами при заключении сделки.

Использование служебного положения при торговле людьми означает, что в преступлении участвует должностное лицо, иной государственный или муниципальный служащий (например, представители органов опеки, сотрудники детского дома) либо не являющиеся таковыми работники негосударственной организации (например, родильного дома).

Перемещение потерпевшего через Государственную границу Российской Федерации может быть как легальным (законным), так и противоправным. При этом факт согласия потерпевшего на выезд в иностранное государство для трудоустройства уголовно-правового значения не имеет.

Незаконное удержание потерпевшего за границей является самостоятельным квалифицирующим обстоятельством торговли людьми. Оно означает, что потерпевший не может выехать в Россию или какое-либо иное государство из страны, где происходит его эксплуатация, в результате противодействия кого бы то ни было (не только лица, от которого он находится в зависимости, но и лиц, действующих в его интересах).

При использовании поддельных документов либо незаконном изъятии и уничтожении документов, удостоверяющих личность потерпевшего (п. «д» ч. 2 ст. 127¹ УК РФ), помимо этой статьи ответственность наступает также по ст. 325 УК РФ.

Цель изъятия у потерпевшего органов или тканей (п. «ж» ч. 2 ст. 127¹ УК РФ) вменяется лишь тому участнику сделки, который непосредственно руководствовался ею при совершении преступления, независимо от того, удалось ли реализовать эту цель. Понятие органов и тканей аналогично тому, как оно понимается применительно к ст. 120 УК РФ.

Особо квалифицированный состав преступления (ч. 3 ст. 127¹ УК РФ) образуют деяния, предусмотренные ч.1 и 2 данной статьи, если они: а) повлекли по неосторожности смерть, причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего или иные тяжкие последствия; б) совершены способом, опасным для жизни и здоровья многих людей; в) совершены организованной группой.

Смерть потерпевшего, а также причинение тяжкого вреда его здоровью (п. «а» ч. 3 ст. 127¹ УК РФ) могут наступить в результате действий, как сопровождающих сам по себе акт купли-продажи (например, в процессе его нелегального вывоза за границу), так и явившихся естественным его продолжением и закономерным результатом (например, последствием изъятия какого-либо внутреннего органа). Эти последствия должны находиться в прямой причинной связи с фактом торговли людьми (например, наступить в результате самоубийства, ненадлежащих условий содержания или условий подневольного труда жертв торговли людьми).

Уголовное право

«Иные тяжкие последствия» в данном случае означают, в частности, смерть, самоубийство или психическое расстройство родственников потерпевшего.

Опасный для жизни и здоровья многих людей способ (п. «б» ч. 3 ст. 127 УК РФ) понимается, например, как перевозка или укрывательство, по крайней мере, двух-трех жертв торговли людьми в условиях явного риска для их жизни или здоровья.

При совершении преступления организованной группой (п. «в» ч. 3 ст. 127¹ УК РФ) предполагается, что одной из сторон сделки или осуществления иных указанных в ч. 1 данной статьи действий являлась устойчивая группа лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений. Вменяется данный квалифицирующий признак участникам той стороны сделки, которые действовали в составе организованной группы.

По смыслу рассматриваемой статьи состав торговли людьми охватывает незаконное лишение свободы, поэтому при удержании человека в неволе применение ст. 127 УК РФ не требуется. Однако похищение человека (ст. 126 УК РФ) ст. 127¹ УК РФ не охватывается (содеянное образует совокупность преступлений).

Примечание 1 к ст. 127¹ УК РФ устанавливает специальное основание для освобождения от уголовной ответственности: если лицо, впервые совершившее деяние, предусмотренное ч. 1 или п. «а» ч. 2 этой статьи, добровольно освободит потерпевшего и будет способствовать раскрытию совершенного преступления, а в его действиях не содержится иного состава преступления, то оно освобождается от уголовной ответственности.

Использование рабского труда (ст. 127² УК РФ). Ответственность за данное преступление обусловлена положениями международного права, в том числе Протоколом № 1 к Конвенции ООН против транснациональной организованной преступности 2000 года.

В соответствии со ст. 127² УК РФ наказанию подлежит «использование труда человека, в отношении которого осуществляются полномочия, присущие праву собственности, в случае, если лицо по не зависящим от него причинам не может отказаться от выполнения работ (услуг)».

Таким образом, объективная сторона преступления заключается в действиях - привлечении жертвы торговли людьми для выполнения тех или иных работ (оказания услуг). При этом продолжительность времени, в течение которого происходит эксплуатация человека, а также характер его труда (допускаемая законом деятельность либо не предусмотренная им в качестве предпринимательской или иной деятельности) уголовно-правового значения не имеет.

Состав преступления формальный, поэтому окончательным оно признается с момента хотя бы единичного факта использования рабского труда (в том числе лицом, которое не участвовало в торговле людьми, - ст. 127¹ УК РФ).

Рабским трудом является такой, который осуществляется лицом, находящимся в подневольном состоянии, например при угрозе причинить вред ему или его близким, разгласить о них нежелательные сведения, а также при объективной невозможности человека свободно покинуть место, где используется его труд.

Уголовное право

Субъективная сторона - вина в форме прямого умысла. При этом виновное лицо желает извлечь материальную выгоду.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

По ч. 2 ст. 127² УК РФ наказывается то же деяние, совершенное: а) в отношении двух или более лиц; б) в отношении заведомо несовершеннолетнего; в) лицом с использованием своего служебного положения; г) с применением шантажа, насилия или с угрозой его применения; д) с изъятием, сокрытием либо уничтожением документов, удостоверяющих личность потерпевшего.

Деяния, предусмотренные ч.1 или 2 ст. 127² УК РФ, повлекшие по неосторожности смерть, причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего или иные тяжкие последствия либо совершенные организованной группой, квалифицируются по ч. 3 данной статьи.

Содержание названных квалифицирующих признаков аналогично тем, которые рассмотрены выше применительно к составу торговли людьми (ст. 127¹ УК РФ).

Незаконное помещение в психиатрический стационар (*ст. 128 УК РФ*). Основание и порядок помещения (госпитализации) лиц, страдающих психическим расстройством, в психиатрический стационар установлены Законом РФ от 2 июля 1992 года «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании». В соответствии со ст.11 Закона помещение в психиатрический стационар без согласия лица, страдающего психическим расстройством, или без согласия его законного представителя возможно только в исключительных случаях: как неотложная мера или по решению врачей-психиатров. Лицо, страдающее психическим расстройством, может быть принудительно госпитализировано в психиатрический стационар до постановления судьи, если его обследование или лечение возможны только в стационарных условиях, а психическое расстройство является тяжелым и обуславливает: а) его непосредственную опасность для себя или окружающих; б) его беспомощность, т.е. неспособность самостоятельно удовлетворять основные жизненные потребности; в) существенный вред его здоровью вследствие ухудшения психического состояния, если лицо будет оставлено без психиатрической помощи.

Таким образом, объективную сторону незаконного помещения лица в психиатрический стационар образует, во-первых, недобровольная (принудительная) госпитализация заведомо психически здорового человека в такого рода лечебное учреждение либо, во-вторых, помещение в него лица, страдающего психическим расстройством, однако при отсутствии оснований, установленных законодательством об оказании психиатрической помощи.

Состав преступления по ч. 1 ст. 128 УК РФ формальный, поэтому окончательным оно будет после фактической госпитализации (помещения) в психиатрический стационар.

Удержание в психиатрическом стационаре лица, помещенного туда законно и излечившегося от психического расстройства, представляет собой незаконное лишение свободы (ст. 127 УК РФ) или злоупотребление должностными полномочиями (ст. 285 УК РФ).

С субъективной стороны преступление предполагает вину в форме прямого умысла.

Уголовное право

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет (родственники, законные представители выступают соучастниками).

Часть 2 ст. 128 УК РФ устанавливает ответственность за то же деяние, если оно совершено лицом с использованием своего служебного положения либо повлекло по неосторожности смерть потерпевшего или иные тяжкие последствия.

Таким образом, субъект преступления в данном случае специальный: врач (в том числе главный врач, заведующий отделением), поместивший лицо в психиатрический стационар. Судья, вынесший постановление о госпитализации лица в недобровольном порядке (ст. 33 Закона РФ от 2 июля 1992 года «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании»), несет ответственность по ст. 305 УК РФ за вынесение заведомо неправосудного судебного акта.

Врач-психиатр, подготовивший заведомо ложное заключение, на основании которого судьей принято решение о принудительной незаконной госпитализации, несет ответственность по ч. 2 ст. 128 УК РФ как исполнитель данного преступления (посредственное исполнение).

Наступление по неосторожности смерти потерпевшего или иных тяжких последствий в данном случае понимается так же, как и в других преступлениях против свободы человека (ч. 3 ст. 126 и 127 УК РФ).

22.3. Преступления против чести и достоинства личности

Клевета и оскорбление имеют своим *непосредственным объектом* честь и достоинство личности. *Честь* - это нравственная категория, которая связывается с оценкой личности в глазах окружающих и отражает конкретное общественное положение человека, род его деятельности и признание его моральных качеств другими людьми. Под *достоинством* же, которое тесно связано с честью, понимается особое моральное отношение человека к самому себе, характеризующее его репутацию в обществе (благоразумие, мировоззрение, нравственные качества, образование и уровень знаний, соблюдение правил общежития и достойный образ жизни и др.).

Клевета (ст. 128.1 УК РФ). *Объективную сторону* этого преступления образуют действия, состоящие в распространении заведомо ложных сведений, порочащих честь и достоинство другого человека или подрывающих его репутацию. Под распространением сведений, порочащих честь и достоинство граждан или деловую репутацию граждан и юридических лиц, следует понимать опубликование таких сведений в печати, трансляцию по радио и телевидению, демонстрацию в кинохроникальных программах и других средствах массовой информации, распространение в сети Интернет, а также с использованием иных средств телекоммуникационной связи, изложение в служебных характеристиках, публичных выступлениях, заявлениях, адресованных должностным лицам, или сообщение в той или иной, в том числе устной, форме хотя бы одному лицу. Сообщение таких сведений лицу, которого они касаются, не может признаваться их распространением, если лицом, сообщившим данные сведения, были приняты достаточные меры конфиденциальности, с тем, чтобы они не стали известными третьим лицам.

Уголовное право

Изложение сведений может происходить как в устном выступлении, так и в служебных характеристиках, заявлениях, которые адресованы представителям власти, и в иной форме. Например, по одному из уголовных дел клеветнические сведения были изложены в докладной записке и приказе. Как указано в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 24 февраля 2005 г. № 3 г. Москва «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», порочащими, в частности, являются сведения, содержащие утверждения о нарушении гражданином или юридическим лицом действующего законодательства, совершении нечестного поступка, неправильном, неэтичном поведении в личной, общественной или политической жизни, недобросовестности при осуществлении производственно-хозяйственной и предпринимательской деятельности, нарушении деловой этики или обычаев делового оборота, которые умаляют честь и достоинство гражданина или деловую репутацию гражданина либо юридического лица. Если распространяемые, хотя и ложные сведения, не позорят потерпевшего, состав клеветы отсутствует.

Потерпевшим от клеветы может быть любое лицо вне зависимости от его способности воспринимать и осознавать смысл и значение распространяемых в отношении него сведений, главное чтобы это было «другое» лицо, а не распространение заведомо ложных сведений о самом себе. Умерший человек не может выступать потерпевшим от клеветы, так как нормы главы 7 УК охраняет личность, т.е. живого человека от преступных посягательств. Клевета в отношении умершего может рассматриваться как преступление лишь в том случае, когда она является средством умаления чести и достоинства живых лиц, например, родственников умершего.² Клевета может состоять в распространении заведомо ложных сведений как об одном, так и о нескольких лицах. Не могут выступать в качестве потерпевшего по ст. 128.1 УК юридические лица, защита их репутации осуществляется в гражданско-правовом порядке.

Состав преступления формальный, клевета считается оконченной с момента распространения указанных сведений вне зависимости от того, были ли они восприняты потерпевшим и причинили ли какой-либо вред его физическому, психическому здоровью.

Объективная сторона клеветы характеризуется действиями, состоящими в распространении заведомо ложных сведений, порочащих честь и достоинство другого лица или подрывающего его репутацию. *Обязательным элементом клеветы* является заведомая ложность позорящих другое лицо измышлений о конкретных фактах, касающихся потерпевшего. Если лицо, распространившее ложные измышления, добросовестно заблуждалось относительно соответствия действительности распространяемых им сведений, однако высказывания его

² Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 февраля 2005 г. № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц» определяет, что по требованию заинтересованных лиц защита чести и достоинства гражданина допускается после его смерти в гражданско-правовом порядке (п.1 ст. 152 ГК РФ).

Уголовное право

носили оскорбительный характер, оно может быть привлечено к ответственности за оскорбление, а не за клевету. Например, выражения общего характера, не содержащие указания на определенный ложный факт такие как «вор», «мошенник», «подлец» и др. не образуют состав клеветы, но могут рассматриваться как оскорбление.

Не является клеветой сообщение лицом о действительно имевших место фактах, событиях, которые неверно интерпретированы им. Не содержит состава рассматриваемого преступления распространение о другом лице позорящих, но не ложных сведений.

Субъективная сторона - вина в форме *прямого умысла*. Добросовестное заблуждение относительно подлинности сведений исключает ответственность по ст.128.1 УК РФ.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный состав рассматриваемого преступления (ч. 2 ст. 128.1 УК РФ) заключается в распространении клеветнических сведений в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или СМИ.

Публичным признается выступление перед многочисленной аудиторией, например на собрании, митинге. **Публично демонстрирующееся произведение** - это любое по форме подачи информации и жанру произведение (книга, фильм, плакат и т.п.). **Клевета** предполагает использование телевидения, радио, газет или журналов как их работником (журналистом), так и иным лицом.

Наиболее опасный вид клеветы предусмотрен в ч. 5 ст. 128.1 УК РФ - клевета, соединенная с обвинением в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. Понятие этих преступлений содержится в ч. 4 и 5 ст. 15 УК РФ. Клевету следует отличать от ложного доноса (ст. 306 УК). Основные отличительные признаки состоят: 1) в объекте посягательства (При клевете - отношения, обеспечивающие безопасность чести и достоинства гр-н; при заведомо ложном доносе - отношения, складывающиеся в процессе отправления правосудия); 2) в адресатах ложных сведений (При клевете - любое лицо; при ложном доносе – лицо, наделенное в установленном законом порядке правом на возбуждение уголовного дела); 3) в направленности умысла (При клевете – опорочить честь, достоинство и репутацию; при ложном доносе – добиться осуждения или привлечения к уголовной ответственности заведомо невиновного лица).

Кроме того, необходимо помнить, что ст. 128.1 УК РФ, является общей нормой по отношению к ст. 298.1 УК РФ являющейся специальной.

ЛЕКЦИЯ 23

**ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПОЛОВОЙ
НЕПРИКОСНОВЕННОСТИ И ПОЛОВОЙ СВОБОДЫ
ЛИЧНОСТИ****23.1. Понятие и виды преступлений против половой
неприкосновенности и половой свободы личности**

Свобода и неприкосновенность человека - понятие весьма многогранное. Оно охватывает, в том числе половую свободу и неприкосновенность, т.е. право взрослого человека самому решать, с кем и в какой форме удовлетворять свои сексуальные потребности, и право как взрослого, так и несовершеннолетнего (малолетнего) на половую неприкосновенность.

Сексуальные отношения составляют неотъемлемую сферу человеческой жизни. Они регулируются главным образом посредством норм морали (нравственности), отчасти (косвенно) - нормами семейного законодательства и реализуются в брачных и внебрачных взаимоотношениях полов. Уголовное право не составляет позитивного (существенного) регулятора половых (сексуальных) отношений, оно лишь устанавливает запрет совершать деяния, которые явно противоречат сложившимся в обществе принципам так называемой половой морали и естественным правилам человеческого общежития. Вместе с тем установление уголовной ответственности за совершение деяний, посягающих на половую неприкосновенность и половую свободу человека, в конечном итоге выполняет важную роль регулятора сексуальных отношений.

Глава 18 УК РФ «Преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности» содержит деяния, которые могут быть разделены на *две группы*: а) сопряженные с открытым сексуальным насилием; б) состоящие в грубом нарушении норм половой морали совершеннолетними лицами по отношению к лицам молодого возраста. К числу *первых* относятся изнасилование (ст. 131 УК РФ), насильственные действия сексуального характера (ст. 132 УК РФ), понуждение к действиям сексуального характера (ст. 133 УК РФ). Половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста (ст. 134 УК РФ), развратные действия (ст. 135 УК РФ) составляют *вторую* группу.

Все названные преступления имеют своим **родовым объектом** *половую неприкосновенность и половую свободу личности*. С учетом сказанного *преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности* (в теории и на практике их довольно часто именуют «половыми») можно определить как *предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния, грубо нарушающие сложившийся в обществе уклад сексуальных отношений путем посягательства на половую свободу и половую неприкосновенность личности*.

Следует отметить, что действующий УК по сравнению с УК РСФСР 1960 года заметно усилил защищенность интересов личности в сексуальной (половой)

Уголовное право

сфере. Так, уточнены признаки изнасилования (ч. 1 ст. 131 УК РФ) и более четко сформулированы и дифференцированы присущие этому наиболее опасному половому преступлению отягчающие обстоятельства; наряду с изнасилованием установлена ответственность за любые иные насильственные действия сексуального характера (в том числе лесбиянство) и, что очень важно, за понуждение к ним с использованием материальной или иной зависимости потерпевшего (УК РСФСР 1960 года содержал лишь состав «понуждения женщины к вступлению в половую связь»); конкретизирован возраст потерпевших в составах, где этот признак имеет определяющее значение (п. «в» ч. 3 ст. 131, ст. 134, 135 УК РФ). Таким образом, предусмотрена равная уголовно-правовая защита прав и свобод лиц обоего пола в сексуальной сфере, усилена защищенность личности несовершеннолетних (малолетних) жертв сексуальных преступлений.

23.2. Преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности, совершаемые насильственным способом

Изнасилование (ст. 131 УК РФ). Это преступление является наиболее распространенным из так называемых «половых» преступлений: оно традиционно составляет не менее 10% в структуре преступлений против личности.

Непосредственным объектом изнасилования является *половая свобода женщины*, а при изнасиловании несовершеннолетней и малолетней, не достигшей 14-летнего возраста, - *половая неприкосновенность*. Половая неприкосновенность в качестве объекта преступления будет выступать и в том случае, если женщина старше шестнадцати лет находилась в беспомощном состоянии (сильное опьянение, потеря сознания и т.п.). Кроме того, дополнительным объектом при изнасиловании выступает здоровье или жизнь потерпевшей.

Потерпевшей при совершении этого преступления может быть только женщина. При этом не имеют значения ее моральный облик, виктимное (провоцирующее) поведение перед актом изнасилования, социальный статус и другие признаки личности. Теория и практика не исключают ответственности за изнасилование проститутки, сожительницы, родственницы или жены.

Объективную сторону изнасилования образует «половое сношение с применением насилия или с угрозой его применения к потерпевшей или к другим лицам либо с использованием беспомощного состояния потерпевшей». Отсюда вытекает, что обязательным признаком изнасилования является половое сношение, т. е. естественное совокупление мужчины и женщины. Сексуальные действия, имитирующие половой акт, а также совершаемые путем *per os* или *per anum*, таковым не являются. В судебной практике прежних лет как изнасилование квалифицировалось, в том числе насильственное удовлетворение половой страсти мужчиной в так называемой «извращенной форме». Однако в настоящее время эти действия не рассматриваются в качестве насильственного полового сношения, а образуют самостоятельное посягательство на половую свободу и половую неприкосновенность личности (ст. 132 УК РФ).

Уголовное право

Половое сношение только тогда признается изнасилованием, когда виновный совершает его вопреки воле женщины, применяя физическое насилие, угрожая его применением или используя беспомощное состояние потерпевшей. Статья 131 УК РФ при характеристике изнасилования не предусматривает такого признака, как применение обмана. Поэтому, как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 22 апреля 1992 года «О судебной практике по делам об изнасиловании», действия лица, добившегося согласия женщины на совершение полового акта путем обмана или злоупотребления доверием (посредством ложного обещания вступить в брак и т.п.), не могут квалифицироваться как изнасилование.

Характерно, что согласно диспозиции рассматриваемой уголовно-правовой нормы наиболее часто используемые при изнасиловании способы подавления воли потерпевшей - физическое насилие и угроза его применения - могут быть применены не только непосредственно к жертве сексуального насилия, но и к *другим лицам* (родным, близким), безопасность которых значима для потерпевшей.

Физическое насилие как средство подавления сопротивления потерпевшей выражается в причинении боли, ограничении свободы, удушении, связывании жертвы, нанесении ей ударов, побоев, причинении вреда здоровью и т.п. Согласно разъяснению Пленума Верховного Суда РФ, данному в постановлении от 22 апреля 1992 года, изнасилование или покушение на изнасилование, сопровождавшееся умышленным причинением потерпевшей легкого или средней тяжести вреда здоровью, должно квалифицироваться по ч. 1 ст. 131 УК РФ. Если умышленно причинен тяжкий вред здоровью (ст. 111 УК РФ) потерпевшей или других лиц, содеянное образует совокупность преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 131 и ст. 111 УК РФ. Неосторожное причинение при изнасиловании смерти потерпевшей или причинение тяжкого вреда ее здоровью квалифицируются по ч. 3 ст. 131 УК РФ. При этом дополнительной квалификации по другим статьям о преступлениях против личности не требуется.

Под *угрозой* как средством подавления воли потерпевшей следует понимать запугивание потерпевшей такими действиями (жестами) или высказываниями, которые выражают намерение виновного немедленного применить физическое насилие к потерпевшей или ее родственникам (например, детям) или близким. Угроза должна быть реальной и непосредственной. Если же она предполагается быть реализованной в будущем, состав изнасилования отсутствует. Не является угрозой шантаж, т.е. обещание лица распространить нежелательные для женщины сведения. В соответствующих случаях использование шантажа в целях понуждения женщины к совершению полового сношения влечет ответственность по ст. 133 УК РФ.

Изнасилование признается совершенным *с использованием беспомощного состояния потерпевшей* в тех случаях, когда она в силу своего физического или психического состояния (малолетний возраст, физические недостатки, 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. При этом, вступая в половое

Уголовное право

сношение, он осознавал, что потерпевшая находится в таком беспомощном состоянии.

При оценке обстоятельств изнасилования потерпевшей, находившейся в состоянии опьянения, как указал Пленум Верховного Суда РФ в названном постановлении (п. 5), следует исходить из того, что беспомощным состоянием в этих случаях может быть признана лишь такая степень опьянения, которая фактически лишала потерпевшую возможности оказывать сопротивление виновному. При этом для признания изнасилования совершенным с использованием беспомощного состояния потерпевшей не имеет принципиального значения, сам ли виновный привел женщину в такое состояние (напоил спиртными напитками, дал наркотики, снотворное и т.п.) или воспользовался подобным состоянием, возникшим по иным причинам.

Значительные трудности на практике представляет юридическая оценка «добровольного» полового сношения совершеннолетнего мужчины с малолетней девочкой. В ряде случаев суды относили такие сексуальные девиации (отклонения от половой морали) к изнасилованию. Однако сам по себе малолетний возраст девочки не может служить основанием для квалификации полового акта с ней при ее согласии на вступление в половую связь как изнасилования с использованием беспомощного состояния потерпевшей. Как насильственный половой акт вопреки видимой «добровольности» следует рассматривать только такие случаи, когда ввиду своего малолетнего возраста, умственной отсталости и т. п. потерпевшая заведомо для виновного не могла понимать характера совершаемых с нею действий. В остальных случаях содеянное образует состав преступления, предусмотренного ст. 134 УК РФ (если в силу особых обстоятельств в соответствии с СК деяние не утрачивает общественной опасности).

Изнасилование признается *оконченным* преступлением с момента начала полового сношения. Раствления потерпевшей или окончания насильником полового акта в физиологическом смысле для признания изнасилования *оконченным* не требуется.

Оценивая факты *покушения* на изнасилование, дознаватель, следователь и суд должны устанавливать, действовал ли подсудимый с целью совершения полового акта и являлось ли примененное им насилие средством к достижению этой цели. Только при наличии этих обстоятельств действия виновного, не доведенные до конца по причинам, не зависящим от его воли (сопротивление потерпевшей, появление посторонних, физиологические факторы), могут рассматриваться как покушение на изнасилование. В этой связи следует проводить отличие между покушением на изнасилование и простым (хотя и настойчиво повторенным лицом) предложением совершить с ним половой акт, а также другими преступными деяниями, посягающими на свободу, честь, достоинство и неприкосновенность женщины (незаконное лишение свободы, оскорбление, хулиганство и т. п.).

Изнасилование образует единое (единичное) преступление, а не совокупность преступлений при наличии единого умысла виновного на совершение насильственных половых сношений с потерпевшей несколько раз в течение непродолжительного времени. Так, суды, как правило, не усматривают

Уголовное право

совокупность преступлений при изнасиловании одной женщины, осуществленном несколько раз в пределах одного-двух часов. Однако насильственные половые акты с двумя потерпевшими одновременно или же последовательно хотя бы и с незначительным разрывом во времени квалифицируются как самостоятельные преступления.

Субъективная сторона изнасилования характеризуется только *прямым умыслом*.

Субъектом изнасилования может быть лицо мужского пола, достигшее возраста 14 лет. За соучастие в изнасиловании (в том числе и в форме соисполнительства - оказание помощи насильнику путем применения физического или психического насилия к потерпевшей), как вытекает из п. 8 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22 апреля 1992 года, подлежат ответственности и женщины.

Квалифицированным (ч. 2 ст. 131 УК РФ) признается изнасилование: совершенное группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; соединенное с угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоровью; совершенное с особой жестокостью по отношению к потерпевшей или к другим лицам; повлекшее заражение потерпевшей венерическим заболеванием; заведомо несовершеннолетней.

Изнасилование, совершенное *группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой* (п. «б» ч.2), включает любое групповое совершение этого преступления. Оно имеет место в случае, когда лица, принимавшие участие в изнасиловании, действовали согласованно в отношении потерпевшей независимо от предварительной договоренности совершить насильственное половое сношение с ней. Причем как групповое изнасилование должны квалифицироваться действия лиц, не только совершивших насильственный половой акт, но и содействовавших в этом путем применения физического или психического насилия к потерпевшей (п. 8 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22 апреля 1992 года). Эти лица признаются соисполнителями группового изнасилования и несут ответственность по п. «б» ч. 2 ст. 131 УК РФ. Организатору и всем участникам организованной группы (ч. 3 ст. 35 УК РФ) независимо от выполняемой ими роли также вменяется п. «б» ч. 2 ст. 131 УК РФ (при условии, что насильственный половой акт одним из них фактически был совершен).

Лица, не содействовавшие друг другу в изнасиловании потерпевшей с помощью применения к ней насилия, а совершившие насильственное половое сношение с ней каждый по отдельности, не могут нести ответственность за изнасилование, совершенное группой лиц.

Соучастники изнасилования, непосредственно не применявшие насилия к потерпевшей и лишь способствовавшие совершению с ней насильственного полового акта другим лицом (организатор, подстрекатели, пособники), не несут ответственности за изнасилование, совершенное группой лиц или группой лиц по предварительному сговору. Их действия квалифицируются по ст. 33 и ч. 1 ст. 131 УК РФ (при отсутствии квалифицирующих признаков, указанных в ч. 2 и 3 данной статьи). Вместе с тем не образует пособничества в изнасиловании присутствие

Уголовное право

лица на месте совершения преступления без выполнения какой-либо свойственной этому соучастнику роли.

Изнасилование признается совершенным группой лиц не только в тех случаях, когда несколькими лицами подвергается изнасилованию одна или более потерпевших, но и тогда, когда виновные, действуя согласованно и применяя насилие или угрозу в отношении нескольких женщин, затем совершают половой акт каждый с одной из них (п.9 постановления Пленума Верховного Суда РФ).

Под *угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоровью* (п. «в» ч. 2) следует понимать не только прямые высказывания об этом насильника, которые свидетельствуют о намерении немедленного применения насилия, но и такие, например, действия, как демонстрация оружия (пистолета, ножа, бритвы). При этом неважно, имел ли виновный намерение реализовать угрозу или рассчитывал только на психологическое воздействие.

Угроза должна применяться в качестве средства преодоления сопротивления либо предотвращения сопротивления потерпевшей. Если она имела место после изнасилования (чтобы потерпевшая не сообщала о нем), насильственное половое сношение не может квалифицироваться по п. «в» ч. 2 ст. 131 УК РФ.

Изнасилование, *совершенное с особой жестокостью по отношению к потерпевшей или к другим лицам* (п. «в» ч. 2), включает в себя как причинение особых физических или психических страданий женщине в процессе насильственного полового акта (например, садизм), так и изощренный, причиняющий особые физические мучения потерпевшей или другим лицам способ подавления ее сопротивления (пытки, истязания). Признак особой жестокости изнасилования может быть связан также с совершением этого преступления в присутствии родственников и близких потерпевшей.

Изнасилование признается повлекшим *заражение потерпевшей венерическим заболеванием* (п. «г» ч. 2), если оно имело своим последствием ее заражение по неосторожности любым такого рода заболеванием (например, сифилисом, гонореей, мягким шанкром).

Под изнасилованием *заведомо несовершеннолетней* (п. «д» ч. 2) понимается изнасилование девочки в возрасте от 14 до 18 лет. При этом, как указал Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 22 апреля 1992 года, судом должно быть установлено, что виновный знал или допускал, что совершает насильственный половой акт с несовершеннолетней. Лишь при наличии доказательств, подтверждающих, что насильник добросовестно заблуждался относительно фактического возраста потерпевшей (например, на основании ее внешнего облика, давнего знакомства), ее несовершеннолетие не может служить основанием для вменения п. «д» ч. 2 ст. 131 УК РФ.

Еще более опасным (ч.3) закон признает изнасилование: а) повлекшее по неосторожности смерть потерпевшей; б) повлекшее по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшей, заражение ее ВИЧ-инфекцией или иные тяжкие последствия; в) потерпевшей, заведомо не достигшей 14-летнего возраста.

Последствия в виде *смерти потерпевшей, причинения тяжкого вреда ее здоровью* могут наступить как вследствие непосредственных действий виновного, так и в результате неосмотрительного поведения самой потерпевшей,

Уголовное право

вынужденной спасаться от сексуального насилия (например, выпрыгнувшей из окна высокого этажа).

Под *иными тяжкими последствиями* в данном случае понимаются, в частности, самоубийство потерпевшей, душевная болезнь, последовавшая в результате изнасилования.

Изнасилование потерпевшей, *заведомо не достигшей 14-летнего возраста*, может быть вменено виновному, если он знал или, по крайней мере, допускал, что возраст девочки не превышает 14 лет.

Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшей в процессе изнасилования или покушения на него дополнительно квалифицируется по соответствующей части ст. 111 УК РФ. Убийство в процессе изнасилования, а также после него в целях сокрытия совершенного преступления либо по мотиву мести за оказание потерпевшей сопротивления квалифицируется по п. «к» ч. 2 ст. 105 УК РФ и соответствующей части ст. 131 УК РФ.

При совершении двух и более изнасилований, а также при совершении в одном случае покушения на изнасилование или соучастия в этом преступлении, а в другом - оконченого изнасилования действия виновного по каждому из указанных преступлений должны квалифицироваться самостоятельно.

Насильственные действия сексуального характера (ст. 132 УК РФ). *Объективную сторону* этого преступления составляют всякие другие, не являющиеся изнасилованием, насильственные способы удовлетворения половой страсти. Таковыми закон признает, во-первых, мужеложство, во-вторых, лесбиянство и, в-третьих, иные действия сексуального характера. Тем самым благодаря рассматриваемой уголовно-правовой норме обеспечивается равная защита половой свободы и половой неприкосновенности граждан обоих полов, а общественная опасность действий «сексуального характера» законом связывается отнюдь не с их «извращенностью», а именно с насильственным способом удовлетворения лицом половой страсти, попранием половой свободы другого человека, а также его чести и достоинства.

Мужеложство - половое сношение мужчины с мужчиной, при котором половой член активного партнера вводится в заднепроходное отверстие (прямую кишку) пассивного партнера.

Лесбиянство представляет собой женский гомосексуализм (иначе - сафизм, трибалия), который охватывает самые разнообразные действия, направленные на удовлетворение половой страсти.

Все другие способы удовлетворения половой страсти между разнополыми и однополыми партнерами, включая акты *per os* и *per anum*, а также совокупление мужчины с женщиной в естественной форме под принуждением со стороны женщины, относятся к *«иным действиям сексуального характера»*.

Обязательным признаком объективной стороны рассматриваемого преступления, как и изнасилования, является применение физического насилия или угрозы его применения к потерпевшему (потерпевшей) или к другим лицам. Угроза должна восприниматься потерпевшим (потерпевшей) как реальная. Насилие и угроза его применения при этом должны выступать способом подавления воли лица, избранного виновным в качестве сексуального партнера для акта мужеложства, лесбиянства или иных действий сексуального характера, а

Уголовное право

не посторонних лиц, способных оказать противодействие совершению преступления, предусмотренного ст. 132 УК РФ.

Окончание преступления, как и изнасилование, связывается не в физиологическом смысле с окончанием насильственного действия сексуального характера, а в уголовно-правовом - при фактическом начале того или иного сексуального акта (действия).

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 14 лет.

Субъективная сторона характеризуется *прямым умыслом*.

Квалифицирующие признаки рассматриваемого преступления, предусмотренные ч. 2 и 3 ст. 132 УК РФ, идентичны соответствующим признакам, содержащимся в ч. 2 и 3 ст. 131 УК РФ.

Если наряду с изнасилованием потерпевшей виновный совершает в отношении нее иные насильственные действия сексуального характера (либо наоборот), то содеянное им образует совокупность преступлений, предусмотренных ст. 131 и 132 УК РФ.

Понуждение к действиям сексуального характера (ст. 133 УК РФ).

Диспозиция этой статьи сформулирована иначе, чем в аналогичной ей ст. 118 УК РСФСР 1960 года, в которой шла речь лишь о понуждении женщины к вступлению в половую связь или к удовлетворению половой страсти в иной форме.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ст. 133 УК РФ, охватывает понуждение лица к половому сношению, мужеложству, лесбиянству или совершению иных действий сексуального характера. В качестве *обязательного способа понуждения* закон указывает на: а) шантаж; б) угрозу уничтожением, повреждением или изъятием имущества; в) использование материальной или иной зависимости потерпевшего (потерпевшей).

Потерпевшим в данном случае может быть лицо женского или мужского пола (как совершеннолетнее, так и малолетнее), при понуждении с использованием материальной или иной зависимости - лицо, находящееся в такой зависимости (например, зависимость детей от родителей, должника от кредитора, подчиненного от начальника, гражданина от представителя власти).

Состав преступления формальный, поэтому оно *окончено* после предъявления виновным требования вступить с ним в половую связь (т.е. в конкретные действия сексуального характера), сопровождаемого шантажом или соответствующей угрозой. Фактическое вступление в половую связь при этом не требуется.

Шантаж представляет собой угрозу распространить сведения (подлинные или ложные), которые компрометируют потерпевшего (потерпевшую).

Угроза уничтожением, повреждением или изъятием имущества включает явно выраженное обещание виновного совершить в случае отказа от сексуальных притязаний одно из следующих деяний против собственности понуждаемого: грабеж (ст. 161 УК РФ), разбой (ст. 162 УК РФ), неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения (ст. 166 УК РФ), умышленное уничтожение или повреждение имущества (ст. 167 УК РФ).

Использование материальной или иной зависимости потерпевшего (потерпевшей) означает понуждение, сопровождаемое угрозой совершить такие действия в отношении зависимого лица, которые приведут к ущемлению его

Уголовное право

законных прав и интересов (угроза уволить с работы, снизить зарплату, лишить жилища, покровительства, привлечь к ответственности и т.п.).

Необходимо отметить, что не образуют понуждения к действиям сексуального характера действия лица, которое добивается согласия потерпевшей (потерпевшего) на вступление с ним в половую связь опосредованно - путем соответствующего психологического давления на ее супруга (родственника, близкого человека), используя при этом его материальную или служебную зависимость.

Субъективная сторона преступления характеризуется *прямым умыслом*.

Субъектом преступления является вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет (как мужчина, так и женщина). Понуждающий обычно сам стремится вступить в половую связь с потерпевшей (потерпевшим), однако он может действовать и в интересах третьих лиц.

Понуждение к действиям сексуального характера существенно отличается от изнасилования (ст. 131 УК РФ) и насильственных действий сексуального характера (ст. 132 УК РФ), при совершении которых, в частности, воля потерпевших подавляется физическим насилием либо угрозами немедленно применить такое насилие к ним или к другим лицам.

23.3. Преступления против половой неприкосновенности личности

Половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста (ст. 134 УК РФ). **Объектом** этого преступления является половая неприкосновенность личности. Потерпевшим в данном случае является лицо женского или мужского пола, не достигшее возраста 16 лет. В данном случае не имеют значения ни степень развития половых органов подростка, ни его способности к совокуплению, зачатию, вынашиванию плода, родоразрешению и вскармливанию.

С объективной стороны данное преступление состоит в добровольном половом сношении, мужеложстве, лесбиянстве или иных действиях сексуального характера взрослого лица с лицом, не достигшим 16-летнего возраста. Однако половое сношение или иные действия сексуального характера могут стать результатом понуждения со стороны виновного в результате шантажа, угрозы лишить материальной помощи, уничтожить имущество и т.п. В этом случае содеянное квалифицируется по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 133 и 134 УК РФ.

Если половое сношение и иные действия сексуального характера в данном случае были обусловлены физическим насилием или угрозой применения такого насилия, то налицо состав изнасилования или насильственных действий сексуального характера, и виновному соответственно вменяются ст. 132 или ст. 133 УК РФ.

Кроме того, как вытекает из постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22 апреля 1992 года «О судебной практике по делам об изнасиловании», при решении вопроса о наличии в действиях виновного состава насильственного полового сношения или действий сексуального характера (ст. 131, 132 УК РФ), а

Уголовное право

также состава преступления, предусмотренного ст. 134 УК РФ, следует устанавливать, могла ли потерпевшая (потерпевший) в силу своего возраста и развития понимать характер и значение совершаемых с нею (ним) действий. При отсутствии у потерпевшей (потерпевшего) этой способности в силу малолетнего возраста, умственной отсталости и т.п. содеянное виновным следует рассматривать как изнасилование или насильственные действия сексуального характера с использованием беспомощного состояния потерпевшей (потерпевшего) и квалифицировать соответственно по ст. 131 или 132 УК РФ.

Если имело место изнасилование несовершеннолетней или совершение насильственных действий сексуального характера в отношении заведомо несовершеннолетнего (несовершеннолетней), то последующие половые акты или иные действия сексуального характера, совершенные с их согласия, не исключают ответственности виновного по ст. 131 или 132 УК РФ. В этих случаях, если потерпевшая (потерпевший) заведомо не достигли 16-летнего возраста, действия виновного следует квалифицировать дополнительно по ст. 134 УК РФ.

Субъективная сторона преступления характеризуется *прямым умыслом*. При этом виновный осознает (знает или допускает), что совершает половое сношение или иные действия сексуального характера с подростком, не достигшим 16-летнего возраста, и желает совершить такие действия.

Субъект - лицо любого пола, достигшее возраста 18 лет.

В 2009 году законодатель внес существенные изменения в указанную норму в связи со значительным ростом половых преступлений в отношении несовершеннолетних. Эти выразились во введении в норму квалифицирующих признаков.

Квалифицированным (ч. 2 ст. 134 УК РФ) признается половое сношение, мужеложство или лесбиянство, совершенные с лицом, заведомо не достигшим четырнадцатилетнего возраста. Часть 3 ст. 134 УК РФ предусматривает ответственность за указанные действия, совершенные с лицом, заведомо не достигшим двенадцатилетнего возраста. Часть 4 ст. 134 УК РФ предусматривает ответственность за указанные деяния, предусмотренные частями второй или третьей, совершенные группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. При этом существенно возрастают сроки наказания за указанные деяния.

Законодатель предусмотрел примечание к ст. 134 УК РФ, в котором указал: «лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное частью первой настоящей статьи, освобождается судом от наказания, если будет установлено, что это лицо и совершенное им преступление перестали быть общественно опасными в связи со вступлением в брак с потерпевшим». Это позволит ограничить преступное поведение от проявления чувств между людьми.

Развратные действия (ст. 135 УК РФ). *Объективная сторона* преступления выражается в совершении развратных действий без применения насилия в отношении лица, которое заведомо не достигло возраста 16 лет (как девочки, так и мальчика).

Развратными являются сексуальные действия, состоящие в удовлетворении половой страсти виновного либо преследующие цель возбудить или удовлетворить половой инстинкт малолетнего при его добровольном согласии на

Уголовное право

их совершение. Они не могут включать совершение полового акта, мужеложства, лесбиянства или иных действий сексуального характера, так как в этом случае ответственность наступает по ст. 134 УК РФ. Практика относит к развратным действиям, например, обнажение половых органов в присутствии ребенка, касание его половых органов, мастурбацию или совершение полового акта в присутствии ребенка.

Для состава преступления не имеет значения, достиг ли ребенок половой зрелости, имеет ли сексуальный опыт или жил ли он половой жизнью.

Разрыв рукой девственной плевы полностью охватывается составом развратных действий и дополнительной квалификации по статьям о преступлениях против здоровья не требует.

Оконченным преступление признается с момента начала совершения развратных действий. Однако если развратные действия непосредственно предшествовали изнасилованию, совершению насильственных действий сексуального характера, половому сношению или иным действиям сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста (а равно покушению на эти преступления), содеянное квалифицируется только по ст. 131 (либо соответственно по ст. 132 или 134 УК РФ). При наличии реальной совокупности преступлений, предусмотренных ст. 131 (либо ст. 132 или 134 УК РФ) и ст. 135 УК РФ, как указано в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 22 апреля 1992 года, вменению подлежат обе эти статьи.

Субъективная сторона характеризуется *прямым умыслом*: виновный осознает, что совершает развратные действия в отношении ребенка, не достигшего 16-летнего возраста, и желает их совершить.

Субъект - лицо мужского или женского пола, достигшее возраста 16 лет. Вместе с тем, как вытекает из п. 14 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22 апреля 1992 года, при решении вопроса об уголовной ответственности лиц, не достигших совершеннолетия, за данное преступление необходимо учитывать, что закон в данном случае направлен на охрану нормального развития несовершеннолетних обоего пола. Поэтому в каждом конкретном случае суд должен строго дифференцированно подходить к решению вопроса об ответственности и мере наказания виновного, учитывая возраст обоих несовершеннолетних, характеристику их личности, степень тяжести наступивших последствий и иные обстоятельства дела.

В 2009 году законодатель внес в ст. 135 УК РФ изменения в виде квалифицирующих признаков, аналогичных ст. 134 УК РФ.

ЛЕКЦИЯ 24

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ КОНСТИТУЦИОННЫХ ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА

24.1. Понятие и виды преступлений против конституционных прав и свобод человека и гражданина

В ст. 2 Конституции Российской Федерации провозглашается: «Человек, его права и свободы являются высшей ценностью». Глава 2 Конституции специально посвящается правам и свободам человека и гражданина. В соответствии со ст. 17 Конституции Российской Федерации, в Российской Федерации признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права. В этой же статье провозглашается, что основные права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения, что осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц. Предусмотренные Конституцией права и свободы по их содержанию могут быть классифицированы следующим образом: а) политические; б) личные; в) социальные; г) экономические; д) культурные; е) экологические.

Охрана прав и свобод человека и гражданина является одной из главных задач УК (ст. 2). Глава 19 Кодекса объединяет уголовно-правовые нормы о преступлениях против конституционных прав и свобод человека и гражданина. Однако это ни в коем случае не означает, что нормы только этой главы охраняют конституционные права и свободы граждан. Так, нормы об охране экономических прав расположены в основном в главе 21 (преступления против собственности) и главе 22 (преступления в сфере экономической деятельности). Нормы об охране экологических прав сосредоточены в главе 26 (экологические преступления). Некоторые нормы по охране культурных прав помещены в главу 25, посвященную преступлениям против здоровья населения и общественной нравственности (например, ст. 243 УК РФ - ответственности за уничтожение или повреждение памятников истории и культуры). Нормы главы 19 касаются уголовно-правовой охраны политических, социальных и личных прав и свобод. Вместе с тем следует отметить, что некоторые посягательства на эти права и свободы также подлежат ответственности по статьям УК, расположенным в других главах (например, право на жизнь и здоровье охраняется нормами главы 16 о преступлениях против жизни и здоровья).

В зависимости от направленности на конкретную разновидность конституционных прав и свобод человека и гражданина (т.е. от непосредственного объекта посягательства) все преступления, ответственность за которые предусмотрена статьями главы 19 УК РФ, можно подразделить на три группы:

- 1) преступления против политических прав и свобод (ст. 141, 141¹, 142, 142¹, 149 УК РФ);
- 2) преступления против социальных прав и свобод (ст. 136, 143-147 УК РФ);
- 3) преступления против личных прав и свобод (ст. 137-140, 148 УК РФ).

24.2. Преступления против политических прав и свобод

Воспрепятствование осуществлению избирательных прав или работе избирательных комиссий (*ст. 141 УК РФ*). В соответствии с ч.2 ст.32 Конституции Российской Федерации граждане России имеют право избирать и быть избранными в органы государственной власти и органы местного самоуправления, а также участвовать в референдуме. Статья 141 УК РФ предусматривает ответственность за нарушение этих конституционных прав.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 данной статьи, выражается в следующих действиях (бездействии): а) воспрепятствовании свободному осуществлению гражданином своих избирательных прав или права на участие в референдуме; б) нарушении тайны голосования; в) воспрепятствовании работе избирательных комиссий, комиссий по проведению референдума (содержание избирательных прав и порядок организации выборов и проведения референдума определяются в ряде федеральных законов); г) воспрепятствовании деятельности члена избирательной комиссии, комиссии референдума, связанной с исполнением им своих обязанностей.

К избирательным правам относятся: право граждан избирать своих представителей в органы государственной власти (федеральные и субъектов РФ) и органы местного самоуправления; право быть избранным в эти органы; право избирать Президента Российской Федерации или главу субъекта РФ (например, президента республики в составе РФ или губернатора края или области); право выдвижения кандидата на должность Президента Российской Федерации или главы субъекта РФ.

В соответствии с ч. 2 ст. 32 Конституции Российской Федерации граждане России имеют право участвовать в референдуме. Последний есть способ изъявления воли граждан и принятия законов и иных решений по наиболее важным вопросам государственной жизни. Законодательство о референдуме тщательно регламентирует принципы его проведения, выносимые на него вопросы и многие другие аспекты подготовки и проведения референдума.

Право избирать и быть избранным в органы государственной власти (обоих уровней) и органы местного самоуправления имеют все граждане РФ, достигшие возраста 18 лет, за исключением граждан, признанных судом недееспособными, а также содержащихся в местах лишения свободы по приговору суда. Президентом Российской Федерации может быть избран только гражданин не моложе 35 и не старше 65 лет, обладающий избирательным правом.

Воспрепятствование осуществлению избирательного права может заключаться в совершении различных действий (бездействия), мешающих гражданам реализовать свое избирательное право. Это и создание трудностей при выдвижении кандидатов избирательными объединениями, в том числе по месту работы, службы, учебы и жительства, и воспрепятствование участию кандидатов в предвыборной кампании, внесению кандидатов в избирательные бюллетени, получению удостоверения на право голосования при перемене избирателем места пребывания и т.п.

Нарушение тайны голосования заключается в различных способах нарушения установленных законодательством о выборах и референдуме

Уголовное право

условий, исключающих возможность любого контроля за волеизъявлением избирателей, например в оставлении избирательного участка без специальных кабин для голосования, обеспечивающих тайну голосования, в недопущении избирателя в такую кабину, во вхождении в нее и наблюдении за ходом голосования, в нумерации избирательных бюллетеней и т.п.

Воспрепятствование работе избирательных комиссий или комиссий по проведению референдума, а также деятельности члена избирательной комиссии или комиссии референдума выражается в разнообразных действиях (бездействии), препятствующих нормальной процедуре голосования, подсчету голосов избирательными комиссиями и установлению итогов голосования, направлению этих итогов в СМИ, выполнению обязанностей члена избирательной комиссии или комиссии референдума и т.п. Преступление считается оконченным с момента совершения указанных в диспозиции ч.1 ст. 141 УК РФ действий (бездействия) независимо от наступления тех последствий, на достижение которых они были направлены. Субъективная сторона данного преступления (в том числе и при отягчающих обстоятельствах, предусмотренных ч. 2 и 3 данной статьи УК РФ) характеризуется прямым умыслом.

Субъектом преступления, предусмотренного ст. 141 УК РФ (кроме п. «б» ч. 2), является частное лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 данной статьи предусматривает ответственность за это преступление, совершенное при следующих отягчающих обстоятельствах: а) соединенное с подкупом, обманом, принуждением, применением насилия либо с угрозой его применения; б) совершенное лицом с использованием своего служебного положения; в) совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Подкуп как способ воспрепятствования может состоять в передаче или обещании передать деньги или иные ценности или обещании предоставить иные имущественные блага.

Обман заключается во введении граждан РФ в заблуждение относительно места и времени голосования, порядка заполнения избирательного бюллетеня, данных о кандидатах и т.п.

Под насилием понимается любое физическое воздействие, препятствующее осуществлению избирательного права или работе избирательных комиссий либо комиссий по проведению референдума. Оно может выражаться в задержании избирателей, членов указанных комиссий, незаконном лишении их свободы, в насильственном изъятии документов, необходимых для получения избирательного бюллетеня, в побоях, причинении легкого вреда здоровью. Если при воспрепятствовании в отношении потерпевшего было допущено умышленное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью, содеянное квалифицируется по совокупности ст. 141 и 111 или ч. 2 ст. 112 (п. «б») УК РФ.

Под угрозой понимается психическое воздействие, способное помешать осуществлению избирательного права или участию в работе указанных комиссий. Это угроза насилием над личностью потерпевшего или его близких.

Понятие использования своего служебного положения следует толковать исходя из примечаний к ст. 201 и 285 УК РФ.

Уголовное право

Понятие совершения преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой дается в ч. 2 и 3 ст. 35 УК РФ.

В ч. 3 рассматриваемой статьи УК предусматривается ответственность за вмешательство с использованием должностного или служебного положения в осуществление избирательной комиссией, комиссией референдума ее полномочий, установленных законодательством о выборах и референдумах, с целью повлиять на ее решения, а именно требование или указание должностного лица по вопросам регистрации кандидатов, списка кандидатов, избирательных блоков, подсчета голосов избирателей, участников референдума и по иным вопросам, относящимся к исключительной компетенции избирательной комиссии, комиссии референдума, а равно неправомерное вмешательство в работу Государственной автоматизированной системы РФ «Выборы».

Нарушение порядка финансирования избирательной кампании кандидата, избирательного объединения, избирательного блока, деятельности инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума (ст. 141¹ УК РФ). Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 данной статьи УК, характеризуется следующими действиями: а) оказание финансовой (материальной) поддержки в крупных размерах избирательной кампании кандидата, избирательного объединения, избирательного блока помимо средств избирательного фонда; б) оказание финансовой (материальной) поддержки в крупных размерах деятельности инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума помимо средств фонда референдума; в) внесение пожертвований в крупных размерах в избирательный фонд, фонд референдума через подставных лиц. Преступление может быть совершено путем: а) изготовления и (или) распространения агитационных материалов, не оплаченных из избирательного фонда или оплаченных из избирательного фонда по необоснованно заниженным расценкам; б) оплаты изготовления и (или) распространения таких агитационных материалов; в) передачи денежных средств, материальных ценностей на безвозмездной основе или по необоснованно заниженным расценкам кандидату, избирательному объединению, избирательному блоку, а также изготовления и (или) распространения агитационных материалов, неоплаченных из фондов референдума или оплаченных из фонда референдума по необоснованно заниженным расценкам; г) оплаты изготовления и (или) распространения таких агитационных материалов; д) передачи денежных средств, материальных ценностей на безвозмездной основе или по необоснованно заниженным расценкам члену либо уполномоченному представителю инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом и специальной целью (получение определенных результатов в пользу заинтересованных лиц или объединений в ходе избирательной кампании или проведения референдума).

Субъект преступления - достигшее возраста 16 лет лицо, нарушающее порядок финансирования избирательной кампании или референдума.

Часть 2 ст. 141¹ УК РФ предусматривает ответственность за использование в крупных размерах помимо средств соответствующего избирательного фонда финансовой (материальной) поддержки для проведения избирательной кампании

Уголовное право

кандидата, избирательного объединения, избирательного блока кандидатом, его уполномоченным представителем по финансовым вопросам, уполномоченным представителем избирательного объединения, избирательного блока, а также за использование в крупных размерах помимо средств соответствующего фонда референдума финансовой (материальной) поддержки для выдвижения инициативы проведения референдума, получения определенного результата на референдуме уполномоченным представителем по финансовым вопросам инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума, а также за расходование в крупных размерах пожертвований, запрещенных законодательством о выборах и референдумах и перечисленных на специальный избирательный счет, специальный счет референдума.

В соответствии с примечанием к ст. 141 УК РФ крупным размером признаются размер суммы денег, стоимость имущества или выгод имущественного характера, которые превышают 1/10 предельной суммы всех расходов средств избирательного фонда соответственно кандидата, избирательного объединения, избирательного блока, фонда референдума, установленной законодательством о выборах и референдумах на момент совершения деяния, предусмотренного ст. 141¹ УК РФ, но при этом составляют не менее одного миллиона рублей.

Фальсификация избирательных документов, документов референдума (**ст. 142 УК РФ**). Общественная опасность данного преступления заключается в посягательстве на право граждан РФ осуществить свое избирательное право или право участия в референдуме, а также на установленный порядок голосования.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 142 УК РФ, характеризуется действием - фальсификацией избирательных документов, документов референдума. К избирательным документам, указанным в данной статье, относятся: списки избирателей, подписные листы, удостоверения на право голосования, избирательные бюллетени и другие избирательные документы и документы референдума.

Фальсификация, т.е. подлог избирательных документов и документов референдума, может заключаться в составлении поддельных документов, во включении «мертвых душ» в подписные листы, внесении в подлинный документ заведомо неправильных сведений, в его подделке и т. п.

Преступление, предусмотренное ст. 142 УК РФ, может быть совершено только с прямым умыслом.

Субъектом данного преступления может быть: член избирательной комиссии, инициативной группы или комиссии по проведению референдума, уполномоченный представитель избирательного объединения, избирательного блока, группы избирателей, инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума, а также кандидат или его уполномоченный представитель.

Часть 2 ст. 142 предусматривает ответственность за подделку подписей избирателей, участников референдума в поддержку выдвижения кандидата, избирательного объединения, избирательного блока, инициативы проведения референдума или за заверение заведомо поддельных подписей (подписных листов), совершенные группой лиц по предварительному сговору или

Уголовное право

организованной группой, либо соединенные с подкупом, принуждением, применением насилия или угрозой его применения, а также с уничтожением имущества или угрозой его уничтожения, либо повлекшие существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства.

Часть 3 рассматриваемой статьи УК предусматривает ответственность за незаконное изготовление, а равно хранение либо перевозку незаконно изготовленных избирательных бюллетеней, бюллетеней для голосования на референдуме.

Фальсификация итогов голосования (ст. 142¹ УК РФ). Объективная сторона преступления, предусмотренного ст. 142¹ УК РФ, характеризуется следующими альтернативными действиями: а) включение неучтенных бюллетеней, использованных при голосовании; б) предоставление заведомо неверных сведений об избирателях, участниках референдума; в) заведомо неправильное составление списков избирателей, участников референдума, выражающееся во включении в них лиц, не обладающих активным избирательным правом, правом на участие в референдуме, или вымышленных лиц; г) фальсификация подписей избирателей, участников референдума; д) замена действительных бюллетеней с отметками избирателей, участников референдума в списках избирателей, участников референдума; е) порча бюллетеней, приводящая к невозможности определить волеизъявление избирателей, участников референдума; ж) незаконное уничтожение бюллетеней; з) заведомо неправильный подсчет голосов избирателей, участников референдума; и) подписание членами избирательной комиссии, комиссии референдума протокола об итогах голосования до подсчета голосов или установления итогов голосования; к) заведомо неверное (не соответствующее действительным итогам голосования) составление протокола об итогах голосования; л) незаконное внесение в протокол об итогах голосования изменений после его заполнения; м) заведомо неправильное установление итогов голосования, определение результатов выборов, референдума.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - член избирательной комиссии, комиссии референдума, совершивший фальсификацию итогов голосования.

Воспрепятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования или участию в них (**ст. 149 УК РФ**). Данная норма защищает конституционное право граждан РФ на проведение собраний, митингов, демонстраций, шествий и пикетирования (ст. 31 Конституции РФ).

Уголовная ответственность установлена лишь за незаконное воспрепятствование проведению указанных в диспозиции комментируемой статьи массовых мероприятий. Следовательно, сами по себе эти мероприятия должны быть законными. Условия их проведения регламентируются в административном праве.

Митинг - собрание граждан для публичного выражения отношения к действиям лиц и организаций, событиям общественно-политической жизни. Демонстрация - публичное выражение группой людей общественно-политических настроений с использованием во время шествия плакатов, транспарантов и иных наглядных средств. Уличное шествие - организованное массовое движение людей

Уголовное право

по пешеходной или проезжей части улицы с целью привлечения внимания к каким-либо проблемам. Пикетирование - наглядная демонстрация группой граждан своих намерений и взглядов без шествия и звукосигналов.

Если собрание, митинг, уличное шествие, демонстрация или пикетирование проводятся с соблюдением установленного порядка, государственные органы и общественные организации, должностные лица и граждане не вправе препятствовать им; и такое воспрепятствование их организации или проведению либо участию в них, а также принуждение к участию в них является незаконным, влекущим административную ответственность. Уголовная ответственность наступает лишь при наличии условий, указанных в диспозиции ст. 149 УК.

Объективную сторону преступления образуют: а) действия (бездействие), выражающиеся в незаконном воспрепятствовании проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования либо в незаконном воспрепятствовании участию в них и б) специфические способы воспрепятствования - использование должностным лицом своего служебного положения либо применение насилия или угроза его применения.

Под насилием как способом воспрепятствования либо принуждения понимается причинение умышленного легкого вреда здоровью (ст. 115 УК РФ) и побоев (ст. 116 УК РФ). Более опасные способы насилия образуют самостоятельное преступление и должны квалифицироваться по совокупности со ст. 142 УК РФ.

Угроза применением насилия как способ воспрепятствования либо принуждения - это угроза причинения любого физического насилия (вплоть до угрозы убийством).

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъектом преступления является как частное лицо, достигшее возраста 16 лет, так и должностное лицо, когда преступление совершается последним с использованием им своего служебного положения.

24.3. Преступления против социальных прав и свобод

Нарушение равенства прав и свобод человека и гражданина (*ст. 136 УК РФ*). Данная статья выступает в качестве уголовно-правовой гарантии конституционного принципа равноправия граждан (ст. 19 Конституции Российской Федерации).

Объективная сторона данного преступления выражается в совершении дискриминационных действий (бездействия), выразившихся в нарушении равноправия граждан (например, воспрепятствование в приеме на работу или на учебу) в зависимости от указанных в ч. 1 ст. 136 УК РФ этнических и общественных характеристик личности.

Преступление является оконченным с момента совершения дискриминационных действий.

Рассматриваемое преступление может быть совершено только с прямым умыслом. Мотивом является стремление нарушить права, свободы и законные интересы человека и гражданина из неприязни к лицам определенных пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения и т. д.

Уголовное право

Субъектом преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 136 УК РФ, является частное лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Часть 2 ст. 136 УК РФ предусматривает ответственность за нарушение прав граждан, совершенное лицом с использованием своего служебного положения. Субъектом квалифицированного состава являются как должностное лицо (см. примечание 1 к ст. 285 УК РФ), так и государственные служащие и служащие органов местного самоуправления, не относящиеся к числу должностных лиц, а также лица, постоянно, временно либо по специальному полномочию выполняющие организационно-распорядительные или административно-хозяйственные обязанности в коммерческой организации независимо от формы собственности, а также в некоммерческой организации, не являющейся государственным органом, органом местного самоуправления, государственным или муниципальным учреждением (см. примечание к ст. 201 УК РФ).

Нарушение правил охраны труда (**ст. 143 УК РФ**). Общественная опасность данного преступления заключается в нарушении конституционного права граждан на условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены (ч. 3 ст. 37 Конституции Российской Федерации).

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 анализируемой статьи, заключается в нарушении правил техники безопасности или иных правил охраны труда, если указанные действия (бездействие) повлекли причинение тяжкого вреда здоровью человека.

Диспозиция ст. 143 УК РФ является бланкетной, и для признания в деянии лица наличия состава преступления необходимо установить, какие конкретные правила по технике безопасности или иные правила охраны труда были нарушены. При этом суд обязан сослаться на конкретные пункты соответствующих правил, нарушение которых повлекло указанные в ч. 1 ст. 143 УК РФ последствия.

Охрана труда - система сохранения жизни и здоровья работников в процессе трудовой деятельности, включающая правовые, социально-экономические, организационно-технические, санитарно-гигиенические, лечебно-профилактические, реабилитационные и иные мероприятия (ст. 209 ТК РФ). Нормы об охране труда, в том числе и о правилах техники безопасности, содержатся: в ТК и иных федеральных законах; указах Президента Российской Федерации; постановлениях Правительства РФ и нормативных правовых актах федеральных органов исполнительной власти; конституциях (уставах), законах и иных нормативных актах субъектов РФ; актах органов местного самоуправления и локальных нормативных актах, содержащих нормы трудового права (ст. 5 ТК РФ). Нарушение правил техники безопасности может, например, выразиться в непроведении инструктажа, в неустановлении различного рода ограждений и т.п., в нарушении правил промышленной санитарии, т.е. в превышении допустимого предела загазованности, запыленности и т.п., в допущении женщин или несовершеннолетних к работам, к выполнению которых в силу специальных правил охраны труда их запрещено привлекать.

Предусмотренная законом ответственность за нарушения правил охраны труда и безопасности работ для лиц, обязанных обеспечивать соблюдение этих правил, наступает независимо от формы собственности предприятий, на которых

Уголовное право

они работали. При этом субъектами этого преступления могут быть как граждане РФ, так и иностранные граждане и лица без гражданства.

В ч. 2 ст. 143 УК РФ установлена ответственность за нарушение правил охраны труда, повлекшее по неосторожности смерть человека.

Для квалификации деяния по ч.1 или 2 требуется фактическое наступление указанных в них последствий.

При рассмотрении дел как по ч. 1, так и по ч. 2 ст. 143 УК РФ суд обязан тщательно и всесторонне исследовать наличие причинной связи между названными нарушениями правил охраны труда и наступившими вредными последствиями. В связи с исследованием причинной связи суду следует выяснить также роль потерпевшего в происшествии. Если при этом будет установлено, что несчастный случай на производстве произошел вследствие небрежности потерпевшего, суд должен при наличии к тому оснований решить вопрос о вынесении оправдательного приговора в отношении подсудимого, а в случае признания его виновным - учитывать при назначении наказания факт небрежности, допущенной самим потерпевшим.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного ст. 143 УК РФ, характеризуется неосторожным отношением виновного (неосторожной виной, как в форме легкомыслия, так и в форме небрежности) к наступлению вредных последствий нарушения правил охраны труда.

Субъектами преступления, предусмотренного ст. 143 УК РФ, являются лица, на которых в силу их служебного положения или по специальному распоряжению непосредственно возложена обязанность обеспечивать соблюдение правил охраны труда на определенном участке работы, а также руководители предприятий и организаций, их заместители, главные инженеры, главные специалисты предприятий, если они не приняли мер к устранению заведомо известного им нарушения правил охраны труда либо дали указания, противоречащие этим правилам, или не обеспечили соблюдение тех или иных правил.

Воспрепятствование законной профессиональной деятельности журналистов (**ст. 144 УК РФ**). Объектом преступления, предусмотренного ст. 144 УК РФ, является свобода массовой информации, являющаяся одной из форм гарантированных Конституцией Российской Федерации прав граждан на свободу мысли, слова, мнений и убеждений, а также права поиска, получения и передачи, производства, распространения информации любым законным способом (ст. 29 Конституции РФ).

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 144 УК РФ, выражается в действиях, характеризующихся воспрепятствованием законной профессиональной деятельности журналистов путем принуждения их к распространению либо отказу от распространения информации.

Под воспрепятствованием понимается противодействие законной профессиональной деятельности журналистов. Журналист - это лицо, занимающееся сбором, созданием, редактированием или подготовкой материалов для средств массовой информации, связанное с ними трудовыми или иными договорными отношениями либо занимающееся такой деятельностью по их уполномочию.

Уголовное право

Под принуждением как способом воспрепятствования понимается физическое или психическое воздействие в отношении журналиста. Физическое воздействие выражается в умышленном причинении легкого вреда здоровью (ст. 115 УК РФ) или в побоях (ст. 116 УК РФ); психическое воздействие - в угрозе насилием над журналистом или его близкими, повреждением или уничтожением их имущества, распространением о них позорящих сведений.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного ст. 144 УК РФ, характеризуется прямым умыслом.

Субъектом преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 144 УК РФ, является лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 ст. 144 УК РФ устанавливает повышенную ответственность, если преступление совершено с использованием виновным своего служебного положения (например, руководитель учреждения или предприятия издает приказ о недопуске журналистов на территорию соответствующего учреждения или предприятия).

Необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение беременной женщины или женщины, имеющей детей в возрасте до трех лет (**ст. 145 УК РФ**). Данная статья направлена на защиту материнства и детства, которую в соответствии с Конституцией Российской Федерации должно обеспечивать государство (ст. 38 Конституции Российской Федерации).

Объективную сторону образует необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение с работы беременной женщины или женщины, имеющей детей в возрасте до трех лет.

Преступление является оконченным с момента отказа в приеме на работу или увольнения с работы.

Преступление может быть совершено только с прямым умыслом.

Мотив преступления - нежелание иметь на работе беременную женщину или женщину, имеющую детей в возрасте до трех лет.

Субъектом преступления является должностное лицо, а также лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, пользующееся правом приема на работу и увольнения с работы.

Невыплата заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных выплат (ст. 145¹ УК РФ). Часть 1 ст. 145¹ УК РФ устанавливает уголовную ответственность за невыплату свыше двух месяцев заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных установленных законом выплат, совершенную руководителем организации, работодателем - физическим лицом из корыстной или иной личной заинтересованности.

Данный уголовно-правовой запрет направлен на охрану конституционного права на вознаграждение за труд (ст. 37 Конституции Российской Федерации). Это право и является объектом данного преступления.

Объективная сторона преступления характеризуется действием - невыплатой свыше двух месяцев установленных законом выплат. Двухмесячный срок отсчитывается со дня, установленного для указанных выплат на соответствующем предприятии, в учреждении или организации.

Иными выплатами являются, например, детские пособия и другие пособия, установленные федеральным законом или законом субъекта Федерации.

Уголовное право

Субъект преступления - руководитель организации независимо от формы собственности, а также физическое лицо, зарегистрированное в качестве предпринимателя, виновные в невыплате.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Обязательным признаком субъективной стороны является мотив - корысть или иная личная заинтересованность. Понятие корыстных побуждений раскрывается при анализе п. «з» ч. 2 ст. 105 УК РФ, а иной личной заинтересованности - при характеристике ст. 137 УК РФ.

Часть 2 данной статьи УК предусматривает повышенную ответственность за то же деяние, повлекшее тяжкие последствия, под которыми следует понимать заболевание потерпевшего в результате невыплат, его самоубийство и другие последствия такого порядка.

Нарушение авторских и смежных прав (ст. 146 УК РФ). Данная статья направлена на реализацию конституционного положения об охране интеллектуальной собственности (ст. 44 Конституции Российской Федерации).

В соответствии со ст. 2 ГК авторское право регулирует отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства. Смежные (с авторскими) права регулируют отношения, возникающие в связи с созданием и использованием фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания. Автор - физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение.

Авторское право распространяется на произведения, обнародованные либо необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме, как на территории РФ, так и за ее пределами независимо от гражданства авторов и их правопреемников.

Объектами авторского права являются произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведения, а также от способа его выражения. К ним относятся произведения: литературные (включая программы для ЭВМ), драматические и музыкально-драматические, сценарные, хореографические, музыкальные, аудиовизуальные (кино-, теле- и видеофильмы, слайд-фильмы, диафильмы), живописи, скульптуры, графики, дизайна, декоративно-прикладного искусства, архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, фотографические и другие произведения. К объектам авторского права также относятся производные (переводы, рефераты, резюме и т.п.) и составные произведения (энциклопедии, антологии, сборники), представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда. Не являются объектами авторского права: официальные документы (законы, документы судебного характера), а также их официальные переводы; государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и иные символы и знаки); произведения народного творчества, сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер.

Часть 1 ст. 146 УК РФ предусматривает ответственность за присвоение авторства (плагиат), если это деяние причинило крупный ущерб автору или иному правообладателю.

Уголовное право

Объективная сторона преступления характеризуется: а) действием (присвоение авторства - плагиат); б) последствием (причинение крупного ущерба автору или иному правообладателю); в) причинной связью между указанными действием и последствием.

Присвоение авторских прав может заключаться в выпуске под своим именем чужого произведения (плагиат), в использовании в своих трудах произведений других авторов без ссылки на них, в выпуске произведения, созданного совместно с другими авторами, без указания соавторов и т. п.

Уголовная ответственность по ч.1 ст.146 УК наступает лишь при условии, что нарушение авторских и смежных прав причинило крупный ущерб (в противном случае речь может идти только о гражданско-правовой ответственности).

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 ст. 146 УК РФ предусматривает ответственность за незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно приобретение, хранение, перевозку контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, совершенные в крупном размере.

К незаконному использованию объектов авторского права относится их использование без согласия автора: опубликование, воспроизведение и распространение произведения; внесение каких бы то ни было изменений, как в само произведение, так и в его название и в обозначение имени автора; снабжение произведения иллюстрациями, предисловиями, послесловиями и какими бы то ни было пояснениями; использование произведения автора (в том числе перевод на другой язык) другими лицами.

Под оборотом контрафактных товаров понимается неправомерное использование (подделка) известных на рынке товарных фирменных знаков, что вводит в заблуждение покупателей, ущемляет интересы владельца товарного знака.

Часть 3 ст. 146 УК РФ предусматривает повышенную ответственность за нарушение авторских и смежных прав, совершенное неоднократно либо группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, в особо крупном размере либо лицом с использованием своего служебного положения.

В соответствии с примечанием к ст.146 УК РФ деяния, предусмотренные данной статьей, признаются совершенными в крупном размере, если стоимость экземпляров произведений или фонограмм либо стоимость прав на использование объектов авторского права и смежных прав превышают пятьдесят тысяч рублей, а в особо крупном размере - двести пятьдесят тысяч рублей.

Нарушение изобретательских и патентных прав (**ст. 147 УК РФ**). Данная статья защищает изобретательские и патентные права как проявление гарантированной Конституцией Российской Федерации свободы научного и технического творчества (ст. 44 Конституции Российской Федерации). Содержание изобретательских и патентных прав раскрывается в гражданском законодательстве (например, в Патентном законе РФ). Объектами правовой охраны являются изобретения, полезные модели и промышленные образцы.

Изобретение - это решение технической задачи, отличающееся существенной новизной. Изобретению предоставляется правовая охрана, если

Уголовное право

оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо. Объектами изобретения являются: устройство, способ, вещество, штамм микроорганизма, культуры клеток растений и животных, а также применение известного ранее устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению.

К полезным моделям относится конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления, а также их составных частей.

Промышленный образец представляет собой художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид. Промышленному образцу и полезной модели предоставляется правовая охрана, если они являются новыми, оригинальными и промышленно применимыми.

Право на изобретение, полезную модель и промышленный образец подтверждает патент на них, который удостоверяет приоритет, авторство изобретения промышленного образца или полезной модели и исключительное право на их использование. Незаконным является использование изобретения, полезной модели или промышленного образца, разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации сведений о них. Объективная сторона может выразиться также в присвоении авторства и в принуждении к соавторству на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Уголовная ответственность по ч. 1 ст. 147 УК РФ наступает лишь в случае, когда нарушение изобретательских и патентных прав причинило крупный ущерб. В противном случае речь может идти только о гражданско-правовой ответственности.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 ст. 147 УК РФ предусматривает ответственность за нарушение изобретательских и патентных прав, совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

24.4. Преступления против личных прав и свобод

Нарушение неприкосновенности частной жизни (ст. 137 УК РФ).

Данная статья защищает право каждого на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, провозглашенное ч. 1 ст. 23 и ч. 1 ст. 24 Конституции Российской Федерации.

Объективную сторону преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 137 УК РФ, образуют два вида действий: а) незаконное собирание или распространение сведений о частной жизни лица, составляющих его личную или семейную тайну, без его согласия либо б) распространение этих сведений в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или СМИ.

Личную и семейную тайну образуют самые различные сведения о личной или семейной жизни, в том числе и интимного характера. Сюда относятся сведения о здоровье лица, его привычках, образе жизни, увлечениях, творческих занятиях, отношении к религии, родственных, дружеских связях, интимных и других личных отношениях. Указанные сведения могут быть предметом профессиональной

Уголовное право

тайны: медицинской, судебной, адвокатской, предварительного следствия, нотариальных действий, денежных вкладов, исповеди, охраняемой законом.

Преступление является *оконченным* с момента совершения действий, указанных в ч. 1 ст. 137 УК РФ.

Рассматриваемое преступление может быть совершено только с *прямым умыслом*.

Субъектом преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 137 УК РФ, является частное лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Часть 2 рассматриваемой статьи предусматривает ответственность за нарушение неприкосновенности частной жизни, совершенное лицом с использованием своего служебного положения.

Нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, телеграфных или иных сообщений (ст. 138 УК РФ). Это преступление посягает на закрепленное ч. 2 ст. 23 Конституции Российской Федерации право граждан на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений.

Нарушение тайны заключается в ознакомлении с почтово-телеграфной или радиокорреспонденцией или иными сообщениями граждан (без их согласия на это), в прослушивании телефонных переговоров, а также в разглашении содержания такой корреспонденции, переговоров и сообщений.

В соответствии с ч. 2 ст. 23 Конституции Российской Федерации ограничение права на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений допускается только на основании судебного решения. Если судья не дал такого разрешения, уполномоченные на то органы и должностные лица вправе обратиться по тому же вопросу в вышестоящий суд.

Преступление считается *оконченным* с момента совершения действий, указанных в диспозиции ст. 138 УК РФ.

Данное преступление может быть совершено только с *прямым умыслом*.

Субъектом преступления, предусмотренного ч.1 ст.138 УК, является частное лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 ст. 138 УК РФ предусматривает ответственность за данное преступление, совершенное лицом с использованием своего служебного положения или специальных технических средств, предназначенных для незаконного получения информации.

Специальные технические средства - любые технические средства и приспособления, с помощью которых добывается информация о переписке, телефонных переговорах, почтовых, телеграфных и иных сообщениях граждан. К ним, например, относятся видео- и аудиозапись, кино- и фотосъемка и другие технические средства, не причиняющие вреда жизни и здоровью личности и окружающей среде.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 138 УК РФ, заключается в совершении следующих незаконных действий: производство, сбыт и приобретение (в целях сбыта) специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации.

Уголовное право

Производство - изготовление любым способом указанных специальных технических средств. *Сбыт* - продажа, дарение или иные способы реализации таких средств. *Приобретение* - их возмездное или безвозмездное получение.

Субъективная сторона этого преступления характеризуется *прямым умыслом*, а при *приобретении* специальных технических средств еще и *целью сбыта*.

Субъектом преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 138 УК РФ, является лицо, достигшее возраста 16 лет.

Нарушение неприкосновенности жилища (ст. 139 УК РФ). В соответствии со ст. 25 Конституции Российской Федерации жилище граждан является неприкосновенным. Никто не вправе проникать в жилище против воли проживающих в нем лиц иначе как в случаях, установленных федеральным законом, или на основании судебного решения. Нарушение этого права, выражающееся в незаконном проникновении в жилище, совершенном против воли проживающего в нем лица, образует **объективную сторону** данного преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 139 УК РФ.

Понятие жилища дается в примечании к ст. 139 УК РФ, согласно которому: «под *жилищем* в настоящей статье, а также в других статьях настоящего Кодекса 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 Российской Федерации порядка проникновения в жилище против воли проживающих в нем лиц. Так, например, обыск в жилище может быть осуществлен (согласно Конституции Российской Федерации и уголовно-процессуальному законодательству) только на основании судебного решения или с санкции прокурора. В соответствии со ст. 25 Конституции Российской Федерации «суды должны рассматривать материалы, подтверждающие необходимость проникновения в жилище, если таковые предоставляются в суд». Условия ограничения неприкосновенности жилища граждан устанавливаются в Законе РФ «О милиции», в Законе РФ «Об оперативно-розыскной деятельности», в других федеральных законах. Нарушение этих условий превращает указанные действия в незаконные. Незаконным являются также и любое иное вторжение в жилище без согласия проживающего в нем лица, временное использование жилого помещения в отсутствие владельца и т. п.

Часть 2 ст. 139 УК РФ предусматривает ответственность за нарушение неприкосновенности жилища, совершенное с применением насилия или с угрозой его применения. Под физическим насилием понимается умышленное причинение легкого вреда здоровью, побоев или иных насильственных действий (например, связывание потерпевшего). Причинение при этом смерти потерпевшему либо тяжкого или средней тяжести вреда здоровью требует квалификации по совокупности.

Уголовное право

Часть 3 ст. 139 УК РФ предусматривает ответственность за нарушение неприкосновенности жилища, совершенное лицом с использованием своего служебного положения.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного ст. 139 УК РФ, характеризуется *прямым умыслом*.

Субъектом преступлений, предусмотренных ч. 1 и 2 ст. 139 УК РФ, может быть любое лицо, достигшее возраста 16 лет, а преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 139 УК РФ, - специальный субъект: государственный служащий, должностное лицо или лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации.

Отказ в предоставлении гражданину информации (ст. 140 УК РФ). В соответствии с ч. 4 ст. 29 Конституции Российской Федерации каждый имеет право получать информацию любым законным способом. Согласно же ч. 3 ст. 4 Конституции Российской Федерации органы государственной власти и органы местного самоуправления, их должностные лица обязаны обеспечить каждому возможность ознакомления с документами и материалами, непосредственно затрагивающими его права и свободы, если иное не предусмотрено законом. Статья 140 УК РФ устанавливает уголовную ответственность за нарушение указанных конституционных установлений.

Объективная сторона данного преступления заключается как в бездействии, так и в действиях, а также в наступлении определенных последствий.

Бездействие возможно в виде неправомерного отказа должностного лица в предоставлении собранных в установленном порядке документов и материалов, непосредственно затрагивающих права и свободы гражданина. Действие - в виде предоставления гражданину указанной информации, но либо неполной, либо заведомо ложной. Преступление является *оконченным* с момента причинения вреда правам и законным интересам граждан в связи с отказом в предоставлении гражданину указанной информации.

Субъективная сторона характеризуется *прямым умыслом*.

Субъектом данного преступления является только государственный служащий или лицо, обладающие собранными в установленном порядке документами и материалами, затрагивающими права и свободы гражданина (например, должностные лица органов дознания).

Воспрепятствование осуществлению права на свободу совести и вероисповеданий (ст. 148 УК РФ). Преступление посягает на гарантированную Конституцией Российской Федерации свободу вероисповедания, включая право исповедовать любую религию, свободно выбирать, иметь и распространять религиозные убеждения и действовать в соответствии с ними (ст. 28 Конституции Российской Федерации).

Объективная сторона рассматриваемого преступления выражается в действии или бездействии, препятствующем деятельности религиозных организаций или совершению религиозных обрядов, не нарушающих общественного порядка (незаконное запрещение проведения религиозного обряда, физическое воспрепятствование его совершению, незаконное закрытие церкви, мечети, синагоги, молитвенного дома и т. п.). Преступление является

Уголовное право

оконченным с момента совершения деяния, препятствующего деятельности религиозных организаций или совершению религиозных обрядов.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

ЛЕКЦИЯ 25

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СЕМЬИ И НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

25.1. Понятие и виды преступлений против семьи и несовершеннолетних

Статья 38 Конституции Российской Федерации провозглашает, что материнство и детство, семья находятся под защитой государства. Это положение вытекает из констатации в международно-правовых актах того, что «семья является естественной и основной ячейкой общества и имеет право на защиту со стороны общества и государства» (ст. 16 Всеобщей декларации прав человека, ст.23 Международного пакта о гражданских и политических правах), а «каждый ребенок без всякой дискриминации по признаку расы, цвета кожи, пола, языка, религии, национального или социального происхождения, имущественного положения или рождения имеет право на такие меры защиты, которые требуются в его положении как малолетнего со стороны его семьи, общества и государства» (статья 24 Международного пакта о гражданских и политических правах).

Декларация прав ребенка от 20 ноября 1959 года провозглашает следующий принцип: ребенку законом и другими средствами должна быть обеспечена специальная защита и предоставлены возможности и благоприятные условия, которые позволяли бы ему развиваться физически, умственно, нравственно, духовно и в социальном отношении здоровым и нормальным путем и в условиях свободы и достоинства.

Одним из необходимых (хотя и не главных) средств защиты интересов семьи и ребенка является установление уголовной ответственности за посягательства на общественные отношения, обеспечивающие нормальное развитие и воспитание несовершеннолетних, а также правильное, отвечающее потребностям личности и общества функционирование семьи. Учитывая значимость этого, в УК предусмотрена глава 20, включающая в себя целый ряд общественно опасных деяний, ранее представленных в разных главах УК РСФСР 1960 года.

По особенностям объекта все преступления, составляющие предмет рассмотрения и включенные в главу 20 УК РФ, можно разделить на две группы: преступления против несовершеннолетних и преступления против семьи. К числу первых относятся вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления (ст. 150 УК РФ), а также антиобщественных действий (ст. 151 УК РФ), неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего (ст. 156 УК РФ). Вторую группу образуют следующие преступления против семьи: подмена ребенка (ст. 153 УК РФ), незаконное усыновление (удочерение) (ст. 154 УК РФ), разглашение тайны усыновления (удочерения) (ст. 155 УК РФ), злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей (ст. 157 УК РФ).

УК РФ предусматривает и ряд других преступлений, направленных на нормальное физическое и нравственное развитие несовершеннолетних (например, половое сношение или иные действия сексуального характера - ст.

Уголовное право

134, развратные действия - ст. 135, торговля людьми - п. «б» ч. 2 ст. 127¹, использование рабского труда - п. «б» ч. 2 ст. 127², захват заложника - п. «д» ч. 2 ст. 206, склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ - п. «в» ч. 2 ст. 230, вовлечение в занятие проституцией - ч. 3 ст. 240). Однако они имеют иные родовой и видовой объекты и потому не включены в главу 20 УК РФ «Преступления против семьи и несовершеннолетних».

25.2. Преступления против несовершеннолетних

Вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления (*ст. 150 УК РФ*). Объективную сторону этого преступления составляет вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления путем обещаний, обмана, угроз или иным способом. Под вовлечением при этом понимаются действия, направленные на возбуждение у него желания участвовать в совершении одного или нескольких преступлений совместно с кем-то или индивидуально. Конкретный возраст вовлекаемого, а также степень его социальной зрелости и характеристика подростка значения не имеют.

Судебная практика исходит из того, что вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления означает действия, направленные на подстрекательство к совершению преступления, на подготовку несовершеннолетнего к участию в нем либо вовлечение в него в качестве соисполнителя, пособника или укрывателя.

Обещания включают в себя уверения и посулы самого разного характера (как связанные с совершением преступления, так и не связанные с ним), в том числе те, которые не относятся непосредственно к несовершеннолетнему, но важны для него (например, укрыть подростка после совершения преступления, помочь в сбыте похищенного, устроить на работу или учебу, оказать содействие в лечении его родных и близких).

Обман в данном случае означает как сообщение несовершеннолетнему заведомо ложных сведений (например, о том, что предполагаемое деяние не является преступлением, что он с учетом своего возраста не подлежит ответственности, что его участие в совершении преступления одобрено родителями или иным авторитетным лицом), так и злоупотребление доверием.

Под угрозой как способом вовлечения несовершеннолетнего в совершение преступления по ч. 1 ст. 150 УК РФ понимаются его шантаж разглашением компрометирующих сведений, запугивание причинением вреда законным правам и интересам подростка или его родных и близких (без насилия), например угроза исключить из школы, лишить семью жилья, уничтожить имущество. Угроза физическим насилием образует квалифицирующий признак этого преступления (ч. 3 ст. 150 УК РФ).

Иные способы, не связанные с насилием или угрозой его применения, могут состоять, например, в лести, подкупе, возбуждении чувства мести, зависти или других низменных побуждений, даче советов о месте и способе совершения преступления, сокрытии его следов.

Как указано в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 года «О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних», рассматриваемое преступление является оконченным с

Уголовное право

момента вовлечения несовершеннолетнего в совершение преступления, т.е. независимо от того, согласился ли он с предложением виновного, стал ли осуществлять приготовление к совершению преступления или осуществил покушение на него. Таким образом, поскольку состав преступления, предусмотренного ст. 150 УК РФ, формальный, то даже если, несмотря на оказанное воздействие, подросток не стал участвовать в совершении преступления, действия вовлекающего лица должны расцениваться не как покушение на вовлечение несовершеннолетнего в преступную деятельность, а как оконченное преступление.

Субъективная сторона преступления предполагает вину в форме прямого умысла. Виновный осознает, что ненасильственным путем вовлекает лицо, не достигшее 18-летнего возраста, в совершение преступления, и желает так поступить. Если взрослый не знал о несовершеннолетии лица, вовлекаемого им в совершение преступления, то он не подлежит ответственности по ст. 150 УК РФ.

Субъект - лицо, достигшее возраста 18 лет. При этом важно подчеркнуть, что совершеннолетнее лицо, вовлекшее подростка в совершение преступления, подлежит ответственности не только по ст. 150 УК РФ, но и за соучастие (в виде подстрекательства) к совершенному подростком конкретному преступлению.

Согласно ч. 2 ст. 150 УК РФ квалифицирующим признаком рассматриваемого преступления признается совершение деяния родителем, педагогом или иным лицом, на которое законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего. Следовательно, установлена повышенная ответственность за вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления специальным субъектом.

Необходимо подчеркнуть, что под родителем при этом следует понимать и усыновителей, а также кровных родителей, которые лишены родительских прав или ограничены в них в соответствии со ст. 69 и 73 СК РФ. Причем по смыслу закона преступление указанные лица совершают именно в отношении собственных детей.

Педагог - в данном случае не просто лицо, занимающее соответствующую должность в государственном или негосударственном образовательном или воспитательном учреждении (учитель, преподаватель техникума, воспитатель детского сада и др.), а лицо, на которое возложено проведение воспитательной работы именно с вовлекаемым в совершение преступления подростком.

К «иным лицам» следует относить опекуна (попечителя), отчима, мачеху, приемных родителей.

Часть 3 ст. 150 УК РФ предусматривает ответственность за вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления с применением насилия или с угрозой его применения.

Физическое насилие в этом случае понимается широко: оно может выразиться как в побоях, не влекущих причинения вреда здоровью подростка, в причинении легкого или средней тяжести вреда здоровью, а также в изнасиловании или насильственных действиях сексуального характера. Если здоровью потерпевшего умышленно причинен тяжкий вред (ст. 111 УК РФ) либо насилие выразилось в истязании (ч. 2 ст. 117 УК РФ), содеянное образует совокупность преступлений, предусмотренных одной из названных статей и ст.

Уголовное право

150 УК РФ. Изнасилование и насильственные действия сексуального характера при квалифицирующих обстоятельствах также в этом случае не охватываются составом вовлечения несовершеннолетнего в совершение преступления.

Угроза применить насилие включает угрозу нанесением побоев, телесных повреждений любой степени тяжести, а также угрозу убийством, изнасилованием, совершением насильственных действий сексуального характера. Угроза всегда охватывается составом рассматриваемого преступления и дополнительной квалификации по ст. 119 УК РФ не требует.

По ч. 4 ст. 150 УК РФ квалифицируются деяния, предусмотренные ч. 1, 2 или 3 данной статьи, связанные с вовлечением несовершеннолетнего в преступную группу либо в совершение тяжкого или особо тяжкого преступления, а также в 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.

Под вовлечением в преступную группу понимается склонение несовершеннолетнего войти в состав организованной группы, преступного сообщества (преступной организации), а равно совершить преступление в составе группы лиц по предварительному сговору (в том числе и такой, в которую входят исключительно малолетние, не достигшие возраста уголовной ответственности, подростки).

Вовлечение в совершение тяжкого или особо тяжкого преступления означает, что несовершеннолетний склоняется к совершению умышленного деяния, за которое установлено наказание на срок свыше пяти лет лишения свободы (ст. 15 УК РФ).

Вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий (**ст. 151 УК РФ**). Большинство объективных и субъективных признаков данного преступления тождественны признакам преступления, предусмотренного ст. 151 УК РФ. Основное его отличие состоит в том, что в данном случае несовершеннолетний вовлекается не в совершение преступления, а в антиобщественное поведение, т. е. согласно указанной статье: а) в систематическое употребление спиртных напитков, одурманивающих веществ; б) в бродяжничество или попрошайничество.

Систематическое употребление спиртных напитков или одурманивающих веществ предполагает многократное (не менее трех раз) употребление их несовершеннолетним под влиянием воздействия взрослого человека. При этом важны форма и обстановка, в которой происходит употребление спиртных напитков: по смыслу закона антиобщественным следует признавать их неумеренное или без значимого культурного повода употребление, особенно детьми в раннем подростковом возрасте. Кроме того, требуется, чтобы многократное употребление спиртных напитков или одурманивающих веществ имело место в течение непродолжительного периода времени, составляя определенную линию поведения вовлекающего лица.

Под одурманивающими веществами в данном случае понимаются любые вещества, вдыхание которых специфически воздействует на центральную нервную систему (вызывает галлюцинации), кроме наркотических средств и психотропных веществ. Независимый экспертный орган - Постоянный комитет по

Уголовное право

контролю наркотиков при Минздраве России к такому роду веществ рекомендует относить, в частности, клофелин-алкогольную смесь в любых процентах, смесь димедрола с алкоголем, хлороформ, эфир.

Склонение к употреблению наркотических средств или психотропных веществ квалифицируется по ст. 230 УК РФ.

Под бродяжничеством принято понимать скитание лица, не имеющего постоянного места жительства и работы, из одного населенного пункта в другой либо в одном городе (районе) из одного места в другое в течение длительного времени. Занятие попрошайничеством - это выпрашивание у посторонних граждан денег, продуктов питания, одежды или иных материальных ценностей.

Оконченным преступлением вовлечение в занятие бродяжничеством или попрошайничеством признается независимо от того, удалось ли фактически виновному склонить несовершеннолетнего к этим формам антиобщественного поведения.

Субъект - лицо, достигшее возраста 18 лет.

Примечание к ст. 151 УК РФ устанавливает, что 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.

Часть 2 ст. 151 УК РФ предусматривает повышенную ответственность за то же деяние, совершенное родителем, педагогом либо иным лицом, на которое законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего (квалифицированный состав).

Деяния, предусмотренные ч. 1 и 2 ст. 151 УК РФ, совершенные с применением насилия или с угрозой его применения, образуют особо квалифицированный состав преступления и влекут ответственность по ч.3 данной статьи.

Одновременное вовлечение в антиобщественные действия нескольких несовершеннолетних охватывается ст. 151 УК РФ, однако если виновный в разное время вовлекает одно и то же лицо в антиобщественное поведение, то содеянное им образует совокупность преступлений.

Неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего (**ст. 156 УК РФ**). Статья 38 Конституции Российской Федерации провозглашает, что забота о детях, их воспитание является равным правом и обязанностью родителей. Развивая это положение, ст. 63 СК РФ устанавливает, что родители несут ответственность за воспитание и развитие своих детей. Они обязаны заботиться о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии своих детей, обеспечить получение детьми основного общего образования. Вместе с тем ст. 65 СК РФ содержит положение о том, что «при осуществлении родительских прав родители не вправе причинять вред физическому и психическому здоровью детей, их нравственному развитию. Способы воспитания детей должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление или эксплуатацию детей». Родители, осуществляющие свои права в ущерб правам и интересам детей, подлежат ответственности в установленном законом порядке.

Уголовное право

Объективную сторону преступления, предусмотренного ст. 156 УК РФ, образует деяние, выраженное в неисполнении или ненадлежащем исполнении обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего (ребенка) родителем или иным указанным в законе лицом (действие или бездействие), если это соединено с жестоким обращением с несовершеннолетним.

Таким образом, рассматриваемое преступление образует не всякое нарушение родителями своего долга по воспитанию детей, а иными лицами - соответствующих возложенных на них обязанностей, а лишь такое, которое сопряжено с жестоким обращением по отношению к ребенку. Под жестоким обращением при этом следует понимать причинение ребенку особых страданий путем побоев, лишения пищи и воды (истязание голодом), крова, одежды (в холодное время года) и т.п. Данный признак по своему содержанию аналогичен одноименному признаку состава доведения до самоубийства (ст. 110 УК РФ). Однако доведение ребенка до самоубийства путем жестокого обращения с ним квалифицируется не по рассматриваемой статье, а по ст. 110 УК РФ.

Умышленное причинение легкого вреда здоровью, побои и любое неосторожное причинение вреда здоровью несовершеннолетнего охватывается составом данного преступления. Умышленное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью, а также истязание образуют совокупность преступлений, предусмотренных ст. 156 и соответственно ст. 111, 112 или 117 УК РФ.

Оконченным преступление является только при наличии систематичности жестокого обращения с ребенком, т.е. по меньшей мере, трехкратного в течение относительно непродолжительного периода времени совершения актов жестокости в «воспитательных целях». При единичных актах насилия ответственность наступает за соответствующее преступление против здоровья. Фактического причинения вреда здоровью ребенка для признания рассматриваемого преступления оконченным не требуется.

Субъективная сторона преступления предполагает прямой умысел.

Субъект преступления - специальный: им могут быть только родители (кровные, усыновители, приемные); иное лицо, на которое возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего (ребенка), например опекун (попечитель); педагог или другой работник образовательного, воспитательного или лечебного либо иного учреждения, обязанного осуществлять надзор за несовершеннолетним.

25.3. Преступления против семьи

Подмена ребенка (ст. 153 УК РФ). По смыслу этой статьи предусмотренное ею преступление причиняет вред интересам не столько ребенка, сколько семьи в целом как основной ячейки общества, в которой начинается и в основном происходит процесс воспитания детей (**объект преступления**). Поэтому под **ребенком** в данном случае следует понимать новорожденного, индивидуальные признаки которого по тем или иным причинам не осознаются его биологическими родителями или законными представителями.

Объективную сторону преступления, следовательно, составляет замена одного новорожденного ребенка другим в родильном доме или доме ребенка, а также в ситуации, когда мать ребенка либо иные его родственники или законные

Уголовное право

представители не могут идентифицировать своего ребенка и обнаружить его подмену (например, замена ребенка до первого его кормления матерью либо перед передачей ребенка отцу в случае, если во время родов наступила смерть матери).

Если ребенок заведомо может быть идентифицирован его родителями (иными родственниками) и поэтому они, безусловно, обнаружат факт его подмены, то передача новорожденного (а равно иного) ребенка другому человеку для его замены образует действие, сопровождающее похищение человека, и квалифицируется по ст. 126 УК РФ.

Состав преступления налицо не только при подмене чужого ребенка другим чужим, но и чужого ребенка своим. Если родители ребенка согласны на его замену, о чем известно лицу, осуществляющему подмену, то это не исключает в действиях этого лица состава рассматриваемого преступления, так как в этой ситуации игнорируется воля родителей другого ребенка.

Окончено преступление с момента совершения действий, после которых ребенок не может быть идентифицирован его родителями (например, после внесения соответствующей записи в книгу учета рождений родильного дома). Если после передачи родителям или иным лицам чужого ребенка факт подмены будет обнаружен, содеянное должно квалифицироваться как покушение на преступление, т.е. по ст.30 и 153 УК.

Субъективная сторона включает *прямой умысел*. Обязательным признаком субъективной стороны при этом является наличие *корыстных или иных низменных побуждений*.

Под *корыстными побуждениями* понимается стремление виновного извлечь из подмены материальную выгоду - получить вознаграждение от заинтересованных лиц или организаций.

Низменные побуждения - это такие, которые грубо попирают нормы нравственности и явно отрицательно характеризуют личность виновного (например, стремление разрушить семью, националистические или расовые мотивы).

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет. Лица, побудившие исполнителя осуществить подмену ребенка (например, родители), несут ответственность за подстрекательство к преступлению по ст. 33 и 153 УК РФ.

Незаконное усыновление (удочерение) (ст. 154 УК РФ). В соответствии со ст. 123 СК РФ дети, оставшиеся без попечения родителей, подлежат передаче на воспитание в семью, т.е. на усыновление (удочерение), под опеку (попечительство) или в приемную семью. Порядок и условия такой передачи регулируются главами 19, 20, 21 СК РФ, а также Правилами передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации, которые утверждены постановлением Правительства РФ от 20 марта 2000 года № 275 (в редакции от 4 апреля 2002 года № 217).

Объективную сторону преступления образуют: а) совершенные неоднократно незаконные действия по усыновлению (удочерению) детей, передаче их под опеку (попечительство) или на воспитание в приемную семью

Уголовное право

либо б) единичный факт нарушения установленного порядка устройства детей, оставшихся без попечения родителей, с нарушением положений СК РФ или порядка, установленного в Правилах передачи детей на усыновление (удочерение), при наличии корыстных побуждений.

Под *неоднократным* совершением незаконных действий при этом следует понимать действия, которые совершены виновным при одновременном устройстве двух или более детей, оставшихся без попечения родителей, в интересах разных лиц или нескольких детей последовательно в течение относительно непродолжительного времени.

Фактически **объективную сторону** преступления составляют, например, посредническая деятельность по усыновлению (удочерению) детей за вознаграждение, осуществляемая от имени лиц, желающих усыновить (удочерить) их; обеспечение усыновления без учета разницы в возрасте между усыновителем и усыновляемым ребенком; заключение договора о передаче ребенка (детей) на воспитание в семью лицам, которые по закону не имеют права выступать в качестве приемных родителей.

Окончено преступление с момента повторного совершения действий, нарушающих порядок и условия устройства детей, оставшихся без попечения родителей. При этом не требуется, чтобы процедура оформления требуемых документов была полностью завершена, а дети переданы предполагавшемуся опекуну или на воспитание в приемную семью.

Субъективная сторона преступления характеризуется *прямым умыслом*. *Корыстные побуждения* как признак субъективной стороны означают стремление виновного извлечь из усыновления (удочерения) прямую материальную выгоду.

Субъект - лицо, обязанное заниматься выявлением и устройством детей, оставшихся без попечения родителей (работник органа опеки и попечительства). Должностное лицо, осуществляющее устройство детей (или содействующее этому), при наличии корыстных побуждений подлежит ответственности за злоупотребление должностными полномочиями (ст. 285 УК РФ) или получение взятки (ст. 290 УК РФ).

Разглашение тайны усыновления (удочерения) (ст. 155 УК РФ). Согласно ст. 139 СК РФ судьи, вынесшие решение об усыновлении ребенка, или должностные лица, осуществившие государственную регистрацию усыновления, а также лица, иным образом осведомленные об усыновлении, обязаны сохранять тайну усыновления ребенка.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ст. 155 УК РФ, состоит в разглашении (сообщении любым способом) сведений о факте усыновления (удочерения) ребенка, как самому усыновленному ребенку, так и любому другому лицу вопреки воле усыновителя.

Согласие усыновителя на оглашение факта состоявшегося усыновления исключает уголовную ответственность по данной статье. Однако под «волей усыновителей» на такое согласие в соответствии со ст. 139 СК РФ следует понимать совместную волю супругов-усыновителей, а не одного из них.

Преступление является *оконченным* независимо от наступления каких-либо общественно опасных последствий, как для усыновителей, так и для

Уголовное право

усыновленных после сообщения кому-либо любым способом об имевшем место усыновлении (удочерении).

Субъект преступления - лицо, которое обязано хранить тайну усыновления (удочерения) как служебную или профессиональную тайну (судья, вынесший решение об усыновлении; должностное лицо, осуществляющее государственную регистрацию усыновления). В этом случае **субъективная сторона** преступления предполагает *прямой умысел* при наличии любого *мотива*.

Кроме того, в качестве субъекта рассматриваемого преступления могут выступать лица, иным образом осведомленные об имевшем место усыновлении, разгласившие тайну усыновления ребенка из *корыстных или иных низменных побуждений*.

Злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей (ст. 157 УК РФ). В соответствии со ст. 80 и 85 СК РФ родители обязаны содержать своих несовершеннолетних детей, а также своих нетрудоспособных совершеннолетних детей, нуждающихся в помощи. Статья 87 Кодекса устанавливает обязанность трудоспособных совершеннолетних детей содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей и заботиться о них. Злостное уклонение от исполнения этих обязанностей предусмотрено ст. 157 УК РФ в качестве преступного деяния.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч.1 этой статьи, заключается в бездействии - злостном уклонении родителя от уплаты по решению суда средств на содержание несовершеннолетнего ребенка (и нескольких детей), а равно нетрудоспособных детей, достигших 18-летнего возраста (алиментов).

Под уклонением при этом понимается не только прямой отказ от уплаты по решению суда или постановлению судьи алиментов на детей, но и сокрытие лицом своего действительного заработка, смена работы или места жительства с целью избежать удержаний по исполнительному листу, уклонение с той же целью от работы или иные действия, свидетельствующие об уклонении от уплаты присужденных средств.

Вопрос о *злостности уклонения* должен решаться в каждом конкретном случае с учетом продолжительности и причин неуплаты лицом алиментов и всех других обстоятельств дела. О злостности, как указал Пленум Верховного Суда РФ, в частности, могут свидетельствовать продолжение уклонения от уплаты алиментов, несмотря на соответствующие предупреждения, розыск лица, обязанного выплачивать алименты, ввиду сокрытия им своего места нахождения и т. д.

Субъективная сторона включает *прямой умысел*.

Субъект преступления - родители, т. е. лица, записанные отцом и матерью ребенка в книге записей рождения, в том числе и те, отцовство которых установлено в порядке, предусмотренном ч. 3 ст. 48 и ст. 49 СК РФ. Усыновители, которые согласно ст. 137 СК РФ приравниваются в личных неимущественных и имущественных правах и обязанностях к родственникам по происхождению, также являются субъектом этого преступления. Лица, лишённые родительских прав, согласно ст. 71 СК РФ не освобождаются от обязанности содержать своего ребенка, а потому также подлежат ответственности по ч. 1 ст. 157 УК РФ.

Уголовное право

Родители, злостно уклонявшиеся от уплаты алиментов на несовершеннолетних детей, разысканные после достижения ребенком, на которого присуждены судом алименты, 18-летнего возраста, несут ответственность на общих основаниях (если не истекли установленные ст. 78 УК РФ сроки давности).

Часть 2 ст. 157 УК РФ предусматривает ответственность за злостное уклонение *совершеннолетних трудоспособных детей* от уплаты по решению суда средств на содержание нетрудоспособных родителей.

Объективные признаки этого преступления совпадают с рассмотренными выше. Так, состав преступления налицо лишь при злостном уклонении виновного от содержания своих нетрудоспособных родителей, т.е. при продолжительном, вопреки неоднократным предупреждениям, связанным с розыском ввиду сокрытия лицом своего места нахождения, неисполнении обязанности содержать нетрудоспособных родителей.

ЛЕКЦИЯ 26

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СОБСТВЕННОСТИ

26.1. Общая характеристика и виды преступлений против собственности

Собственность в РФ выступает в форме частной, государственной, муниципальной собственности, а также собственности общественных объединений (организаций). В России может существовать также собственность иностранных государств, международных организаций, иностранных юридических лиц и граждан, лиц без гражданства. Допускается объединение имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц, и образование на этой основе собственности совместных предприятий с участием российских юридических лиц и граждан и иностранных юридических лиц и граждан. Согласно Конституции Российской Федерации могут устанавливаться и иные формы собственности, причем государство не только гарантирует стабильность отношений собственности и обеспечивает условия их развития, но и провозглашает принцип равной защиты всех форм собственности.

Глава 21 открывает раздел VIII УК РФ, именуемый «Преступления в сфере экономики». *Родовым объектом* преступлений, предусмотренных этим разделом, выступают общественные отношения, обеспечивающие нормальное функционирование экономики страны как единого народно-хозяйственного комплекса. Преступления против собственности традиционно составляют наиболее распространенный вид общественно опасных деяний.

Видовым объектом преступлений против собственности являются отношения собственности, выступающей в любой из предусмотренных законом форм. В собственности могут находиться предприятия, имущественные комплексы, земельные участки, горные отводы, здания, сооружения, оборудование, сырье и материалы, деньги, ценные бумаги и другое имущество производственного, потребительского, социального, культурного и иного назначения, а также продукты интеллектуального или творческого труда.

Предметом преступлений против собственности могут являться далеко не все из перечисленных объектов права собственности, а только *имущество*, т.е. такие предметы (вещи) материального мира, в которых овеществлен труд человека. Не могут по этой причине признаваться предметом преступлений против собственности природные ресурсы и такие одушевленные или неодушевленные предметы, которые не являются носителями материального труда человека (лес, дикие животные, рыба в океане и т.п.). Незаконная добыча рыбы и иных водных животных, незаконная охота и незаконная порубка деревьев и кустарников могут повлечь уголовную ответственность лишь по ст. 256, 258 и 260 УК РФ, включенным в главу «Экологические преступления».

Иное дело, если лес уже заготовлен человеком, рыба выловлена или выращена в искусственном водоеме, дикие животные пойманы и находятся в зоопарке. Все эти объекты могут признаваться предметом преступлений против собственности, ибо в них овеществлен труд человека.

Уголовное право

Нельзя признавать предметом преступлений против собственности документы, дающие право на получение того или иного имущества, а равно так называемые легитимационные знаки (жетоны, номерки и т.п.). Похищение, уничтожение, повреждение или сокрытие таких документов в зависимости от обстоятельств дела должно квалифицироваться либо по ст. 325 УК РФ, либо как приготовление к хищению. В то же время предметами преступных посягательств на собственность могут служить ценные бумаги (акции, облигации, приватизационные чеки, валюта РФ и других государств). Поскольку предмет преступлений против собственности всегда материален, обладает признаком вещи, не могут быть отнесены к предметам этой группы преступлений объекты интеллектуальной собственности.

При посягательствах на собственность предметом преступления обычно служит так называемое движимое имущество (различные предметы обихода, личного потребления, транспортные средства и т.п.), хотя при совершении некоторых преступлений в качестве предмета выступает и недвижимое имущество (например, дача при вымогательстве).

Предметы преступлений против собственности могут быть как одушевленными, так и неодушевленными; они могут находиться в любом физическом состоянии, иметь любой вид, форму. Одни предметы имеют самостоятельное значение, другие являются лишь составной частью основного имущества; в одних случаях предмет обладает индивидуально-определенными признаками, в других наделен родовыми свойствами.

Ответственность за преступления против собственности возможна лишь при условии, что имущество не принадлежит самому виновному, является для него чужим. Пленум Верховного Суда РФ в п.1 постановления от 25 апреля 1995 года «О некоторых вопросах применения судами законодательства об ответственности за преступления против собственности» разъяснил, что чужим является имущество, не находящееся в собственности или законном владении виновного. Отсюда вытекает, что предметом этих преступлений не может быть имущество, принадлежащее виновному на праве общей (долевой или совместной) собственности (имущество супругов, членов семьи и других лиц, совместно ведущих трудовое хозяйство).

Специфическими особенностями отличается правовая природа имущества, находящегося на умершем либо при нем. До момента захоронения умершего собственник такого имущества определяется в соответствии с правом наследования, и потому это имущество может являться предметом преступлений против собственности. После захоронения, когда родственники или иные наследники добровольно исключили оставленные при усопшем вещи из состава своего имущества, посягательство на собственность невозможно. Похищение находящихся в могиле предметов квалифицируется как преступление против общественной нравственности по ст. 244 УК РФ.

Объективная сторона преступлений против собственности характеризуется, прежде всего, общественно опасным действием или бездействием. В большинстве случаев эти посягательства осуществляются путем действия (тайное хищение имущества при краже, уничтожение имущества и т.п.). Реже преступления против собственности совершаются путем бездействия

Уголовное право

(например, уничтожение или повреждение чужого имущества в крупном размере в результате неосторожного обращения с огнем или иными источниками повышенной опасности).

Для признания содеянного преступлением помимо общественно опасного действия или бездействия необходимо, как правило, наступление указанных в законе общественно опасных последствий (имущественный ущерб при хищении, смерть человека или иные тяжкие последствия при умышленном уничтожении или повреждении имущества и т.п.). Лишь составы разбоя, вымогательства и неправомерного завладения автомобилем и иным транспортным средством без цели хищения сконструированы законодателем как формальные. Для признания этих посягательств *оконченными* преступлениями достаточно совершить предусмотренные в законе действия.

Субъективная сторона преступлений против собственности характеризуется чаще всего умышленной виной. Умысел в абсолютном большинстве случаев может быть только прямым. При совершении ряда деяний виновные преследуют корыстную цель. Только преступное уничтожение или повреждение имущества (ст. 168 УК РФ) может быть совершено по неосторожности. Состав умышленного уничтожения или повреждения имущества, повлекшего по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия, характеризуется двумя формами вины (ч. 2 ст. 167 УК РФ).

Субъектом рассматриваемых преступлений может быть только физическое вменяемое лицо, которому к моменту совершения преступления исполнилось 14-16 лет. За кражу, грабеж, разбой, вымогательство, неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения, умышленное уничтожение или повреждение имущества при отягчающих обстоятельствах (ст. 158, 161-163, 166, ч. 2 ст. 167 УК РФ) ответственность наступает с 14-летнего возраста; за все другие преступления - с 16 лет.

Учитывая особенности составов преступных посягательств на собственность, их юридические свойства и признаки, все преступления этой группы можно систематизировать следующим образом:

1) хищение чужого имущества: путем кражи (ст. 158 УК РФ), мошенничества (ст. 159 УК РФ), присвоения или растраты (ст. 160 УК РФ), грабежа (ст. 161 УК РФ), разбоя (ст. 162 УК РФ); хищение предметов, имеющих особую ценность (ст. 164 УК РФ);

2) причинение имущественного либо иного ущерба, не связанное с хищением. Сюда включаются вымогательство (ст. 163 УК РФ), причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием (ст. 165 УК РФ), неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения (ст. 166 УК РФ);

3) уничтожение или повреждение имущества, которое может быть умышленным (ст. 167 УК РФ) или неосторожным (ст. 168 УК РФ).

26.2. Хищение чужого имущества, его формы и виды

Согласно примечанию 1 к ст. 158 УК РФ, под **хищением** понимаются совершенные с корыстной целью противоправные безвозмездное изъятие и (или)

Уголовное право

обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц, причинившие ущерб собственнику или иному владельцу этого имущества.

Объектом хищения всегда является собственность, выступающая как форма общественных отношений между людьми по поводу материальных благ. Вне зависимости от способа его совершения каждое хищение одновременно нарушает отношения, как по производству материальных благ, так и по распределению продуктов труда. Первая группа отношений при хищении нарушается потому, что у субъектов изымаются права собственности на предметы, средства либо результаты труда. Нарушение же отношений по распределению состоит в том, что продукты труда незаконно и безвозмездно поступают к виновному или другим лицам.

Сформулированное в законе общее понятие хищения позволяет определить обязательный для этой группы преступлений предмет - чужое имущество. Таковым признается имущество, собственником которого является не лицо, виновное в хищении, а другой гражданин, юридическое лицо или иной собственник.

Объективная сторона хищения выражается в противоправных безвозмездном изъятии и (или) обращении чужого имущества в пользу виновного или других лиц, причинивших ущерб собственнику или иному владельцу этого имущества.

Изъятие означает отторжение, обособление части имущества от общей имущественной массы, находящейся в обладании собственника или лица, во владении которого оно находится. Если имущество по каким-либо причинам уже выбыло из обладания собственника (утрачено, выброшено на свалку и т.п.), то завладение таким предметом не образует хищения.

В результате изъятия имущество фактически выводится из принадлежности собственнику, обособляется от другого имущества, что лишает собственника фактической возможности владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом по своему усмотрению.

По смыслу закона изъятие имущества при хищении сопровождается обращением его виновным в свою пользу или пользу других лиц. Содержащаяся в примечании к ст. 158 УК РФ формула «изъятие и обращение» свидетельствует о том, что при хищении изъятие чужого имущества соединено с его обращением в пользу виновного или других лиц. Обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц означает установление фактического обладания вещью, использование товарно-материальных ценностей в интересах самого виновного или других лиц. Похитивший имущество фактически владеет, пользуется или распоряжается им как своим собственным, извлекает из него полезные свойства, поставив себя на место собственника. При этом юридически виновный собственником похищенного не становится, поскольку хищение не влечет за собой утрату потерпевшим права собственности на похищенную вещь.

Объективная сторона хищения имеет место также в случаях, когда обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц не соединено с его предварительным изъятием, о чем свидетельствует употребляемое в примечании к ст.158 УК словосочетание «изъятие или обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц». Так, при хищении путем

Уголовное право

присвоения или растраты обращение имущества в пользу виновного или других лиц происходит без его предварительного изъятия, поскольку к этому моменту имущество уже находится в фактическом обладании виновного.

Обязательным признаком объективной стороны хищения является незаконность изъятия и его безвозмездность. Незаконность означает, что виновный не является собственником имущества, не имел юридического права на изъятие имущества и обращение его в свою пользу, не был уполномочен на такое действие. В связи с этим состав хищения отсутствует, если лицо имеет законные основания на получение изъятого им имущества, но нарушило порядок его получения. При наличии предусмотренных законом условий подобного рода действия образуют самоуправство. Безвозмездность изъятия имущества характеризуется тем, что собственник не получает за выбывшее из его владения имущество необходимого эквивалента в виде общественно полезного труда или возмещения стоимости предмета хищения. Частичное возмещение стоимости изъятого имущества не исключает ответственности за хищение. Изъятие имущества, вверенного виновному, путем замены его на менее ценное, совершенное с целью присвоения или обращения в собственность других лиц, должно квалифицироваться как хищение в размере стоимости изъятого имущества.

Объективная сторона хищения включает и такой признак, как причинение ущерба собственнику или иному владельцу похищенного имущества. Ущерб заключается в уменьшении наличного имущества потерпевшего, которое в момент хищения находилось в его владении (фондах). Причинение имущественного ущерба собственнику путем непредставления в его владение (фонды) соответствующей части имущества (упущенная выгода) не образует хищения, но при определенных условиях квалифицируется по ст.165 УК.

Размер имущественного ущерба при хищении определяется стоимостью похищенного, выражающейся в его цене. При определении стоимости похищенного имущества в соответствии с рекомендациями, содержащимися в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 25 апреля 1995 года, следует исходить в зависимости от обстоятельств приобретения его собственником из государственных розничных, рыночных или комиссионных цен на момент совершения преступления. При отсутствии цены стоимость имущества определяется на основании заключения экспертов.

По общему правилу уголовный закон не ограничивает ответственность за хищение каким-либо минимальным размером причиненного ущерба. При этом следует учитывать, что если стоимость похищенного ничтожна и умысел виновного не был направлен на изъятие имущества в более значительном размере или насильственным способом, такие действия согласно ч. 2 ст. 14 УК РФ в силу малозначительности не являются преступлением. Однако применительно к хищению имущества, совершенному путем кражи, мошенничества, присвоения или растраты, размер причиненного ущерба учитывается при определении основания уголовной ответственности. По смыслу ст.7.27 КоАП хищение чужого имущества путем кражи, мошенничества, присвоения или растраты при отсутствии квалифицированных (особо квалифицированных) видов этих преступлений на сумму, не превышающую 1 МРОТ, признается мелким и влечет

Уголовное право

административную ответственность. Соответственно хищение имущества вышеуказанными способами может повлечь уголовную ответственность по ст. 158, 159 и 160 УК РФ, при условии, если причиненный ущерб превышает 1 МРОТ.

Размер причиненного ущерба в предусмотренных законом случаях учитывается при формулировании квалифицирующих (особо квалифицирующих) признаков хищения. В таких случаях говорят о видах хищения, каковыми являются:

1) хищение имущества, не причинившее значительного ущерба гражданину (ч. 1 ст. 158, ч. 1 ст. 159, ч. 1 ст. 160 УК РФ). Данный вид хищения имеет место, если причиненный ущерб превышает 1 МРОТ, но не превышает двух тысяч пятисот рублей;

2) хищение имущества, причинившее значительный ущерб гражданину (п. «в» ч. 2 ст. 158, ч. 2 ст. 159, ч. 2 ст. 160 УК РФ);

3) хищение чужого имущества в крупном размере (ч. 3 ст. 158, ч. 3 ст. 159, ч. 3 ст. 160, п. «д» ч. 2 ст. 161, ч. 3 ст. 162 УК РФ).

4) хищение чужого имущества в особо крупном размере (п. «б» ч. 4 ст. 158, ч. 4 ст. 159, ч. 4 ст. 160, п. «б» ч. 3 ст. 161, п. «б» ч. 4 ст. 162 УК РФ).

В качестве самостоятельной разновидности хищения, предусмотренного ст. 164 УК РФ, выделяется хищение предметов, имеющих особую ценность.

Объективная сторона хищения включает в себя в качестве обязательного признака причинную связь между общественно опасным действием и наступившими последствиями в виде причинения реального имущественного ущерба собственнику или иному владельцу имущества. По делам о хищениях установление причинной связи на практике не представляет трудностей ввиду ее очевидности. Доказанность фактов изъятия чужого имущества и причинение в результате именно этого имущественного ущерба является достаточным основанием для признания наличия причинной связи.

Хищение признается оконченным преступлением с момента обращения чужого имущества в пользу виновного или других лиц. Это означает, что виновный противоправно приобретает возможность распоряжаться и пользоваться чужим имуществом как своим собственным. Для признания хищения оконченным не требуется, чтобы виновный фактически воспользовался имуществом, начал извлекать из него полезные свойства. Достаточно, чтобы он получил такую возможность, установив свое фактическое господство над вещью. Если виновный по не зависящим от его воли причинам не получил возможности распорядиться по своему усмотрению или пользоваться изъятим имуществом, содеянное образует покушение на хищение. Исключение составляет хищение путем разбоя, признающееся оконченным преступлением с момента нападения.

С субъективной стороны хищение характеризуется прямым умыслом и корыстной целью. Виновный осознает, что незаконно и безвозмездно изымает и (или) обращает в свою пользу или пользу других лиц чужое имущество, предвидит причинение собственнику или иному владельцу имущественного ущерба и желает его причинения. В содержание умысла при хищении входит также сознание лицом способа хищения, а в соответствующих случаях - квалифицирующих признаков.

Корыстная цель при хищении выражается в стремлении обратить похищенное имущество в пользу виновного или других лиц. Отсутствие корыстной

Уголовное право

цели исключает квалификацию изъятого чужого имущества как хищения. Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 27 декабря 2002 года «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое» разъяснил, что «не образуют состава кражи или грабежа противоправные действия, направленные на завладение чужим имуществом не с корыстной целью, а, например, с целью его временного использования с последующим возвращением собственнику либо в связи с предполагаемым правом на это имущество. В зависимости от обстоятельств дела такие действия при наличии к тому оснований подлежат квалификации по ст.330 УК или другим статьям Уголовного кодекса Российской Федерации».

Субъектом хищения чужого имущества может быть лицо, достигшее к моменту совершения преступления установленного возраста. В соответствии со ст. 20 УК РФ ответственность за кражу, грабеж и разбой наступает с 14 лет, а за мошенничество, присвоение и растрату - с 16 лет. В случае хищения предметов, имеющих особую ценность, уголовная ответственность также наступает с 16 лет.

Из текста примечания к ст. 158 УК РФ вытекает, что закон относит к хищениям составы преступлений, предусмотренные ст. 158-162, 164 УК РФ. В перечисленных статьях уголовная ответственность дифференцирована преимущественно в зависимости от способа изъятия чужого имущества. Это означает, что УК РФ выделяет следующие формы хищения: кража (ст. 158), мошенничество (ст. 159), присвоение (ст. 160), растрата (ст. 160), грабеж (ст. 161), разбой (ст. 162). За хищение предметов, представляющих особую ценность, ответственность наступает независимо от способа хищения (ст. 164).

Хищение чужого имущества, совершенное путем кражи (ст. 158 УК РФ). Закон определяет кражу как тайное хищение чужого имущества. **Объективная сторона** кражи выражается в действиях, посредством которых лицо тайно похищает чужое имущество. Своеобразие кражи, позволяющее отличить ее от присвоения, растраты и других форм хищения, состоит в способе ее совершения. При совершении хищения путем кражи виновный не наделен никакими правомочиями в отношении имущества, он противоправно и безвозмездно изымает его помимо воли собственника. Изъятие имущества лицом, не обладающим правомочиями по распоряжению, управлению, доставке или хранению этого имущества, должно квалифицироваться как кража, даже если виновный имел к нему доступ в связи с порученной работой.

Хищение признается тайным, если оно совершается скрытно, незаметно для собственника или иного владельца имущества либо посторонних лиц. Обычно тайна хищения обусловлена тем, что на месте совершения преступления отсутствуют свидетели происходящего. Хищение, однако, остается тайным и в случаях совершения его в присутствии людей, не фиксирующих в своем сознании факт изъятия имущества либо считающих такое изъятие правомерным. Как тайное, наконец, следует оценивать хищение, которое объективно не было тайным, если виновный добросовестно заблуждался относительно характера своих действий, считая их незаметными для окружающих. Этот вывод обосновывается тем, что умышленная вина при краже предполагает сознание тайного характера похищения, и потому решающее значение следует придавать субъективному критерию - представлению виновного о характере совершаемых

Уголовное право

им действий. Пленум Верховного Суда РФ в постановлении «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое» разъяснил, что «как тайное хищение чужого имущества (кража) следует квалифицировать 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 имущества».

На практике иногда приходится встречаться с фактами так называемого перерастания кражи в иные преступления. Это происходит, в случаях, когда начатое как тайное хищение имущества становится открытым в связи с обнаружением преступления представителями власти, собственниками имущества или иными лицами. Если при этом преступник с целью удержания имущества продолжает действовать открыто или нападает на указанных лиц и применяет насилие в тех же целях, налицо перерастание кражи в грабеж или разбой.

В ч. 2 ст. 158 УК РФ предусмотрена ответственность за квалифицированную кражу.

Совершение кражи группой лиц по предварительному сговору (п. «а») предполагает такое хищение, в котором непосредственно участвовали двое или более лиц, заранее (т.е. до начала исполнения преступления) договорившиеся о совместном его совершении. Между участвующими в групповой краже лицами может быть осуществлено техническое распределение функций, однако каждый из них непосредственно выполняет объективную сторону кражи, что существенно повышает общественную опасность преступления и служит основанием для усиления ответственности всех непосредственных участников кражи. Как разъяснил Пленум Верховного Суда Российской Федерации в постановлении «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое», уголовная ответственность за кражу, грабеж или разбой, совершенные группой лиц по предварительному сговору, наступает и в тех случаях, когда согласно предварительной договоренности между соучастниками непосредственное изъятие имущества осуществляет один из них. Если другие участники в соответствии с распределением ролей совершили согласованные действия, направленные на оказание непосредственного содействия исполнителю в совершении преступления (например, лицо не проникало в жилище, но участвовало во взломе дверей, запоров, решеток, по заранее состоявшейся договоренности вывозило похищенное, подстраховывало других соучастников от возможного обнаружения совершаемого преступления), содеянное ими является соисполнительством и в силу ч. 2 ст. 34 УК РФ не требует дополнительной квалификации по ст. 33 УК РФ.

Действия лица, непосредственно не участвовавшего в хищении чужого имущества, но содействовавшего совершению этого преступления советами, указаниями либо заранее обещавшего скрыть следы преступления, устранить препятствия, не связанные с оказанием помощи непосредственным исполнителям

Уголовное право

преступления, сбыть похищенное и т. п., надлежит квалифицировать как соучастие в содеянном в форме пособничества со ссылкой на ч. 5 ст. 33 УК РФ.

Незаконное проникновение в помещение либо иное хранилище (п. «б») является квалифицирующим признаком не только кражи, но также грабежа и разбоя. Проникновение - это противоправное тайное либо открытое вторжение в помещение либо иное хранилище с целью совершения кражи (грабежа или разбоя). Оно может совершаться как с преодолением препятствий или сопротивления людей, так и беспрепятственно. Проникновение может быть осуществлено также с помощью приспособлений, когда виновный извлекает похищаемые предметы без входа в соответствующее помещение. Под помещением согласно ч. 1 примечания 3 к ст. 158 УК РФ понимаются строения и сооружения независимо от форм собственности, предназначенные для временного нахождения людей или размещения материальных ценностей в производственных или иных служебных целях.

В соответствии с ч. 2 примечания 3 к ст. 158 УК РФ под иным хранилищем понимаются хозяйственные помещения, обособленные от жилых построек, участки территории, магистральные трубопроводы, иные сооружения независимо от форм собственности, которые оборудованы ограждением либо техническими средствами или обеспечены иной охраной и предназначены для постоянного или временного хранения материальных ценностей.

Кража, причинившая значительный ущерб гражданину, влечет ответственность по п. «в» ч. 2 ст. 158 УК РФ. В соответствии с примечанием 2 к ст. 158 УК значительный ущерб гражданину определяется с учетом его имущественного положения, но не может составлять менее двух тысяч пятисот рублей.

Согласно п. «г» ч. 2 ст. 158 УК наказывается кража, совершенная из одежды, сумки или другой ручной клади, находившихся при потерпевшем. Данный квалифицирующий признак характеризует профессиональную преступную специализацию, высокий уровень профессиональных навыков вора, обеспечивающих незаметное изъятие имущества из одежды (плащ, пиджак, брюки и т.п.), сумки или другой ручной клади (чемодан, портфель и т.п.), которые в момент совершения преступления находились при потерпевшем.

В ч. 3 ст. 158 УК РФ предусмотрена ответственность за особо квалифицированные виды кражи, когда она совершена с незаконным проникновением в жилище либо в крупном размере.

Под жилищем в соответствии с примечанием ст. 139 УК РФ 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 входящее в жилищный фонд, но предназначенное для временного проживания. Нельзя признавать жилищем помещения, не предназначенные и не приспособленные для постоянного или временного проживания (обособленные от жилых построек погреба, амбары, гаражи и т.п.).

При квалификации кражи, совершенной с незаконным проникновением в жилище, необходимо выяснить, с какой целью виновный оказался в нем и когда

Уголовное право

именно у него возник умысел на завладение имуществом. Если лицо находилось в жилище без намерения совершить хищение, но затем завладело чужим имуществом, в его действиях анализируемый квалифицирующий признак отсутствует.

В соответствии с примечанием 4 к ст. 158 УК РФ крупным размером кражи признается стоимость имущества, превышающая двести пятьдесят тысяч рублей.

В ч. 4 ст. 158 УК РФ предусмотрена ответственность за кражу, совершенную организованной группой (п. «а») или в особо крупном размере (п. «б»).

Кража признается совершенной организованной группой (п. «а»), если она совершена устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких хищений. Об устойчивости группы могут свидетельствовать внутригрупповое распределение ролей, планирование и подготовка преступлений, стабильность ее состава и организационных структур, наличие общих денежных и иных средств и т. п.

Особо крупный размер кражи, который согласно примечанию 4 к ст. 158 УК РФ превышает один миллион рублей, так же как и крупный размер кражи (ч. 3), может явиться результатом одной или нескольких краж. При этом действия лица, избличенного в совершении нескольких краж и причинившего в общей сложности ущерб в особо крупном либо крупном размере, квалифицируются соответственно по п. «б» ч. 4 ст. 158 либо по ч. 3 ст. 158 УК РФ лишь в том случае, если они совершены при обстоятельствах, свидетельствующих об умысле совершить хищение в особо крупном или крупном размере. При совершении кражи группой лиц по предварительному сговору или организованной группой квалификация по размеру определяется общей стоимостью похищенного, а не долей, полученной тем или иным соучастником. При этом умыслом лица должно охватываться то обстоятельство, что группа совершает хищение в крупном или особо крупном размере. Если лицо имело умысел на хищение чужого имущества в крупном или особо крупном размере, но он не был осуществлен по независящим от виновного обстоятельствам, содеянное должно квалифицироваться как покушение на хищение в крупном или особо крупном размере независимо от фактически похищенного.

Хищение чужого имущества, совершенное путем мошенничества (ст. 159 УК РФ). Закон определяет мошенничество как хищение чужого имущества или приобретение права на чужое имущество путем обмана или злоупотребления доверием. Способом хищения при мошенничестве являются обман или злоупотребление доверием. Используя эти способы, виновный вводит в заблуждение лиц, в ведении которых находится имущество, и эти лица добровольно передают его преступнику, поскольку не сознают обмана или злоупотребления доверием.

Обман как способ хищения состоит либо в сообщении ложных сведений, либо в умолчании об обстоятельствах, сообщение о которых являлось обязательным. Сообщаемые мошенником ложные сведения могут быть самыми разнообразными. В одних случаях они касаются личности виновного, его прав и полномочий, в других - относятся к юридическим фактам, событиям и т.п. Обман может выражаться в устной, письменной либо иной форме.

Уголовное право

Злоупотребление доверием как способ мошенничества проявляется обычно в использовании для завладения имуществом специальных полномочий виновного или его личных доверительных отношений с лицом, в ведении или под охраной которого находится имущество.

Практика сталкивается с различными конкретными способами мошенничества. При хищении государственного имущества мошенники нередко используют в целях обмана подложные документы (доверенности, накладные, извещения о поступлении переводов на счета клиента в банке (авизо), кассовые чеки и т. п.). Использование подложных документов служит при этом способом хищения, и потому все содеянное охватывается составом мошенничества. В то же время действия должностного лица, выдавшего частному лицу заведомо для этой цели подложные документы, должны квалифицироваться как пособничество в хищении и служебный подлог (ст. 292 УК РФ).

В судебной практике как мошенничество квалифицируется умышленное незаконное получение частным лицом государственных или общественных средств в качестве пенсий, пособий и других выплат в результате обмана или злоупотребления доверием. Таким же образом надлежит квалифицировать безвозмездное завладение имуществом, полученным в кредит, если умысел на его похищение возник до момента его получения. Мошенничеством являются обманы при совершении различных сделок (купли-продажи, аренды и др.), когда потерпевшему передаются предметы худшего качества, меньшей стоимости и т.п. В последние годы распространение приобрели новые виды мошеннических обманов: получение чужого имущества или права на чужое имущество путем обманных операций с кредитными картами, использования компьютеров; получение аванса (предоплаты) под предлогом предоставления товаров и т. п.

Хищение путем мошенничества обычно признается оконченным преступлением с момента завладения чужим имуществом. Статья 159 УК РФ признает мошенничеством наряду с завладением имуществом приобретение права на чужое имущество. Поскольку обман и злоупотребление доверием служат способом завладения имуществом, между ними и переходом имущества во владение виновного должна быть установлена причинная связь.

Субъектом мошенничества может быть лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированным признается мошенничество, совершенное группой лиц по предварительному сговору, а равно с причинением значительного ущерба гражданину (ч. 2 ст. 159 УК РФ).

Содержание данных квалифицирующих признаков не отличается от аналогичных признаков кражи.

Особо квалифицированным (ч. 3 ст. 159 УК РФ) признается мошенничество, совершенное лицом с использованием своего служебного положения, а равно совершенное в крупном размере.

Совершение мошенничества лицом с использованием своего служебного положения квалифицируется по ч. 3 ст. 159 УК РФ независимо от принадлежности имущества к той или иной форме собственности (частное, государственное, общественное и т.п.). К лицам, совершающим мошенничество с использованием своего служебного положения, относятся должностные лица государственных органов, органов местного самоуправления, государственных и муниципальных

Уголовное право

учреждений, государственные служащие и служащие местного самоуправления, а также руководители и служащие коммерческих и некоммерческих организаций, не являющихся государственными органами, органами местного самоуправления, государственными и муниципальными учреждениями.

Содержание особо квалифицирующего признака мошенничества - его совершение в крупном размере - не отличается от аналогичного признака кражи.

По ч. 4 с ст. 159 УК РФ наказывается мошенничество, совершенное организованной группой либо в особо в крупном размере.

Содержание данных особо квалифицирующих признаков мошенничества не отличается от аналогичных признаков кражи.

Присвоение или растрата (ст. 160 УК РФ). В анализируемой статье объединены две самостоятельные формы хищения: присвоение и растрата. По смыслу закона присвоение или растрата - это хищение чужого имущества, вверенного виновному.

Присвоение и растрата могут быть совершены в отношении любого имущества: государственного, общественного, принадлежащего частным лицам, коммерческим и иным организациям. Присвоение и растрата как формы хищения характеризуются тем, что для изъятия имущества виновный использует имеющиеся у него полномочия в отношении этого имущества. Как присвоение или растрата вверенного виновному имущества должно квалифицироваться незаконное безвозмездное изъятие и обращение в свою пользу или в пользу другого лица имущества, находящегося в правомерном владении виновного, который в силу должностных обязанностей, договорных отношений, специального поручения осуществлял в отношении этого имущества полномочия по распоряжению, управлению, доставке или хранению. Такие полномочия имеют, например, агенты по снабжению, кассиры, продавцы и другие лица. Хищение чужого имущества, совершенное лицом, не обладающим указанными выше полномочиями, но имеющим к нему доступ в связи с порученной работой либо выполнением служебных обязанностей, надлежит квалифицировать как кражу.

Присвоение и растрата очень тесно связаны между собой. Общее между ними заключается в том, что субъект этих форм хищения обладает специальным признаком - фактической возможностью распоряжаться чужим имуществом, поскольку оно ему вверено для осуществления полномочий по распоряжению, управлению, хранению, ремонту, перевозке, временному пользованию и т.п.

Присвоение выражается в обособлении вверенного виновному имущества и установлении над ним его незаконного владения. Переход от правомерного владения к неправомерному и характеризует момент совершения хищения.

Растрата означает совершение таких действий, с помощью которых имущество, вверенное виновному для осуществления определенных полномочий, незаконно истрачивается, расходуется, потребляется и т.п. С момента фактического израсходования или потребления имущества хищение признается оконченным.

Хищение путем присвоения следует отграничивать от случаев так называемого «временного позаимствования» имущества, когда лицо незаконно использовало вверенное ему имущество, намереваясь возместить его стоимость либо вернуть собственнику.

Уголовное право

В соответствии с ч.2 ст.160 УК квалифицированными видами присвоения или растраты являются те же деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору, а равно с причинением значительного ущерба гражданину.

Особо квалифицированные виды присвоения или растраты указаны в ч.3 ст. 160 УК РФ. Ими, в частности, являются присвоение или растрата, совершенные лицом с использованием своего служебного положения, а равно в крупном размере.

В части 4 ст. 160 УК РФ установлена ответственность за деяния, предусмотренные ч. 1, 2 и 3 настоящей статьи, совершенные организованной группой либо в особо крупном размере.

Содержание квалифицирующих (особо квалифицирующих) признаков присвоения или растраты аналогично содержанию квалифицирующих (особо квалифицирующих) признаков кражи и мошенничества.

Хищение чужого имущества, совершенное путем грабежа (ст. 161 УК РФ). Закон определяет грабеж как открытое хищение чужого имущества. Поскольку одним из видов этого преступления является грабеж, сопряженный с насилием над потерпевшим (ч. 2), постольку объектом его, кроме отношений собственности, следует признавать также здоровье человека.

Объективная сторона грабежа характеризуется открытым ненасильственным хищением чужого имущества. В отличие от тайного (при краже) открытым надлежит считать такое хищение, которое совершается в присутствии собственника или иного владельца имущества либо на виду у посторонних, когда виновный сознает, что указанные лица понимают характер его преступных действий, но игнорирует данное обстоятельство. Действуя при грабеже открыто, преступник тем самым ведет себя более дерзко и зачастую готов применить насилие в случае противодействия его поведению. Все это делает открытое хищение более опасным по сравнению с тайным. Если присутствующее при незаконном изъятии чужого имущества лицо не сознает противоправности этих действий либо является близким родственником виновного, который рассчитывает в связи с этим на то, что в ходе изъятия имущества он не встретит противодействия со стороны указанного лица, содеянное, как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в постановлении «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое», следует квалифицировать как кражу чужого имущества. Если перечисленные лица принимали меры к пресечению хищения чужого имущества (например, требовали прекратить эти противоправные действия), ответственность виновного за содеянное наступает по ст. 161 УК РФ. Судебная практика исходит из того, что действия, начатые как кража, но затем обнаруженные потерпевшим либо другими лицами и продолженные виновным с целью завладения имуществом или удержания его, должны квалифицироваться как грабеж.

Субъективная сторона при грабеже характеризуется прямым умыслом и корыстной целью. Эти признаки позволяют отграничивать грабеж от действий лиц, изымающих имущество при совершении изнасилования и других преступлений. Если виновный преследовал в таких случаях корыстную цель, его действия в зависимости от способа завладения имуществом должны квалифицироваться по

Уголовное право

совокупности как соответствующее преступление против собственности и изнасилование или иное преступление.

Квалифицированным признается грабеж, совершенный: группой лиц по предварительному сговору (п. «а»); с незаконным проникновением в жилище, помещение либо иное хранилище (п. «в»); с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия (п. «г»); в крупном размере (п. «д»).

Признаки грабежа - его совершение группой лиц по предварительному сговору, с проникновением в жилище, помещение или иное хранилище, а также в крупном размере - по своему содержанию полностью совпадают с этими признаками при краже.

Под насилием, не опасным для жизни или здоровья, следует понимать побои, а также другие насильственные действия, связанные с причинением потерпевшему физической боли либо ограничивающие его свободу. Введение в организм потерпевшего веществ, не представляющих опасности для его жизни или здоровья, с целью завладения имуществом также квалифицируется как насильственный грабеж либо покушение на это преступление.

Указанное насилие при грабеже всегда должно выступать в качестве средства завладения чужим имуществом или средства его удержания.

Следует подчеркнуть, что насилие в целях удержания имущества лишь тогда может оцениваться как квалифицирующий признак грабежа, когда оно применяется непосредственно после изъятия имущества виновным. Если же насилие применяется для удержания, например, имущества, похищенного вором и обнаруженного при обыске в его квартире, состав грабежа отсутствует.

Насильственный грабеж, предусмотренный п. «г» ч. 2 ст. 161 УК РФ, включает помимо применения физического насилия, не опасного для жизни или здоровья, также угрозу применения такого насилия, которая носит конкретизированный (определенный) характер и выражается в запугивании побоями, другими насильственными действиями, связанными с причинением потерпевшему физической боли либо ограничением его свободы.

Грабеж является особо квалифицированным, если он совершен: а) организованной группой; б) в особо крупном размере.

Содержание этих признаков не отличается от аналогичных особо квалифицирующих признаков хищения в других формах.

Разбой (ст. 162 УК РФ). Это преступление определяется в законе как нападение в целях хищения чужого имущества, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия. Степень общественной опасности разбоя весьма высока. Он относится к числу так называемых многообъектных преступлений, поскольку его совершение сопряжено с посягательством не только на собственность, но и на здоровье человека.

Объективная сторона разбоя выражается в нападении на граждан, совершенном с применением насилия, опасного для их жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

Нападение представляет собой действия, направленные на завладение имуществом путем применения насилия над потерпевшим либо создания

Уголовное право

реальной угрозы его немедленного применения. Насилие, опасное для жизни или здоровья, означает причинение тяжкого и средней тяжести вреда здоровью потерпевшего, а также причинение легкого вреда здоровью, вызвавшего кратковременное расстройство здоровья или незначительную стойкую утрату общей трудоспособности (ст. 111, 112, 115 УК РФ).

Опасным для жизни или здоровья нужно признавать и такое насилие, которое вообще не причинило никакого вреда здоровью, однако в момент его применения создавало реальную опасность для жизни или здоровья потерпевшего (попытка удушения, выталкивание из вагона движущегося поезда и т. п.). Именно эти признаки помогают отличить разбой от грабежа, соединенного с насилием.

Лишение жизни потерпевшего не охватывается составом разбоя, и потому убийство, совершенное при разбойном нападении, должно квалифицироваться по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 162 и 105 УК РФ.

Как правило, факт нападения, сопряженного с физическим насилием, хорошо осознается потерпевшим, однако возможны и такие случаи, когда осознание отсутствует (неожиданный удар в спину, выстрел из укрытия и т.п.). Для того чтобы сделать правильные выводы относительно характера физического насилия и тяжести причиненного вреда здоровью потерпевшего, необходимо проведение судебно-медицинской экспертизы.

Введение в организм потерпевшего опасных для жизни и здоровья сильнодействующих, ядовитых или одурманивающих веществ с целью приведения его таким способом в беспомощное состояние и завладение чужим имуществом в соответствии с разъяснением Пленума Верховного Суда РФ, содержащимся в постановлении «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое», квалифицируется как разбой.

Психическое насилие при разбое состоит в угрозе немедленно применить опасное для жизни или здоровья лица физическое насилие, если потерпевший не выполнит требование преступника о передаче ему имущества. Угроза обычно выражается словесно. Нередко она дополняется жестами, угрожающей манерой поведения преступника.

Содержание угрозы при реальном нападении не всегда раскрывается с достаточной степенью конкретности («Убью!», «Застрелю!» и т. п.). Иногда нападение бывает соединено с такой угрозой, которая носит неопределенный характер. В таких случаях вывод о наличии в действиях виновного грабежа или разбоя можно сделать только с учетом всех обстоятельств дела, т. е. места и времени совершения преступления, числа преступников, субъективного восприятия содержания угрозы потерпевшим и т. п.

Как физическое, так и психическое насилие выступает при разбое в качестве средства завладения чужим имуществом. Если же насилие применяется как акт мести со стороны лица, безуспешно покушавшегося на совершение корыстного преступления, либо служит средством уклонения от задержания, состав разбоя отсутствует.

При разбойном нападении насилие чаще всего применяется к собственникам имущества или к лицам, во владении, ведении или под охраной которых находится имущество. Реже подвергаются насилию третьи лица, препятствующие преступному завладению имуществом.

Уголовное право

С учетом повышенной общественной опасности разбоя и в целях усиления охраны личности законодатель конструирует состав этого преступления как усеченный. Это означает, что преступление признается оконченным с момента совершения нападения, даже если при этом виновный не смог завладеть имуществом.

Субъективная сторона разбоя характеризуется прямым умыслом. В законе особо подчеркивается цель разбойного нападения - хищение чужого имущества. Если нападающий преследовал иные цели, квалификация содеянного по ст. 162 УК РФ исключается.

В ч. 2 ст. 162 УК РФ предусматривается ответственность за квалифицированный разбой, совершенный группой лиц по предварительному сговору, а равно с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия.

Применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия, означает использование в процессе разбойного нападения газового (пистолеты, револьверы) оружия, холодного, в том числе метательного, оружия, огнестрельного оружия, а равно любых других предметов, могущих по своим свойствам заменить оружие (бритва, топор, ломик, дубинка, перочинный или кухонный нож, ракетница и т.п.), а также предметов, предназначенных для временного поражения цели (например, механические распылители, аэрозольные и другие устройства, снаряженные слезоточивыми и раздражающими веществами). Анализируемый квалифицирующий признак будет налицо независимо от того, имеет виновный право на хранение и ношение оружия или нет, каким способом изготовлено оружие, припасено оно задолго до нападения или взято непосредственно на месте преступления. Равным образом юридическая оценка содеянного не зависит от того, были или не были причинены оружием либо другими предметами телесные повреждения потерпевшему. Важно, однако, подчеркнуть, что для привлечения к ответственности за такой квалифицированный разбой мало одного лишь факта обнаружения оружия у виновного - необходимо обязательное применение оружия при нападении (производство выстрелов, нанесение ножевых ранений и т.п.).

При совершении разбойных нападений иногда используется заведомо негодное оружие или имитирующие оружие предметы (макет пистолета, игрушечный кинжал, пистолет-зажигалка и т. п.). Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в постановлении «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое», если лицо лишь демонстрировало оружие или угрожало заведомо негодным или незаряженным оружием либо имитацией оружия, например макетом пистолета, игрушечным кинжалом и т. п., не намереваясь использовать эти предметы для причинения телесных повреждений, опасных для жизни или здоровья, его действия (при отсутствии других отягчающих обстоятельств) с учетом конкретных обстоятельств дела следует квалифицировать как разбой, ответственность за который предусмотрена ч. 1 ст. 162 УК РФ, либо как грабеж, если потерпевший понимал, что ему угрожают негодным или незаряженным оружием либо имитацией оружия.

В судебной практике как вооруженный разбой по ч. 2 ст. 162 УК РФ квалифицируются действия лица, совершившего нападение с целью хищения

Уголовное право

чужого имущества с использованием собак или других животных, представляющих опасность для жизни или здоровья человека, либо с угрозой применения такого насилия.

Групповое разбойное нападение, осуществляемое вооруженными преступниками, следует отграничивать от бандитизма (ст. 209 УК РФ). Обязательным признаком банды, позволяющим отличить бандитизм от такого разбоя, является устойчивость группы. Устойчивость банды характеризуется стабильностью ее состава и организационных структур, сплоченностью ее членов, постоянством форм и методов преступной деятельности. Кроме того, в отличие от группового вооруженного разбоя вооруженность банды означает наличие у ее членов не только газового, холодного или огнестрельного оружия, но и, как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 17 января 1997 года «О практике применения судами законодательства об ответственности за бандитизм», пневматического оружия, различных взрывных устройств.

В ч. 3 ст. 162 УК РФ предусмотрена ответственность за особо квалифицированный вид разбоя, совершенного с незаконным проникновением в жилище, помещение либо иное хранилище или в крупном размере.

Содержание данных особо квалифицирующих признаков разбоя не отличается от аналогичных признаков хищения в других формах.

В ч. 4 ст. 163 УК РФ предусмотрена ответственность за разбой, совершенный: а) организованной группой; б) в целях завладения имуществом в особо крупном размере; в) с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего.

Разбой в целях завладения чужим имуществом в особо крупном размере характеризуется тем, что для его квалификации как оконченного преступления не требуется фактического похищения имущества в особо крупном размере, а достаточно, чтобы у лица имелась такая цель уже в момент нападения, даже если она не была достигнута по не зависящим от него обстоятельствам.

Разбой, совершенный с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего, выражается в причинении собственнику, другому законному владельцу имущества или третьим лицам для преодоления их сопротивления либо с целью удержания имущества телесных повреждений, признаки которых указаны в ст. 111 УК РФ. Дополнительной квалификации по этой статье не требуется. Однако если от причиненного тяжкого вреда здоровью наступила по неосторожности смерть потерпевшего, действия виновного следует дополнительно квалифицировать по ч. 4 ст. 111 УК РФ.

Хищение предметов, имеющих особую ценность (ст. 164 УК РФ). Одним из наиболее опасных преступлений против собственности является хищение предметов, имеющих особую ценность. При совершении таких хищений в качестве предмета преступления выступают предметы или документы, имеющие особую историческую, научную, художественную или культурную ценность. Ими, например, могут быть картины и рисунки, оригинальные художественные композиции, художественно оформленные предметы культурного назначения, в том числе иконы, церковная утварь, уникальные и редкие музыкальные инструменты, редкие рукописи и документальные памятники, старинные монеты, ордена и другие предметы, признанные имеющими особую историческую, научную, художественную или культурную ценность. Особая историческая,

Уголовное право

научная, художественная и культурная ценность похищенных предметов или документов, как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 25 апреля 1995 года «О некоторых вопросах применения судами законодательства об ответственности за преступления против собственности», должна определяться на основании экспертного заключения с учетом не только стоимости в денежном выражении, но и значимости для истории, науки, культуры.

Объективная сторона преступления выражается в незаконном безвозмездном изъятии указанных предметов и документов независимо от способа хищения. Если хищение совершалось различными способами, причиненный ущерб оценивается в совокупности.

Субъективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется прямым умыслом на завладение именно предметами и документами, имеющими особую историческую, научную, художественную или культурную ценность. Если сознанием виновного не охватывался факт похищения указанных предметов и документов, содеянное не может быть квалифицировано по ст. 164 УК РФ.

Часть 2 ст. 164 УК РФ, предусматривающая квалифицированный вид рассматриваемого преступления, гласит: «То же деяние, совершенное: а) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; в) повлекшее уничтожение, порчу или разрушение предметов или документов, указанных в части первой настоящей статьи».

Указанный в п. «а» ч. 2 ст. 164 УК РФ квалифицирующий признак совпадает с аналогичным признаком кражи.

Уничтожение, порча или разрушение предметов или документов, имеющих особую историческую, научную, художественную или культурную ценность, является результатом совершенного хищения. При этом уничтожение этих предметов и документов означает приведение их в полную непригодность для целевого использования (сожжение, растворение в кислоте и т. п.). Разрушением признается такое изменение свойств предметов или документов, при котором они становятся частично непригодными для целевого использования. При разрушении предмет или документ могут быть восстановлены (путем рисования, реставрации и т. п.). Порча указанных предметов и документов является разновидностью разрушения.

26.3. Причинение имущественного либо иного ущерба, не связанное с хищением

Вымогательство (ст. 163 УК РФ). Закон определяет *вымогательство* как 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.

Помимо отношений собственности, являющихся основным *непосредственным объектом* вымогательства, его дополнительным объектом

Уголовное право

выступают честь и достоинство человека, а при квалифицированных видах этого преступления - здоровье человека.

По смыслу закона *предметом* вымогательства являются: имущество, право на имущество, а также действия имущественного характера, которые потерпевший должен совершить по требованию вымогателя в его пользу.

С *объективной стороны* рассматриваемое преступление предполагает, прежде всего, требование передачи вымогателю чужого имущества или права на такое имущество либо совершения других действий имущественного характера (погашение долга, оплата покупки и т.п.). Это требование всегда сопровождается психическим насилием - угрозой, которая выступает в трех формах: угрозы применения насилия; угрозы уничтожения или повреждения чужого имущества; угрозы распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких, либо иных сведений, которые могут причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких.

Угроза насилуем как средство понуждения выражается в запугивании и с целью ограничить или лишить потерпевшего или его близких свободы, нанести им удары, побои, причинить легкий, средней тяжести или тяжкий вред их здоровью либо даже лишить потерпевшего или его близких жизни. При этом под близкими потерпевшему лицами подразумеваются родственники, друзья, а также иные лица, в судьбе которых потерпевший заинтересован.

Способ выражения угрозы может быть различным: угроза может быть устной, письменной, переданной лично или через посредника, по телефону и т.п. При этом не имеет значения, имел ли угрожающий действительное намерение приводить угрозу в исполнение - достаточно, чтобы она представлялась самому потерпевшему реальной.

Характерной особенностью вымогательства является то, что при его совершении виновный угрожает применением насилия не сразу, а через какое-то время, в будущем. Умысел виновного также направлен на обогащение за счет чужого имущества, права на него или совершения других действий имущественного характера в будущем. Этим вымогательство отличается от насильственного грабежа и разбоя, когда лицо угрожает немедленной реализацией физического насилия.

Угроза уничтожением или повреждением имущества может быть доведена до сведения потерпевшего или его близких различными способами. Угроза может заключаться в запугивании не только будущим, но и сиюминутным вредом. Приведение ее в исполнение, т.е. фактическое уничтожение или повреждение имущества потерпевшего или его близких, требует дополнительной квалификации по ст. 167 УК РФ.

Угроза распространением сведений, позорящих потерпевшего или его близких, либо иных сведений, которые могут причинить существенный вред правам или законным интересам потерпевшего или его близких (шантаж), - один из способов вымогательства.

Позорящими могут признаваться любые сведения, оглашение которых может нанести ущерб чести и достоинству потерпевшего или его близких (о совершенном правонарушении, нечестном поступке и т. п.). При этом сведения

Уголовное право

могут быть не только вымышленными, но и отвечающими действительности, однако в любом случае такие сведения должны быть позорящими.

Способом совершения вымогательства является также *угроза распространения иных*, не позорящих *сведений*, которые могут причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких.

Вымогатель, шантажируя потерпевшего, может угрожать сообщением сведений как многим лицам (например, сослуживцам), так и хотя бы одному лицу, мнением которого дорожит потерпевший (например, супругу). Угроза распространением позорящих или иных сведений может быть приведена в исполнение немедленно на месте и в момент ее доведения до сознания потерпевшего, если он откажется выполнить притязания шантажиста, а также в будущем. При условии если шантажист приводит угрозу в исполнение путем распространения о потерпевшем или его близких позорящих или иных ложных сведений, он может нести ответственность по совокупности за клевету (ст. 129 УК РФ) и вымогательство.

Вымогательство - формальный состав преступления, которое является *оконченным* с момента предъявления указанного в законе требования.

Субъективная сторона преступления характеризуется *прямым умыслом*. Виновный осознает, что путем угрозы применения насилия либо уничтожения или повреждения чужого имущества, а равно угрозы распространения позорящих или иных сведений требует передачи чужого имущества, права на него или совершения в его пользу действий имущественного характера, и желает с помощью такой угрозы принудить потерпевшего к выполнению его требования.

Мотив преступления - корысть, *цель* - незаконное получение имущества, приобретение права на имущество или обеспечение совершения действий имущественного характера.

Субъектом вымогательства может быть лицо, достигшее возраста 14 лет.

Квалифицированным видом вымогательства, предусмотренным ч. 2 ст. 163 УК РФ, признается его совершение: группой лиц по предварительному сговору (п. «а»); с применением насилия (п. «в»); в крупном размере (п. «г»).

Содержание указанных в пп. «а» и «г» квалифицирующих признаков аналогично квалифицирующим признакам кражи.

Вымогательство, соединенное с насилием, выражается в реальном применении такого насилия, как нанесение потерпевшему или его близким ударов, побоев, причинение легкого или средней тяжести вреда их здоровью. В отличие от насильственного грабежа и разбоя, при совершении которых, насилие служит средством завладения или удержания имущества, насилие, применяемое при вымогательстве, лишь подкрепляет угрозу. Пленум Верховного Суда РСФСР в постановлении от 4 мая 1990 года «О судебной практике по делам о вымогательстве» разъяснил, что «решая вопрос об отграничении грабежа и разбоя от вымогательства, соединенного с насилием, судам следует учитывать, что если при грабеже и разбое насилие является средством завладения имуществом или его удержания, то при вымогательстве оно подкрепляет угрозу».

В ч. 3 ст. 163 УК РФ предусмотрена ответственность за вымогательство, совершенное: а) организованной группой; б) в целях получения имущества в особо крупном размере; в) с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего.

Уголовное право

Содержание данных особо квалифицирующих признаков аналогично соответствующим признакам разбоя.

Причинение в процессе вымогательства тяжкого вреда здоровью потерпевшего или его близких охватывается диспозицией п. «в» ч. 3 ст. 163 УК РФ и не требует дополнительной квалификации по совокупности. При совершении в процессе вымогательства убийства содеянное подлежит квалификации по совокупности п. «в» ч. 3 ст. 163 УК РФ и ст. 105 УК РФ.

Причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием (ст. 165 УК РФ). Законом предусмотрена ответственность за причинение имущественного ущерба собственнику или иному владельцу имущества путем обмана или злоупотребления доверием при отсутствии признаков хищения.

Объективная сторона этого преступления имеет определенное сходство с объективными признаками хищения чужого имущества путем мошенничества, поскольку и в первом, и во втором случаях применяется один и тот же способ совершения преступления - обман или злоупотребление доверием. Существенное различие этих преступлений состоит в том, что при мошенничестве обман или злоупотребление доверием используются как способ завладения имуществом, находящимся во владении (фондах) собственника. При совершении же анализируемого преступления обман или злоупотребление доверием исключают поступление во владение (фонды) собственника должного имущества, денег и т.п. При этом виновный либо незаконно использует вверенное ему имущество, присваивая полученный доход, подлежащий поступлению во владение (фонды) собственника, либо уклоняется от передачи, скажем, государственной организации материальных благ, которые он обязан был передать. В результате таких действий собственнику причиняется ущерб в виде так называемой упущенной имущественной выгоды.

По ст. 165 УК РФ квалифицируется: получение проводником вагона, водителем автобуса и других транспортных средств денег с пассажиров за безбилетный проезд; уклонение от уплаты различных предусмотренных законом обязательных платежей путем использования заведомо подложных документов. В то же время уголовная ответственность за уклонение от уплаты таможенных платежей, налогов и (или) сборов регламентируется самостоятельными нормами (ст. 194, 198, 199 УК РФ).

Состав рассматриваемого преступления материальный, поэтому оно признается *оконченным* с момента фактического причинения имущественного ущерба собственнику или иному владельцу имущества. Между противоправным действием и наступившими вредными последствиями должна быть установлена причинная связь.

Субъективная сторона преступления характеризуется *прямым умыслом*.

Мотив преступления - корысть, **цель** - извлечение незаконной имущественной выгоды.

Субъектом преступления может быть только частное лицо, достигшее возраста 16 лет. Причинение существенного имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием со стороны должностного лица,

Уголовное право

злоупотребляющего при этом должностными полномочиями, образует преступление, предусмотренное ст. 285 УК РФ.

Квалифицированный вид причинения имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием, предусмотренный в ч. 2 ст. 165, предполагает его совершение группой лиц по предварительному сговору либо в крупном размере.

Содержание этих признаков аналогично соответствующим признакам кражи.

В ч. 3 ст. 165 УК РФ предусмотрена повышенная ответственность за причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием: а) совершенное организованной группой; б) причинившее особо крупный ущерб.

Причинение *особо крупного ущерба* собственнику или иному владельцу имущества определяется примечанием 4 к ст. 158 УК РФ.

Неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения (ст. 166 УК РФ) причиняет вред отношениям собственности, поскольку лишает возможности законного владельца или уполномоченных им лиц на определенное время использовать транспортные средства по своему усмотрению.

Предметом этого преступления является автомобиль или иное транспортное средство. Таковыми являются механические транспортные средства, приводимые в движение двигателем. Ими в соответствии с примечанием к ст. 264 УК РФ признаются помимо автомобилей, трамваев также другие механические транспортные средства, т. е. троллейбусы, трактора и иные самоходные машины, мотоциклы и иные механические транспортные средства (комбайны, дорожные, строительные машины и т. п.).

Объективная сторона преступления характеризуется неправомерным завладением автомобилем или иным транспортным средством (угон).

Завладение означает захват чужого автомобиля или иного транспортного средства и обращение его во временное фактическое обладание виновного помимо воли и согласия владельца. Захват транспортного средства может быть совершен тайно, открыто, с применением насилия или с использованием различных обманных действий. Поскольку для характеристики объективной стороны рассматриваемого преступления в законе употреблен термин «угон», то неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством помимо захвата предполагает последующее перемещение их по избранному виновным маршруту.

Обязательным признаком завладения является неправомерный характер действий виновного, который не имеет каких-либо прав или разрешения на использование чужого автомобиля или иного транспортного средства. Отсутствует признак неправомерного завладения в действиях членов семьи или близких родственников владельца, самовольно использовавших транспортное средство, поскольку они исходят из действительного или предполагаемого права на пользование транспортным средством. Не квалифицируется как неправомерное завладение самовольное использование водителем закрепленного за ним транспортного средства для поездки на нем в личных целях, поскольку такое транспортное средство не является для него «чужим».

Уголовное право

Завладение считается *оконченным* преступлением с момента обращения автомобиля или иного транспортного средства во временное фактическое обладание виновного и использования его по назначению, т.е. с начала движения.

Субъективная сторона преступления характеризуется *прямым умыслом*. Кроме того, требуется, чтобы одновременно завладение автомобилем или иным транспортным средством не преследовало цели его хищения. Виновный при этом намеревается обратить транспортное средство во временное пользование.

Субъектом преступления может быть лицо, достигшее возраста 14 лет.

В ч. 2 ст. 166 УК РФ предусмотрена ответственность за квалифицированный вид неправомерного завладения автомобилем или иным транспортным средством, совершенного: группой лиц по предварительному сговору (п. «а»); с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия (п. «в»).

Первый квалифицирующий признак аналогичен соответствующему признаку кражи, а второй - признаку насильственного грабежа.

В ч. 3 ст. 166 УК РФ установлена ответственность за неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством, совершенное организованной группой или причинившее особо крупный ущерб.

Причинение *особо крупного ущерба* собственнику как следствие неправомерного завладения автомобилем или иным транспортным средством устанавливается в соответствии с примечанием 4 к ст. 158 УК РФ.

В ч. 4 ст. 166 УК РФ установлена ответственность за неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

Содержание данного признака раскрыто при анализе состава разбоя.

26.4. Уничтожение или повреждение имущества

Эти посягательства в отличие от хищения не связаны с преступным обогащением виновных, однако их общественная опасность может быть весьма значительной. Уничтожение или повреждение имущества способно причинить существенный ущерб отношениям собственности, поскольку граждане, частные, государственные, общественные, муниципальные или иные организации лишаются при этом значительных материальных ценностей, утрачивают возможность использовать принадлежащее им имущество в соответствии с его назначением.

Умышленное уничтожение или повреждение имущества (ст. 167 УК РФ). В ч. 1 ст. 167 УК РФ предусматривается ответственность за умышленные уничтожение или повреждение чужого имущества, если эти деяния повлекли причинение значительного ущерба.

Объективная сторона этого преступления выражается в уничтожении либо повреждении чужого имущества.

Уничтожение означает приведение имущества в полную непригодность, исключающую возможность дальнейшего его использования по целевому назначению. Уничтожение аннулирует хозяйственную значимость имущества.

Уголовное право

Повреждением признается уменьшение хозяйственной ценности имущества посредством частичного приведения его в негодность. После ремонта, реставрации и т. п. свойства поврежденного имущества могут быть полностью восстановлены.

Уничтожение и повреждение имущества возможно путем, как действия, так и бездействия. Применяемые при этом способы могут включать механическое или иное воздействие на предмет. В качестве предмета выступает частное, государственное, общественное или иное имущество, имеющее более или менее значительную ценность. Следует отметить, что круг вещей, предметов, относимых к такому имуществу, шире круга предметов хищения. Сюда дополнительно относятся здания, сооружения, иное недвижимое имущество. Нужно, однако, иметь в виду, что уничтожение, повреждение или разрушение некоторых видов имущества преследуется в соответствии с нормами, включенными в другие главы УК (ст. 205 и др.).

Обязательными признаками объективной стороны рассматриваемого преступления являются общественно опасное последствие в виде причинения значительного ущерба, а также наличие причинной связи между деянием и наступившими последствиями.

Понятие значительного ущерба применительно к уничтожению или повреждению имущества в законе не раскрывается. Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 5 июня 2002 года «О судебной практике по делам о нарушении правил пожарной безопасности, уничтожении или повреждении имущества путем поджога либо в результате неосторожного обращения с огнем» разъяснил, что при решении вопроса о том, причинен ли значительный ущерб собственнику или иному владельцу имущества, следует исходить из стоимости уничтоженного имущества или стоимости восстановления поврежденного имущества, значимости этого имущества для потерпевшего, например, в зависимости от рода его деятельности и материального положения либо финансово-экономического состояния юридического лица, являвшегося собственником или иным владельцем уничтоженного либо поврежденного имущества.

Субъективная сторона преступления характеризуется *прямым* или *косвенным умыслом*. Если при уничтожении или повреждении имущества виновный преследует цель нарушения общественной безопасности, устрашения населения либо оказания воздействия на принятие решений органами власти, содеянное образует терроризм (ст. 205 УК РФ).

Субъектом преступления, совершенного без отягчающих обстоятельств, может быть любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированным видом преступления (ч. 2 ст. 167 УК РФ) признается уничтожение или повреждение чужого имущества, совершенные из хулиганских побуждений, путем поджога, взрыва или иным общеопасным способом либо повлекшие по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия.

Общеопасный способ предполагает использование, помимо поджога, взрыва, еще и таких способов, как затопление, обвал и т.п., создающих угрозу жизни или здоровью людей.

Уголовное право

Реальное *причинение смерти человеку* при умышленном уничтожении или повреждении чужого имущества охватывается составом данного преступления только при неосторожном отношении виновного к этому последствию. При наличии косвенного, а тем более прямого умысла по отношению к смерти человека содеянное образует совокупность умышленного уничтожения или повреждения чужого имущества (ч. 2 ст. 167 УК РФ) и убийства (ст. 105 УК РФ).

Под *иными тяжкими последствиями* понимаются: причинение тяжкого вреда здоровью хотя бы одного человека либо причинение средней тяжести вреда здоровью двух и более лиц; оставление потерпевших без жилья или средств к существованию; длительная приостановка или дезорганизация работы предприятия, учреждения или организации; отключение потребителей от источников жизнеобеспечения - электроэнергии, газа, тепла, водоснабжения и т. п.

Ответственность за совершение деяний, предусмотренных ч. 2 ст. 167 УК, наступает с 14 лет.

Уничтожение или повреждение имущества по неосторожности (ст. 168 УК РФ). Уголовная ответственность по данной статье наступает при условии уничтожения или повреждения чужого имущества в крупном размере в результате неосторожного обращения с огнем или иными источниками повышенной опасности.

По смыслу примечания 4 к ст. 158 УК РФ крупным размером в данном случае признается стоимость имущества, превышающая двести пятьдесят тысяч рублей.

Неосторожное обращение с огнем или иными источниками повышенной опасности может, например, заключаться в ненадлежащем обращении с источниками воспламенения вблизи горючих материалов, в эксплуатации технических устройств с неустранимыми дефектами (например, оставление без присмотра невыключенных электроприборов, газовых плит и т. п.).

Состав преступления материальный, оно признается *оконченным* с момента уничтожения или повреждения имущества в крупном размере.

Субъективная сторона преступления характеризуется только неосторожной формой вины.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

ЛЕКЦИЯ 27

ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

27.1. Понятие и виды преступлений в сфере экономической деятельности

Уголовная ответственность за преступления в сфере экономической деятельности предусмотрена нормами главы 22 УК. Содержащиеся в ней запреты ориентированы на защиту свободы предпринимательской деятельности и разнообразие ее организационно-правовых форм, защиту предпринимательства от недобросовестной конкуренции и монополизма, охрану прав потребителей товаров и услуг, защиту финансовых интересов государства в условиях постоянно возрастающего количества совершаемых преступлений в сфере экономической деятельности.

Преступлениями в сфере экономической деятельности являются предусмотренные главой 22 УК общественно опасные деяния, посягающие на общественные отношения, складывающиеся по поводу производства, распределения, обмена и потребления материальных благ и услуг.

Объединяя в самостоятельную главу преступления, совершаемые в сфере экономической деятельности, закон исходит из общности *видового объекта* посягательства. Таковым являются упорядоченные законом и иными нормативными актами общественные отношения, возникающие по поводу осуществления экономической деятельности по производству, распределению, обмену и потреблению материальных благ и услуг. *Непосредственными объектами* выступают конкретные общественные отношения, складывающиеся в процессе функционирования определенной сферы экономической деятельности.

Обязательным признаком некоторых преступлений в сфере экономической деятельности является *предмет преступления*. Например, немаркированные товары и продукция (ст. 171¹); товарный знак (ст. 180), инсайдерская информация³ (ст. 185.6); драгоценные металлы и природные камни (ст. 191, 192), декларация о доходах (ст. 198); денежные средства в валюте РФ и иностранной валюте (ст. 199²), денежные инструменты (ст. 200¹ УК РФ).

При исследовании данных составов необходимо обратить внимание на особенности *объективной стороны* этих преступлений.

³ Под инсайдерской информацией понимается точная и конкретная информация, которая не была распространена или предоставлена (в том числе сведения, составляющие коммерческую, служебную, банковскую тайну, тайну связи (в части информации о почтовых переводах денежных средств) и иную охраняемую законом тайну), распространение или предоставление которой может оказать существенное влияние на цены финансовых инструментов, иностранной валюты и (или) товаров (в том числе сведения, касающиеся одного или нескольких эмитентов эмиссионных ценных бумаг, одной или нескольких управляющих компаний инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов и негосударственных пенсионных фондов // Федеральный закон от 27.07.2010 № 224-ФЗ «О противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»

Уголовное право

Во-первых, значительное число диспозиций статей данной главы носит бланкетный характер и отсылает к нормам иных отраслей права. Поэтому изучение конкретных составов преступлений этой главы требует обязательного обращения к гражданскому, налоговому, таможенному, банковскому, земельному законодательству.⁴ Например, привлечение к уголовной ответственности за осуществление предпринимательской деятельности без лицензии, в случаях, когда такая лицензия обязательна (ст. 171 УК РФ) требует обращения к нормам ФЗ РФ, регламентирующего вопросы лицензирования,⁵ где содержится перечень видов деятельности, на которые требуются лицензии (ст. 12). Необходимо так же обратиться к положениям некоторых постановлений Пленума ВС РФ.⁶

Во-вторых, объективная сторона большинства преступлений в сфере экономической деятельности представляет собой *активные действия*, состоящие в нарушении общественных отношений, складывающихся в экономической деятельности (например, незаконное предпринимательство - ст. 171, незаконное использование товарного знака – ст. 180, принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения – ст. 174). Однако некоторые преступления могут совершаться и путем *бездействия*. Например, злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности - ст. 177; невозвращение на территорию РФ предметов художественного, исторического и археологического достояния народов РФ и зарубежных стран - ст. 190, уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица или организации – ст. 198, 199; неисполнение обязанностей налогового агента – ст. 199.1 УК и др.

В-третьих, одним из показательных признаков объективной стороны данных составов является наличие крупного размера или дохода в крупном размере, или задолженность, ущерб в крупном размере. В примечании к ст. 169 УК РФ дается определение крупного, особо крупного размера, ущерба, дохода или задолженности применительно ко всем статьям данной главы, за исключением статей 174, 174.1, 178, 185, 185.1, 193, 194, 198, 199, 199.1 УК. При этом крупным размером, крупным ущербом, доходом либо задолженностью в крупном размере признаются стоимость, ущерб, доход либо задолженность в сумме, превышающей 1,5 млн. руб., особо крупным – 6 млн. рублей. В примечаниях же к ст. 174, 178, 185, 193, 194, 198, 199 УК предусмотрены свои размеры ущерба.

Для того, что бы состав ряда преступлений в сфере экономической деятельности был оконченным, необходим обязательный признак – наступление

⁴ Закон РФ от 08.08.2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (в ред. от 29.12.2012); Федеральный закон РФ от 21.07.1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» (в ред. от 07.05.2013); Федеральный закон РФ от 26.10.2002 г. № 127 «О несостоятельности (банкротстве)» (в ред. от 23.07.2013 г.); Федеральный закон РФ от 27.07.2010 № 224-ФЗ «О противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СПС Консультант Плюс

⁵ Федеральный закон РФ от 04.05.2011 № 99 «О лицензировании отдельных видов деятельности» (в ред. от 04.03.2013) // СПС Консультант Плюс

⁶ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28.04.1994 г. № 2 «О судебной практике по делам об изготовлении или сбыте поддельных денег или ценных бумаг» (в ред. от 06.02.2007); Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28.12.2006 г. № 64 «О практике применения судами уголовного законодательства об ответственности за налоговые преступления» // СПС Консультант Плюс

Уголовное право

предусмотренных законом общественно опасных *последствий*. Такие преступления как незаконное предпринимательство – ст. 171 ; незаконная банковская деятельность – ст. 172; незаконное получение кредита – ст. 176; злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности – ст. 177; недопущение, ограничение или устранение конкуренции – ст. 178; неправомерное использование инсайдерской информации – 185.6; неправомерные действия при банкротстве – ст. 195; преднамеренное банкротство – ст. 196; фиктивное банкротство – ст. 197 УК РФ и др. имеют материальные составы, так как признаются оконченными с момента наступления указанных в законе последствий в виде причиненного ущерба.

С субъективной стороны, как правило, преступления данной главы совершаются умышленно, чаще всего – с прямым умыслом. Такие дополнительные признаки субъективной стороны как *мотив и цель* в отдельных составах преступлений включены в качестве обязательных, например, корыстная и иная личная заинтересованность (ст. 170 – регистрация незаконных сделок с землей, ст. 181 – нарушение правил изготовления или использования государственных пробирных клейм, ч. 3 ст. 183 УК; ст. 184⁷ - оказание противоправного влияния на результат соревнований или конкурса), цель сбыта (ст. 186 – изготовление, хранение, перевозка или сбыт поддельных денег или ценных бумаг, 187 УК РФ – изготовление или сбыт поддельных кредитных либо расчетных карт и иных платежных документов).

Субъектами преступлений в сфере экономической деятельности могут быть лица, достигшие к моменту совершения преступления 16 лет. На основании прямого указания закона субъектами некоторых преступлений в сфере экономической деятельности являются только должностные лица. Таковы составы воспрепятствования законной предпринимательской деятельности, регистрации незаконных сделок с землей. Субъектами отдельных преступлений выступают как должностные, так и иные (частные) лица (например, при злостном уклонении от погашения кредиторской задолженности, незаконном использовании товарного знака и др.).

Экономическая деятельность хозяйствующих субъектов протекает в различных сферах: предпринимательства, денежно-кредитной, финансовой, торговли, оказания услуг населению и т. п. В зависимости от той или иной области экономической деятельности все преступления, посягающие на нормальное функционирование общественных отношений, складывающихся в процессе производства, распределения, обмена и потребления товаров и услуг, традиционно классифицируются на несколько групп.

Исходя из непосредственного объекта, т.е. сферы экономической деятельности, в которой они совершаются, преступления в области экономической деятельности условно можно подразделить на следующие виды:

⁷ Вступает в силу с 21 января 2014 г. Федеральный закон от 23.07.2013 № 198-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» и отдельные законодательные акты Российской Федерации в целях предотвращения противоправного влияния на результаты официальных спортивных соревнований».

Уголовное право

1) *преступления в сфере предпринимательства*: воспрепятствование законной предпринимательской деятельности (ст. 169 УК РФ); регистрация незаконных сделок с землей (ст. 170 УК РФ); незаконное предпринимательство (ст. 171 УК РФ); производство, приобретение, хранение, перевозка или сбыт немаркированных товаров и продукции (ст. 171¹ УК РФ); незаконная банковская деятельность (ст. 172 УК РФ); легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем (ст. 174 УК РФ); легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных лицом в результате совершения им преступления (ст. 174¹ УК РФ); приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем (ст. 175 УК РФ); недопущение, ограничение или устранение конкуренции (ст. 178 УК РФ); принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения (ст. 179 УК); незаконное использование товарного знака (ст. 180 УК РФ); незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну (ст. 183 УК РФ); подкуп участников и организаторов профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов (ст. 184 УК РФ); неправомерные действия при банкротстве (ст. 195 УК РФ); преднамеренное банкротство (ст. 196 УК РФ); фиктивное банкротство (ст. 197 УК РФ);

2) *преступления в денежно-кредитной сфере*: незаконное получение кредита (ст. 176 УК РФ); злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности (ст. 177 УК РФ); нарушение правил изготовления и использования государственных пробирных клейм (ст. 181 УК РФ); злоупотребления при эмиссии ценных бумаг (ст. 185 УК РФ); злостное уклонение от предоставления инвестору или контролирующему органу информации, определенной законодательством РФ о ценных бумагах (ст. 185¹ УК РФ); изготовление или сбыт поддельных денег или ценных бумаг (ст. 186 УК РФ); изготовление или сбыт поддельных кредитных либо расчетных карт и иных платежных документов (ст. 187 УК РФ);

3) *преступления в сфере финансовой деятельности государства*: незаконный оборот драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга (ст. 191 УК РФ); нарушение правил сдачи государству драгоценных металлов и драгоценных камней (ст. 192 УК РФ); уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица (ст. 198 УК РФ); уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации (ст. 199 УК РФ); неисполнение обязанностей налогового агента (ст. 199¹ УК РФ); сокрытие денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов и (или) сборов (ст. 199² УК РФ);

4) *преступления в сфере внешнеэкономической деятельности и таможенного контроля*: незаконные экспорт или передача сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации, незаконное выполнение работ (оказание услуг), которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники (ст. 189 УК РФ); невозвращение на территорию РФ предметов художественного, исторического и археологического достояния народов РФ и зарубежных стран (ст. 190 УК РФ); невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте (ст. 193 УК РФ); уклонение от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организации

или физического лица (ст. 194 УК РФ); Контрабанда наличных денежных средств и (или) денежных инструментов (ст. 200¹ УК РФ).

27.2. Преступления в сфере предпринимательства

Воспрепятствование законной предпринимательской или иной деятельности (*ст. 169 УК РФ*). Предпринимательство как метод ведения экономической деятельности предполагает самостоятельность и независимость хозяйствующих субъектов, наличие у них совокупности прав и свобод по выбору вида предпринимательской деятельности, формированию производственной программы, выбору источников финансирования, доступу к ресурсам, сбыту продукции, установлению на нее цен, распоряжению прибылью и т.п. Самостоятельность предпринимателя означает, что над ним нет руководящего органа, определяющего направления, формы и методы деятельности по производству товаров, оказанию услуг и т.п.

Преступление, предусмотренное ст. 169 УК РФ, выражается в воспрепятствовании законной предпринимательской, а также иной основанной на законе деятельности (политической, общественной, благотворительной, религиозной и т.п.). Его общественная опасность заключается и в том, что оно нарушает право граждан на свободу предпринимательской или иной не запрещенной законом деятельности и разнообразие ее организационно-правовых форм.

Объектом преступления являются общественные отношения, обеспечивающие реализацию гарантированного законом права на свободу предпринимательской или иной деятельности физического или юридического лица.

Индивидуальным предпринимателем признается гражданин, занимающийся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица (ч.1 ст. 23 ГК РФ), а юридическим лицом - организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде (ч. 1 ст. 48 ГК РФ).

С объективной стороны преступление состоит в совершении следующих действий: 1) неправомерный отказ в государственной регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица; 2) уклонение от государственной регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица; 3) неправомерный отказ в выдаче специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности; 4) уклонение от его выдачи; 5) ограничение прав и законных интересов индивидуального предпринимателя или юридического лица в зависимости от организационно-правовой формы; 6) незаконное ограничение самостоятельности либо иное незаконное вмешательство в деятельность индивидуального предпринимателя или юридического лица.

Неправомерный отказ в государственной регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица выражается в открытом нежелании

Уголовное право

осуществить регистрацию, несмотря на то, что представленные заявителем документы отвечают предусмотренным законом требованиям.

В соответствии со ст. 51 ГК РФ юридическое лицо подлежит государственной регистрации в уполномоченном государственном органе в порядке, определяемом Законом о государственной регистрации юридических лиц. Данные государственной регистрации включаются в Единый государственный реестр юридических лиц, открытый для всеобщего ознакомления. Юридическое лицо считается созданным со дня внесения соответствующей записи в Единый государственный реестр юридических лиц.

Порядок государственной регистрации юридических лиц установлен Федеральным законом от 8 августа 2001 года № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц». Федеральными законами может устанавливаться специальный порядок регистрации отдельных юридических лиц. Например, Федеральным законом от 11 июня 2001 года № 95-ФЗ «О политических партиях» в редакции Федерального закона от 21 марта 2002 года «О приведении законодательных актов в соответствие с Федеральным законом «О государственной регистрации юридических лиц» установлен порядок регистрации политических партий.

Правила ведения Единого государственного реестра юридических лиц и предоставления содержащихся в нем сведений утверждены постановлением Правительства РФ от 19 июня 2002 года «О Едином государственном реестре юридических лиц».

При государственной регистрации создаваемого юридического лица в регистрирующий орган (федеральный орган юстиции или его соответствующий территориальный орган) представляются: а) подписанное заявителем заявление о государственной регистрации по форме, утвержденной Правительством РФ; б) решение о создании юридического лица в виде протокола, договора или иного документа; в) учредительные документы юридического лица (подлинники или нотариально удостоверенные копии); г) выписка из реестра иностранных юридических лиц соответствующей страны происхождения или иное равное по юридической силе доказательство статуса иностранного юридического лица - учредителя; д) документ об уплате государственной пошлины.

В соответствии с Положением о порядке регистрации субъектов предпринимательской деятельности, утвержденным Указом Президента Российской Федерации от 8 мая 1994 года, для государственной регистрации индивидуального предпринимателя им должны быть представлены или направлены по почте в регистрирующий орган заявление, составленное по установленной форме, и документ об уплате регистрационного сбора.

Отказ в государственной регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица допускается только в случаях непредставления определенных законодательством необходимых для государственной регистрации документов или представления документов в ненадлежащий регистрирующий орган.

Неправомерным отказом в регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица являются, например, случаи открытого нежелания осуществить такую регистрацию под предлогом необходимости представления

Уголовное право

коммерческой организацией гарантийных писем и иных документов, подтверждающих ее местонахождение; необходимости обязательного личного присутствия индивидуального предпринимателя в момент регистрации в регистрирующем органе и т. п.

Уклонение от регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица - относительно более скрытая форма воспрепятствования законной предпринимательской или иной деятельности, свидетельствующая о стремлении избежать регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица в установленный законом срок.

Согласно ст.8 Федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» государственная регистрация юридических лиц осуществляется в срок не более чем пять рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган. В соответствии со ст. 7 Положения о государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности регистрация индивидуальных предпринимателей осуществляется регистрирующим органом в день представления документов либо в трехдневный срок с момента их получения по почте. Уклонение от регистрации в указанные сроки может сопровождаться ссылками на отсутствие достаточного количества сотрудников регистрирующего органа или на их чрезвычайную загруженность и т. п.

Неправомерный отказ в выдаче специального разрешения (лицензии) на осуществление определенного вида деятельности выражается в открытом нежелании выдать такое разрешение при отсутствии к тому оснований. Согласно ст. 9 Федерального закона от 8 августа 2001 года № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» основаниями для отказа в предоставлении лицензии являются наличие в документах, представленных соискателем лицензии, недостоверной или искаженной информации; несоответствие соискателя лицензии, принадлежащих ему или используемых им объектов лицензионным требованиям и условиям.

При отсутствии перечисленных оснований отказ в выдаче специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности является неправомерным.

Уклонение от выдачи специального разрешения (лицензии) означает невыполнение в установленный законом срок обязанности по выдаче специального разрешения (лицензии) на право осуществления определенной деятельности. В соответствии со ст.9 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензирующий орган принимает решение о предоставлении либо отказе в предоставлении лицензии в срок, не превышающий 60 дней со дня поступления заявления о предоставлении лицензии со всеми необходимыми документами. Более короткие сроки принятия такого решения могут устанавливаться положениями о лицензировании конкретных видов деятельности.

Ограничение прав и законных интересов индивидуального предпринимателя или юридического лица в зависимости от организационно-правовой формы может выражаться в принятии нормативных актов или совершении действий, которые создают дискриминирующие условия деятельности отдельного индивидуального

Уголовное право

предпринимателя или юридического лица; необоснованном предоставлении отдельному индивидуальному предпринимателю или юридическому лицу льгот, ставящих их в преимущественное положение по отношению к другим индивидуальным предпринимателям или юридическим лицам, работающим на рынке того же товара, и т. п.

Незаконное ограничение самостоятельности либо иное незаконное вмешательство в деятельность индивидуального предпринимателя или юридического лица может быть совершено путем установления необоснованных запретов на осуществление определенных видов деятельности или на производство определенных видов товаров; необоснованного препятствия осуществлению предпринимательской или иной деятельности в какой-либо сфере; установления запретов на продажу, покупку, обмен, приобретение товаров из одного региона РФ в другой; дачи индивидуальным предпринимателям или юридическим лицам указаний о первоочередной поставке товаров, выполнении работ, оказании услуг определенному кругу покупателей (заказчиков) или о приоритетном заключении договоров без учета установленных законодательством приоритетов и интересов предпринимателя.

Рассматриваемое преступление имеет формальный состав и признается оконченным с момента совершения одного из перечисленных в диспозиции ч. 1 ст. 169 УК РФ деяний (действия или бездействия).

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъектом преступления является должностное лицо регистрирующего или лицензирующего органа, уполномоченное принимать решение о регистрации или выдаче лицензии.

Квалифицированный состав преступления по ч. 2 ст. 169 УК РФ образуют те же деяния, совершенные в нарушение вступившего в законную силу судебного акта, а равно причинившие крупный ущерб.

Вступившим в законную силу судебным актом является решение суда о признании недействительным акта регистрирующего или лицензирующего органа, нарушающего права индивидуального предпринимателя или юридического лица; о признании незаконным отказа в государственной регистрации или уклонения от регистрации. Совершение любого из перечисленных в диспозиции ч. 1 ст. 169 УК РФ деяний после вступления в силу решения суда влечет уголовную ответственность по ч. 2 данной статьи.

В соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ крупным ущербом признается ущерб, превышающий двести пятьдесят тысяч рублей.

Регистрация незаконных сделок с землей (**ст. 170 УК РФ**). Рассматриваемая норма устанавливает ответственность за регистрацию заведомо незаконных сделок с землей, искажение сведений государственного кадастра недвижимости, а равно умышленное занижение размеров платежей за землю, если эти деяния совершены из корыстной или иной личной заинтересованности должностным лицом с использованием своего служебного положения.

Реализация закрепленного в ст. 36 Конституции Российской Федерации права граждан и их объединений иметь в частной собственности землю связана с постепенным формированием рынка земли. В этих условиях возрастает роль государственного регулирования отношений частной земельной собственности, с

Уголовное право

тем, чтобы обеспечить рациональное использование земель и их охрану, а также создание условий для защиты права собственности на землю.

Общественная опасность рассматриваемого преступления состоит в том, что его совершение способствует необоснованной концентрации земельной собственности в руках узкого круга лиц, распространению спекуляции земельными участками, ведет к нерациональному использованию ценных сельскохозяйственных угодий. Кроме того, в результате совершения данного преступления (при занижении размеров платы за землю) причиняется вред финансовым интересам государства.

Объектом преступления являются общественные отношения по поводу рационального использования и оборота земли, а также установленный государством порядок регистрации сделок с землей и платы за землю.

Вопросы правового регулирования оборота земельных участков, круг правомерных сделок с землей, порядок и основания их совершения определены в ГК, ЗК, Федеральном законе от 24 июля 2002 года № 101-ФЗ «Об обороте земель сельскохозяйственного назначения» и других нормативных актах. Отношения, возникающие при осуществлении деятельности по ведению Государственного земельного кадастра и при использовании его сведений, регулируются Федеральным законом от 2 января 2000 года № 28-ФЗ «О государственном земельном кадастре». Законом РФ от 11 октября 1991 года «О плате за землю» (с последующими изменениями) установлены размеры земельного налога, порядок исчисления и уплаты налога и других платежей за землю.

Объективная сторона преступления характеризуется совершением следующих действий: 1) регистрацией незаконных сделок с землей; 2) искажением учетных данных кадастра недвижимости; 3) занижением размеров платежей за землю.

В соответствии со ст. 164 ГК РФ сделки с землей подлежат государственной регистрации. Сделки с землей представляют собой действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей в отношении земли. Согласно ст. 25 ЗК РФ права на земельные участки, находящиеся в государственной собственности, а также в собственности граждан и юридических лиц (частной собственности), возникают по основаниям, установленным гражданским законодательством, федеральными законами и подлежат государственной регистрации в соответствии с Федеральным законом от 21 июля 1997 года № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».

Объективную сторону преступления образует, в частности, регистрация незаконных сделок с землей, т.е. сделок с землей, совершенных в нарушение положений ГК и требований земельного законодательства. Так, в соответствии со ст. 27 ЗК РФ земельные участки, отнесенные к землям, изъятым из оборота, не могут предоставляться в частную собственность, а также быть объектом гражданско-правовых сделок (купли-продажи, мены, дарения, залога и др.). К таким земельным участкам относятся участки, занятые государственными природными заповедниками и национальными парками; зданиями, строениями и сооружениями, в которых размещены для постоянной деятельности Вооруженные Силы РФ, войска Пограничной службы РФ, другие войска, воинские

Уголовное право

формирования и органы и т.п. Согласно Федеральному закону «Об обороте земель сельскохозяйственного назначения» земельные участки из земель сельскохозяйственного назначения могут приобретаться в собственность путем совершения различных гражданско-правовых сделок. Однако иностранные граждане, иностранные юридические лица, лица без гражданства, а также юридические лица, в уставном (складочном) капитале которых доля иностранных граждан, иностранных юридических лиц, лиц без гражданства составляет более чем 50%, могут обладать земельными участками из земель сельскохозяйственного назначения только на праве аренды. Совершенные указанными выше лицами такие сделки с землей, как купля-продажа, мена и т.п., являются незаконными.

Регистрацию незаконных сделок с землей образуют неправомерные действия, выражающиеся во внесении искаженных данных о праве собственности и иных правах либо их ограничениях в государственный реестр, выдаче свидетельства или иных удостоверяющих документов о праве собственности на землю.

Согласно Федеральному закону «О Государственном земельном кадастре», Государственный земельный кадастр представляет собой систематизированный свод документированных сведений, получаемых в результате проведения государственного кадастрового учета земельных участков, о местоположении, целевом назначении и правовом положении земель РФ и сведений о территориальных зонах и наличии расположенных на земельных участках и прочно связанных с этими земельными участками объектов.

Искажение учетных данных Государственного земельного кадастра может выражаться в занижении или завышении сведений о наличии сельхозугодий, о распределении их по видам и землепользователям, о землях, отведенных предприятиям, учреждениям, организациям и отдельным гражданам для несельскохозяйственных нужд, и т. п.

Занижение размеров платежей за землю выражается в уменьшении предусмотренных Законом РФ от 11 октября 1991 года «О плате за землю» (с последующими изменениями и дополнениями) ставок земельного налога, арендной платы или нормативной цены земли. Налогоплательщиками земельного налога признаются организации и физические лица, являющиеся собственниками земли, землевладельцами или землепользователями. Например, объективную сторону преступления образует взимание земельного налога за участки в границах сельских населенных пунктов и вне их черты, предоставленные гражданам для ведения личного подсобного хозяйства, садоводства, огородничества, животноводства, сенокосения и выпаса скота по ставкам ниже средних ставок налога за земли сельскохозяйственного назначения административного района; взимание земельного налога на земли городов, рабочих, курортных и дачных поселков со всех предприятий, организаций и учреждений и граждан, имеющих в собственности, владении или пользовании земельные участки, по ставкам, которые ниже ставок, установленных для городских земель, и т. п.

Уголовное право

Состав преступления является формальным, преступление признается оконченным с момента совершения любого из деяний, указанных в диспозиции ст. 170 УК РФ.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Обязательным признаком субъективной стороны преступления является мотив - корыстная или иная личная заинтересованность.

Субъект преступления - должностное лицо. Им может быть должностное лицо учреждения юстиции по государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним; должностное лицо, осуществляющее ведение Государственного земельного кадастра. Субъектом данного преступления может быть также должностное лицо предприятия, учреждения и организации, ответственное за представление в налоговые органы расчета причитающегося с них налога по каждому земельному участку. При занижении платежей за землю, принадлежащую гражданам, субъектом преступления является должностное лицо Государственной налоговой службы, на которое согласно Закону РФ от 11 октября 1991 года «О плате за землю» возложена обязанность по начислению земельного налога гражданам.

Незаконное предпринимательство (*см. 171 УК РФ*). Реализация закрепленного в действующем законодательстве права гражданина на занятие предпринимательской деятельностью предполагает ее государственную регистрацию, а в случаях, предусмотренных законом, - лицензирование. При наличии указанных в ст. 171 УК РФ признаков незарегистрированная предпринимательская деятельность признается незаконной, влекущей уголовную ответственность.

Объектом преступления являются упорядоченные законом и другими нормативными актами общественные отношения по поводу осуществления предпринимательской деятельности.

Объективная сторона преступления состоит в осуществлении предпринимательской деятельности без регистрации или с нарушением правил регистрации, а равно в представлении в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, документов, содержащих заведомо ложные сведения, либо осуществлении предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии), в случаях когда такое разрешение (лицензия) обязательно, или с нарушением лицензионных требований и условий, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо сопряжено с извлечением дохода в крупном размере.

В соответствии со ст. 23 ГК РФ гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Глава крестьянского (фермерского) хозяйства, осуществляющего деятельность без образования юридического лица, признается предпринимателем с момента государственной регистрации крестьянского (фермерского) хозяйства. Юридическое лицо подлежит государственной регистрации в органах юстиции в порядке, определенном Законом о регистрации юридических лиц.

Уголовное право

Государственная регистрация юридических лиц представляет собой акт уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляемый посредством внесения в государственный реестр сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, а также иных сведений о юридических лицах в соответствии с Федеральным законом от 8 августа 2001 года № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц».

Согласно ст. 11 данного Закона решение о государственной регистрации, принятое регистрирующим органом, является основанием внесения соответствующей записи в государственный реестр. Моментом государственной регистрации признается внесение регистрирующим органом соответствующей записи в государственный реестр. Регистрирующий орган не позднее одного рабочего дня с момента государственной регистрации выдает (направляет) заявителю свидетельство о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц. Занятие предпринимательской деятельностью при отсутствии данного свидетельства означает ее осуществление без регистрации.

Осуществление предпринимательской деятельности с нарушением правил регистрации образуют, например, такие действия, как занятие предпринимательской деятельностью без государственной регистрации изменений, внесенных в учредительные документы юридического лица; без государственной регистрации изменений в сведениях о юридическом лице, содержащихся в государственном реестре, и т. п.

Представление в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, документов, содержащих заведомо ложные сведения, имеет место в тех случаях, когда в таких документах содержится не соответствующая действительности информация об учредительных документах юридического лица, порядке его учреждения, оплате уставного капитала (уставного фонда, складочного капитала, паевых взносов) на момент государственной регистрации и т. п.

Осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии) имеет место в тех случаях, когда такое разрешение (лицензия) обязательно. Лицензия представляет собой специальное разрешение на осуществление конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданное лицензирующим органом юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю. Согласно Федеральному закону «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензированию подлежат: разработка вооружения и военной техники; производство оружия и основных частей огнестрельного оружия; эксплуатация взрывоопасных производственных объектов; эксплуатация нефтегазодобывающих производств; фармацевтическая деятельность; производство лекарственных средств; производство медицинской техники; деятельность по обращению с опасными отходами; производство табачных изделий и другие виды деятельности.

Лицензия является официальным документом, который разрешает осуществление указанного в нем вида деятельности в течение установленного срока, а также определяет условия его осуществления. Предпринимательская деятельность является незаконной, прежде всего при отсутствии лицензии,

Уголовное право

полученной в установленном порядке. Занятие предпринимательской деятельностью сверх установленного в лицензии срока, а также по лицензии, выданной другому физическому или юридическому лицу, также признается без специального разрешения (лицензии).

Незаконной, нарушающей лицензионные требования и условия, будет признана деятельность, не соответствующая лицензионным требованиям и условиям, под которыми понимается совокупность установленных положениями о лицензировании конкретных видов деятельности требований и условий, выполнение которых лицензиатом обязательно при осуществлении лицензируемого вида деятельности. Например, Положением о лицензировании деятельности по эксплуатации газовых сетей установлены такие лицензионные требования и условия, как соблюдение требований законодательства РФ в области промышленной безопасности; организация и осуществление производственного контроля за соблюдением требований промышленной безопасности на опасном производственном объекте; наличие в штате юридического лица работников, удовлетворяющих квалификационным требованиям, в количестве, необходимом для эксплуатации газовых сетей, и др.

Уголовная ответственность за незаконное предпринимательство наступает при условии причинения крупного ущерба гражданину, организации или государству либо извлечения дохода в крупном размере.

Согласно примечанию к ст. 169 УК РФ крупным ущербом признается ущерб, превышающий двести пятьдесят тысяч рублей, а доходом в крупном размере - доход, сумма которого также превышает двести пятьдесят тысяч рублей.

Состав преступления - материально-формальный. Незаконное предпринимательство, выразившееся в причинении крупного ущерба гражданину, организации или государству (материальный состав), признается оконченным с момента наступления вредных последствий, а незаконное предпринимательство, сопряженное с извлечением дохода в крупном размере (формальный состав), - с момента совершения любого из перечисленных в диспозиции ч. 1 ст. 171 УК РФ деяний, соединенных с незаконным извлечением доходов в крупном размере.

С субъективной стороны преступление характеризуется умышленной виной.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет, как гражданин РФ, так и лицо без гражданства либо иностранный гражданин.

Квалифицированный состав преступления (ч. 2 ст. 171 УК РФ) предусматривает ответственность за незаконное предпринимательство, если оно совершено организованной группой (п. «а») или сопряжено с извлечением дохода в особо крупном размере (п. «б»).

Преступление признается совершенным организованной группой, если оно совершено устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для занятия незаконной предпринимательской деятельностью.

В соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ доходом в особо крупном размере признается доход, превышающий один миллион рублей.

Производство, приобретение, хранение, перевозка или сбыт немаркированных товаров и продукции (ст. 171¹ УК РФ). Предусмотренное ст. 171¹ УК РФ преступление характеризуется производством, приобретением, хранением, перевозкой в целях сбыта или сбытом немаркированных товаров и продукции,

Уголовное право

которые подлежат обязательной маркировке марками акцизного сбора, специальными марками или знаками соответствия, защищенными от подделок, совершенными в крупном размере.

Объектом преступления является установленный порядок маркирования знаками соответствия товаров и продукции, реализуемых на территории РФ, а также порядок учета движения таких товаров и продукции в процессе осуществления предпринимательской деятельности.

В соответствии с Федеральными законами от 6 декабря 1991 года № 1993-I «Об акцизах», от 22 ноября 1995 года № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» и другими нормативными актами отдельные выпускаемые на территории РФ товары подлежат обязательному маркированию защищенными знаками (федеральными и региональными марками, а также иной маркировкой). Обязательному маркированию знаками соответствия с учетной информацией к ним, защищенными от подделок, подлежат: алкогольная продукция (коньяки, водка, вина виноградные всех видов, натуральные, включая крепленые, и др.); аудиовидеотовары (телевизоры, видеоманитофоны бытовые и др.); компьютерная техника. Реализация перечисленных товаров и продукции без наличия защищенных знаков запрещена.

Предмет преступления - немаркированные товары и продукция, которые подлежат обязательной маркировке марками акцизного сбора, специальными марками или знаками соответствия, защищенными от подделок.

Марки акцизного сбора предназначены для обеспечения полноты сбора акцизов и предотвращения нелегального ввоза и реализации на территории РФ подакцизных товаров (алкогольная продукция, табак и табачные изделия).

Специальные марки предназначены для предотвращения нелегального производства на территории РФ алкогольной продукции и обеспечения полноты сбора налогов. Маркировку товаров и продукции специальной маркой осуществляют организации - производители этой продукции.

Защищенные от подделок знаки соответствия с учетной информацией к ним введены для маркирования товаров, подлежащих добровольной сертификации (ст. 22 Федерального закона от 27 декабря 2002 года «О техническом регулировании»). Защищенный знак наносится на товар изготовителем или продавцом при наличии документа на право применения знака соответствия.

Объективная сторона преступления характеризуется совершением одного из следующих действий: производство, приобретение, хранение, перевозка, сбыт немаркированных товаров и продукции, которые подлежат обязательной маркировке марками акцизного сбора, специальными марками или знаками соответствия, защищенными от подделок.

Производство указанных выше товаров и продукции имеет место в случае их изготовления промышленным либо кустарным способом без маркировки марками акцизного сбора, специальными марками или знаками соответствия, защищенными от подделок. Преступление образует также изготовление товаров и продукции, которые промаркированы поддельными марками акцизного сбора, специальными марками или знаками соответствия.

Уголовное право

Под приобретением указанных товаров и продукции понимается получение их в постоянное или временное владение любым способом (покупка, обмен и т. п.).

Хранение - это фактическое обладание немаркированными товарами и продукцией вне зависимости от конкретного местонахождения (в жилище, хранилище, транспортных средствах и т. п.).

Под перевозкой понимаются действия по перемещению немаркированных товаров и продукции независимо от способа транспортировки (автомобилем, самолетом и т. п.).

Под сбытом понимается возмездная или безвозмездная передача немаркированных товаров и продукции (продажа, дарение, передача в обмен на другие товары и т. п.).

Обязательным условием уголовной ответственности по ч. 1 ст. 171¹ УК РФ является совершение предусмотренных в ней действий в крупном размере, под которым согласно примечанию к ст. 169 УК РФ понимается стоимость немаркированных товаров и продукции, превышающая двести пятьдесят тысяч рублей.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. При производстве, приобретении, хранении и перевозке немаркированных товаров и продукции обязательно наличие цели сбыта этой продукции.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированным видом преступления, предусмотренным ч. 2 ст. 171¹ УК РФ, является совершение любого из указанных в ч. 1 данной статьи действий: организованной группой (п. «а»); в особо крупном размере (п. «в»).

В соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ особо крупным размером признается стоимость немаркированных товаров и продукции, превышающая один миллион рублей.

Незаконная банковская деятельность (**ст. 172 УК РФ**). Функционирование рыночной экономики предполагает развитие кредитных отношений, системы кредитно-финансовых учреждений, центральным звеном которой являются банки. Осуществление банковских операций зачастую сопряжено с риском потери вкладчиками вложенных ими средств в различные кредитно-финансовые учреждения. Уменьшению возможных финансовых потерь в процессе банковской деятельности способствует предусмотренный законодательством порядок ее регулирования. В соответствии с Федеральным законом от 10 июля 2002 года № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» и Законом РФ от 2 декабря 1990 года «О банках и банковской деятельности» (с последующими изменениями и дополнениями) занятие банковской деятельностью предполагает ее регистрацию и лицензирование. Функция государственной регистрации кредитных организаций, а также выдачи им лицензий возложена на Центральный банк РФ (Банк России).

Производство банковских операций без регистрации или без специального разрешения (лицензии) является незаконной банковской деятельностью, которая при наличии указанных в ст. 172 УК признаков влечет уголовную ответственность.

Общественная опасность рассматриваемого преступления состоит в том, что его совершение нарушает установленный порядок ведения банковской

Уголовное право

деятельности, а также причиняет существенный вред материальным интересам граждан и юридических лиц. Финансовая деятельность не имеющих лицензии и достаточного опыта по осуществлению банковских операций компаний, акционерных обществ, привлекающих денежные средства граждан, зачастую сопряжена с неоправданным риском, возникновением неудовлетворительного финансового положения, лишаящего вкладчиков и кредиторов не только предполагаемых доходов, но и вложенных ими средств. Кроме того, незаконная банковская деятельность нередко используется в качестве способа изъятия денежных средств у излишне доверчивых вкладчиков и их последующего хищения.

Объектом преступления выступают общественные отношения по поводу осуществления основанной на Законе о банковской деятельности банков и других кредитных организаций.

Банковские операции имеют право осуществлять кредитные организации, которые подразделяются на банки и небанковские кредитные организации. Под банком понимается кредитная организация, которая имеет исключительное право осуществлять в совокупности следующие банковские операции: привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц; размещение указанных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности, срочности; открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц.

Небанковская кредитная организация - это кредитная организация, имеющая право осуществлять отдельные банковские операции. Допустимые сочетания банковских операций для небанковских кредитных организаций устанавливаются Банком России. К ним относятся кредитные союзы и кооперативы, финансовые и трастовые компании, частные пенсионные фонды, ссудно-сберегательные ассоциации, инвестиционные фонды, ломбарды и другие учреждения.

Объективная сторона преступления выражается в осуществлении банковской деятельности (банковских операций) без регистрации или без специального разрешения (лицензии), в случаях, когда такое разрешение (лицензия) обязательно, или с нарушением лицензионных требований и условий, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо сопряжено с извлечением дохода в крупном размере.

Согласно ст. 5 Закона РФ «О банках и банковской деятельности» к банковским операциям относятся: привлечение денежных средств физических и юридических лиц во вклады; размещение привлеченных во вклады денежных средств от своего имени и за свой счет; открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц; осуществление расчетов по поручению физических и юридических лиц; инкассация денежных средств, векселей, платежных и расчетных документов и кассовое обслуживание физических и юридических лиц; купля-продажа иностранной валюты в наличной и безналичной формах; привлечение во вклады и размещение драгоценных металлов; выдача банковских гарантий.

Банк России принимает решение о государственной регистрации кредитных организаций и в целях осуществления им контрольных и надзорных функций ведет Книгу государственной регистрации кредитных организаций.

Уголовное право

Банковская деятельность, осуществляемая без регистрации кредитной организации, является незаконной.

Объективную сторону рассматриваемого преступления образует также осуществление банковской деятельности без специального разрешения (лицензии). Лицензия на ведение банковской деятельности выдается Банком России после государственной регистрации кредитной организации. Банк или небанковская кредитная организация получает право осуществлять банковские операции с момента получения лицензии.

Незаконной является банковская деятельность и тогда, когда она осуществляется с нарушением лицензионных требований и условий. Такое нарушение имеет место, в частности, в случае осуществления банком или небанковской кредитной организацией операций, не указанных в лицензии.

Обязательный признак объективной стороны преступления - наступление последствий в виде причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству, который согласно примечанию к ст. 169 УК РФ должен превышать двести пятьдесят тысяч рублей. Установлению подлежит причинная связь между деянием и вредными последствиями.

Уголовная ответственность по ст. 172 УК РФ возможна и при отсутствии крупного ущерба указанным субъектам, если будет установлено, что незаконная банковская деятельность сопряжена с извлечением дохода в крупном размере, под которым в соответствии с примечанием к ст. 169 УК понимается доход, сумма которого превышает двести пятьдесят тысяч рублей.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной виной.

Субъектом преступления может быть лицо, достигшее возраста 16 лет (гражданин РФ, лицо без гражданства, иностранный гражданин). В качестве такового выступают руководители банков и других кредитных организаций, занимающихся незаконной банковской деятельностью, либо руководители коммерческих организаций, осуществляющих банковские операции без регистрации организации в качестве кредитной.

Квалифицированным видом преступления, предусмотренным в ч. 2 ст. 172 УК РФ, является осуществление незаконной банковской деятельности организованной группой (п. «а») или сопряженной с извлечением дохода в особо крупном размере (п. «б»).

Содержание указанного в п. «а» квалифицирующего признака не отличается от аналогичного признака незаконного предпринимательства.

Доходом в особо крупном размере в соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ признается доход, превышающий один миллион рублей.

Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем (**ст. 174 УК РФ**). Общественная опасность этого преступления обусловлена тем, что его совершение сопряжено с вовлечением в сферу легального предпринимательства денежных средств и имущества, приобретенных преступным путем. Легализация (отмывание) денежных средств или имущества, приобретенных преступным путем, не только нарушает установленный порядок осуществления предпринимательской деятельности, но и способствует распространению наиболее опасных форм нелегального предпринимательства, находящихся под

Уголовное право

контролем организованной преступности (наркобизнеса, игорного бизнеса и т.п.). Уголовно-правовая борьба с легализацией (отмыванием) денежных средств или имущества, приобретенных преступным путем, осуществляется в соответствии с Конвенцией об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности от 8 ноября 1990 года РФ ратифицировала данную Конвенцию в 2001 году. Правовой механизм противодействия легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, определен Федеральным законом от 7 августа 2001 года № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем».

Объектом преступления являются общественные отношения, складывающиеся по поводу осуществления основанной на законе предпринимательской деятельности.

Предметом преступления выступают денежные средства (валюта РФ или иностранная валюта), имущество (движимое и недвижимое), ценные бумаги и валютные ценности, приобретенные в результате совершения любого преступления, кроме преступлений, предусмотренных ст. 193, 194, 198, 199, 199¹ и 199² УК РФ. Денежные средства или иное имущество как предмет последующей легализации (отмывания) могут быть приобретены в результате хищения, незаконного оборота оружия, наркотических средств и т. п. Не являются предметом преступления денежные средства или иное имущество, приобретенные незаконным, но не преступным путем, например в результате совершения противоречащих законодательству гражданско-правовых сделок.

Объективную сторону преступления образуют следующие действия: 1) совершение финансовых операций с денежными средствами или иным имуществом, заведомо приобретенными другими лицами преступным путем; 2) совершение других сделок с указанными денежными средствами или имуществом.

Совершение финансовых операций образуют такие действия, как размещение приобретенных заведомо преступным путем денежных средств на счета в банках по договору банковского вклада; приобретение на денежные средства, полученные заведомо преступным путем, акций, облигаций и других ценных бумаг, выпускаемых коммерческими организациями, и т. п.

Совершение других сделок с денежными средствами или имуществом, приобретенными заведомо преступным путем, означает использование указанных средств или имущества при заключении различных гражданско-правовых сделок: купли-продажи, мены, дарения и т.п. К таким сделкам, в частности, могут быть отнесены: приобретение на денежные средства, заведомо полученные преступным путем, земельных участков, квартир, транспортных средств; сдача имущества (квартир, складских помещений и т.п.), приобретенного заведомо преступным путем, внаем, в аренду и т.п.

Состав рассматриваемого преступления является формальным: оно признается оконченным с момента выполнения действий, образующих легализацию (отмывание) денежных средств или имущества, приобретенных преступным путем.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Обязательным признаком преступления является цель - придание

Уголовное право

правомерного вида владению, пользованию или распоряжению указанными денежными средствами или иным имуществом. Мотивы преступления могут быть различными, не обязательно корыстными.

Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 16 лет и в соответствии с прямым предписанием закона не принимавшее участия в преступном завладении легализуемыми (отмываемыми) денежными средствами или иным имуществом. Им, в частности, может быть служащий банка или иной кредитной организации и т. п.

Квалифицированным видом преступления по ч. 2 ст. 174 УК РФ признается легализация (отмывание) денежных средств или имущества, заведомо приобретенных преступным путем, совершенная в крупном размере. Согласно примечанию к ст. 174 УК РФ финансовыми операциями и другими сделками с денежными средствами или иным имуществом, совершенными в крупном размере, признаются финансовые операции и другие сделки с денежными средствами или иным имуществом, совершенные на сумму, превышающую один миллион рублей.

В ч. 3 ст. 174 УК РФ предусмотрена ответственность за деяние, предусмотренное ч. 2 настоящей статьи, совершенное: а) группой лиц по предварительному сговору; б) лицом с использованием своего служебного положения.

Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, заведомо приобретенных преступным путем, признается совершенной группой лиц по предварительному сговору, если в ней участвовали два и более лица, заранее договорившиеся о совместном совершении преступления.

Под использованием лицом своего служебного положения понимается легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, заведомо приобретенных преступным путем, совершенная должностным лицом, государственным служащим или служащим органа местного самоуправления, а также лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, не являющейся государственным органом, органом местного самоуправления, государственным и муниципальным учреждением.

Деяния, предусмотренные ч. 2 или 3 настоящей статьи, совершенные организованной группой, влекут ответственность по ч. 4 ст. 174 УК РФ.

Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных лицом в результате совершения им преступления (ст. 174¹ УК РФ). Объект и предмет рассматриваемого преступления не отличаются от аналогичных признаков преступления, предусмотренного ст. 174 УК РФ.

Объективную сторону преступления образуют: 1) совершение финансовых операций; 2) совершение других сделок с денежными средствами или иным имуществом, приобретенными лицом в результате совершения им преступления; 3) использование указанных средств или иного имущества для осуществления предпринимательской или иной экономической деятельности.

Понятие финансовых операций и других сделок не отличается от аналогичных признаков, предусмотренных ст. 174 УК РФ.

Под использованием денежных средств или иного имущества, приобретенных лицом в результате совершения им преступления, для

Уголовное право

осуществления предпринимательской или иной экономической деятельности понимается вложение таких средств или имущества в создание и функционирование различных коммерческих организаций, благотворительных фондов, проведение профессиональных спортивных соревнований и т. п.

Состав рассматриваемого преступления является формальным: оно признается оконченным с момента выполнения действий, образующих легализацию (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных лицом в результате совершения им преступления.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Несмотря на отсутствие в тексте ст. 174¹ УК РФ указания на цель преступления, систематическое толкование норм ст. 174 и 174¹ УК РФ позволяет применительно к рассматриваемому преступлению определить ее как стремление придать правомерный вид владению, пользованию и распоряжению денежными средствами или иным имуществом, приобретенными лицом в результате совершения им преступления. Мотивы преступления могут быть различными, не обязательно корыстными.

Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 16 лет. В отличие от преступления, предусмотренного ст. 174 УК РФ, субъектом рассматриваемого преступления является само лицо, преступно получившее денежные средства или иное имущество.

В соответствии с ч. 2 ст. 174¹ УК РФ квалифицированным видом преступления признается его совершение в крупном размере.

Особо квалифицированными видами преступления признается его совершение группой лиц по предварительному сговору или лицом с использованием своего служебного положения (ч. 3 ст. 174¹ УК РФ), а также организованной группой (ч. 4 ст. 174¹ УК РФ).

Содержание квалифицирующих (особо квалифицирующих) признаков данного преступления соответствует содержанию аналогичных признаков, предусмотренных ст. 174 УК РФ.

Приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем (**ст. 175 УК РФ**). Объект преступления - общественные отношения, складывающиеся по поводу осуществления основанной на законе предпринимательской деятельности.

Предмет преступления - имущество, добытое преступным путем. В большинстве случаев таковым является похищенное имущество. Предметом преступления могут быть также материальные ценности, полученные путем совершения других преступлений (обмана потребителей, получения взятки, получения кредита путем обмана и т. п.).

Объективную сторону преступления образуют приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем.

Под приобретением имущества, заведомо добытого преступным путем, понимается возмездное или безвозмездное получение такого имущества, в результате чего виновный становится его фактическим владельцем. Формы приобретения различны: покупка, принятие в качестве подарка, получение займа и т. п. При приобретении имущества, заведомо добытого преступным путем, лицо

Уголовное право

не приобретает правомочий собственника на это имущество, однако обращает его в фактическое обладание.

Под сбытом имущества, заведомо добытого преступным путем, понимается его реализация другому лицу путем продажи, мены, дарения и т. п.

Преступление имеет формальный состав и считается оконченным с момента получения лицом в свое владение имущества, добытого преступным путем, либо с момента его сбыта другому лицу.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Для квалификации содеянного по ст.175 УК необходимо установить заведомое знание лицом того, что оно приобретает или сбывает имущество, добытое преступным путем. При этом знание конкретных обстоятельств совершения преступления (например, способа, обстановки совершения преступления, количества похищенного имущества и т.п.) не обязательно.

Мотив преступления (как правило, корыстный) не является обязательным признаком состава преступления, поэтому учитывается при назначении наказания.

По ст. 175 УК РФ квалифицируется приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем, если они заранее не были обещаны преступнику. В случаях, когда лицо заранее обещает приобрести или сбыть имущество, которое будет добыто преступным путем, налицо пособничество в совершении конкретного преступления.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 ст. 175 УК РФ предусматривает ответственность за заранее не обещанные приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем, совершенные группой лиц по предварительному сговору (п. «а»), в отношении автомобиля или иного имущества в крупном размере (п. «б»).

В соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ крупным размером приобретенного имущества, заведомо добытого преступным путем, признается размер, превышающий двести пятьдесят тысяч рублей.

Часть 3 ст. 175 УК РФ предусматривает ответственность за приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем, совершенные организованной группой или лицом с использованием своего служебного положения.

Недопущение, ограничение или устранение конкуренции (**ст. 178 УК РФ**). Экономическая деятельность наиболее эффективна при наличии благоприятных условий для конкуренции между хозяйствующими субъектами. Конкуренция, т.е. состязательность предпринимателей на товарных рынках, ограничивает возможности каждого отдельного предпринимателя негативно воздействовать на товарный рынок, стимулирует удовлетворение интересов потребителей товаров и услуг. В этой связи общественную опасность представляет монополистическая деятельность, направленная на недопущение, ограничение или устранение конкуренции, поскольку она сопряжена с нарушением основополагающих начал предпринимательства, причинением вреда интересам граждан.

Объектом преступления выступают общественные отношения, складывающиеся по поводу осуществления основанной на законе

Уголовное право

предпринимательской деятельности и обеспечивающие добросовестность конкуренции.

При совершении особо квалифицированного вида рассматриваемого преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 178 УК РФ, дополнительным непосредственным объектом является здоровье человека, а также собственность.

Объективную сторону преступления образуют следующие виды монополистических деяний: а) недопущение; б) ограничение; в) устранение конкуренции.

Согласно Закону РФ от 22 марта 1991 года «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» (с последующими изменениями и дополнениями) монополистическая деятельность - это противоречащие антимонопольному законодательству действия хозяйствующих субъектов или федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов РФ и органов местного самоуправления, направленные на недопущение, ограничение или устранение конкуренции.

Монополистические действия в виде недопущения, ограничения или устранения конкуренции образуют объективную сторону преступления, если они совершены путем заключения ограничивающих конкуренцию соглашений или осуществления ограничивающих конкуренцию согласованных действий, неоднократного злоупотребления доминирующим положением, выразившимся в установлении и (или) поддержании монопольно высокой или монопольно низкой цены товара, необоснованном отказе или уклонении от заключения договора, ограничении доступа на рынок, если эти деяния причинили крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо повлекли извлечение дохода в крупном размере.

Монопольно высокой признается цена товара, устанавливаемая хозяйствующими субъектами, занимающими доминирующее положение на товарном рынке, с целью компенсации необоснованных затрат, вызванных недоиспользованием производственных мощностей, и (или) получения дополнительной прибыли в результате снижения качества товара. Монопольно низкая цена - цена приобретаемого товара, устанавливаемая хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на товарном рынке в качестве покупателя, в целях получения дополнительной прибыли и (или) компенсации необоснованных затрат за счет продавца, либо цена товара, сознательно устанавливаемая хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на товарном рынке в качестве продавца, на уровне, приносящем убытки от продажи данного товара, результатом установления которой является или может являться ограничение конкуренции посредством вытеснения конкурента с рынка.

Доминирующим является исключительное положение хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов на рынке товара, не имеющего заменителя, либо взаимозаменяемых товаров, дающее ему (им) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке или затруднять доступ на рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара

Уголовное право

составляет 65% и более, за исключением тех случаев, когда хозяйствующий субъект докажет, что, несмотря на превышение указанной величины, его положение на рынке не является доминирующим. Доминирующим также признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара составляет менее 65%, если это установлено антимонопольным органом исходя из стабильности доли хозяйствующего субъекта на рынке относительного размера долей на рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот рынок новых конкурентов или иных критериев, характеризующих товарный рынок. Не может быть признано доминирующим положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара не превышает 35%.

Раздел рынка может быть достигнут двумя способами: путем сговора или согласованных действий. Сговор, т. е. соглашение на ограничение конкуренции, может состояться между конкурирующими хозяйствующими субъектами (индивидуальными предпринимателями, руководителями коммерческих организаций и т. п.), имеющими (могущими иметь) в совокупности долю на рынке определенного товара более 35%. Соглашения между хозяйствующими субъектами, совокупная доля которых на рынке определенного товара не превышает 35%, антимонопольным законодательством не запрещены, а потому не могут повлечь уголовной ответственности. Сговор на ограничение конкуренции может быть достигнут между хозяйствующими субъектами и должностными лицами органов исполнительной власти, а также между последними.

Наряду со сговором раздел рынка возможен путем совершения упомянутыми лицами согласованных действий. Соглашениями (согласованными действиями), приведшими к разделу рынка, признаются действия, имеющие целью раздел рынка: по территориальному принципу; по объему продаж и закупок; по ассортименту реализуемых товаров либо по кругу продавцов и покупателей. При этом под товарным рынком имеется в виду сфера обращения товара, не имеющего заменителей, либо взаимозаменяемых товаров на территории Российской Федерации или ее части, определяемой исходя из экономической возможности покупателя приобрести товар на соответствующей территории и отсутствия этой возможности за ее пределами.

Ограничение доступа на рынок может выражаться в воспрепятствовании перевозке, размещению или хранению товаров, принудительной скупке продукции у хозяйствующего субъекта, установлении необоснованных запретов на продажу (покупку, обмен, приобретение) товаров из одного региона в другой и т. п.

Устранение с рынка других субъектов экономической деятельности может быть достигнуто путем установления необоснованных запретов на производство хозяйствующими субъектами определенных видов товаров и их продажу; уничтожения, повреждения товаров, перемещения их на другой товарный рынок и т. п.

Согласованные действия, в результате которых устанавливаются или поддерживаются единые цены, могут выражаться в изъятии товаров из обращения; удерживании товаров, не поступивших в реализацию, на складах, в хранилищах и т. п.

Уголовное право

Неоднократным злоупотреблением доминирующим положением признается совершение лицом злоупотребления доминирующим положением более двух раз в течение трех лет, за которые указанное лицо было привлечено к административной ответственности.

Недопущение, ограничение или устранение конкуренции признается оконченным преступлением, если эти деяния повлекли причинение крупного ущерба, под которым согласно примечанию к ст. 178 УК РФ признается ущерб, сумма которого превышает один миллион рублей, а особо крупным ущербом - три миллиона рублей.

Доходом в крупном размере в настоящей статье признается доход, сумма которого превышает пять миллионов рублей, а доходом в особо крупном размере - двадцать пять миллионов рублей.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым или косвенным умыслом.

Субъектом преступления могут быть индивидуальные предприниматели, руководители коммерческих организаций и их объединений, руководители некоммерческих организаций, за исключением не занимающихся экономической деятельностью, а также должностные лица органов государственной власти и органов местного самоуправления.

Квалифицированным видом рассматриваемого преступления признается его совершение: а) лицом с использованием своего служебного положения; б) сопряженные с уничтожением или повреждением чужого имущества либо с угрозой его уничтожения или повреждения, при отсутствии признаков вымогательства; в) причинившие особо крупный ущерб либо повлекшие извлечение дохода в особо крупном размере (ч. 2 ст. 178 УК РФ).

По п. «б» ч. 2 ст. 178 УК РФ квалифицируется лишь такое уничтожение или повреждение чужого имущества либо угроза его уничтожения или повреждения, которое не сопряжено с вымогательством, т.е. выступает в качестве способа недопущения, ограничения или устранения конкуренции и не связано с требованием совершить действия имущественного характера. В тех случаях, когда угроза уничтожения или повреждения чужого имущества подкрепляет обращенное к лицу требование передать виновному имущество либо совершить в его пользу действия имущественного характера, содеянное образует не недопущение, ограничение или устранение конкуренции, а вымогательство.

Угроза как средство совершения монополистических действий или ограничения конкуренции выражается в высказывании различными способами потерпевшему намерения применить физическое насилие, включая и угрозу убийством. В качестве потерпевших выступают конкурирующие индивидуальные предприниматели или руководители конкурирующих коммерческих или некоммерческих организаций, должностные лица органов государственной власти и органов местного самоуправления, а также близкие им лица.

Особо квалифицированным видом недопущения, ограничения или устранения конкуренции согласно ч. 3 ст. 178 УК РФ является совершение преступления с применением насилия или с угрозой его применения. Под применением насилия понимается физическое воздействие на потерпевшего, выражающееся в нанесении ему ударов, побоев, причинении легкого или средней

Уголовное право

тяжести вреда здоровью. Причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего требует дополнительной квалификации по ст. 111 УК РФ.

Лицо, совершившее преступление, предусмотренное ст. 178 УК РФ освобождается от уголовной ответственности, если оно способствовало раскрытию этого преступления, возместило причиненный ущерб или перечислило в федеральный бюджет доход, полученный в результате действий, предусмотренных настоящей статьей, и если в его действиях не содержится иного состава преступления.

Принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения (ст. 179 УК РФ). Объектом преступления являются общественные отношения, возникающие в связи с осуществлением упорядоченной законами и иными нормативными актами предпринимательской деятельности.

При совершении квалифицированного вида рассматриваемого преступления дополнительным непосредственным объектом выступает здоровье человека.

Объективная сторона преступления выражается в принуждении к совершению сделки или к отказу от ее совершения под угрозой применения насилия, уничтожения или повреждения чужого имущества, а равно распространения сведений, оглашение которых может причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких, при отсутствии признаков вымогательства.

Принуждение означает требование заключения сделки или отказа от ее заключения вопреки воле потерпевшего. Под сделкой понимаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 ГК РФ). Сделки могут быть односторонними и двусторонними, возмездными и безвозмездными.

Принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения сопровождается психическим насилием (угрозами). Психическое насилие может выражаться в угрозе: а) применения насилия; б) уничтожения или повреждения чужого имущества; в) распространения сведений, оглашение которых может причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких.

Способ доведения угрозы до сознания потерпевшего для квалификации преступления значения не имеет. Угроза может быть устной или письменной, переданной непосредственно или через посредника, по телефону и т.п. Угроза может содержать в себе опасность, как немедленной ее реализации, так и приведения в исполнение в будущем, если потерпевший не выполнит требование виновного заключить какую-либо сделку или отказаться от ее заключения. При этом не имеет значения, имел ли виновный действительное намерение приводить угрозу в исполнение. Достаточно, чтобы она представлялась самому потерпевшему реальной.

Угроза применения насилия может включать в себя опасность побоев, причинения легкого, средней тяжести, тяжкого вреда здоровью, а также убийства. По своему характеру угроза насилием может быть как определенной ("Убью!", "Выколю глаза!" и т.п.), так и неопределенной, когда лицо угрожает применением насилия вообще, не конкретизируя его степени тяжести.

Уголовное право

Средством оказания воздействия на потерпевшего при принуждении к заключению сделки или к отказу от ее заключения может явиться угроза уничтожения или повреждения имущества, находящегося в собственности или ведении потерпевшего, или имущества его близких. Способ, которым виновный угрожает уничтожить или повредить имущество, для квалификации рассматриваемого преступления значения не имеет.

В качестве средства воздействия на сознание потерпевшего при принуждении к совершению сделки или к отказу от ее совершения закон предусматривает угрозу распространения сведений, которые могут причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких. Цель шантажа, так же как и угрозы применения насилия, уничтожения или повреждения имущества, - принудить потерпевшего, опасющегося распространения о нем или о его близких каких-либо нежелательных сведений, к заключению сделки или к отказу от ее заключения. Сведения, распространением которых угрожает виновный, должны быть способны причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких. Они могут являться как позорящими для потерпевшего или его близких, так и не позорящими, но нежелательными для распространения; как соответствующими действительности, так и вымышленными. Но если виновный распространит заведомо ложные сведения, порочащие честь и достоинство потерпевшего, деяние должно дополнительно квалифицироваться по ст. 129 УК РФ.

Для квалификации деяния по ст. 179 УК РФ необходимо установить, что оно не содержало признаков вымогательства, т.е. не было сопряжено с требованиями имущественного характера. Если виновный, применяя психическое насилие к потерпевшему, требует передать имущество, право на имущество или совершить действия имущественного характера (например, оплатить приобретенный у потерпевшего по договору купли-продажи товар по заниженной цене или отдать его даром; оплатить доставленный потерпевшему по договору поставки товар по завышенной цене и т. п.), содеянное образует состав вымогательства.

Преступление признается оконченным с момента принуждения независимо от того, удалось или нет виновному склонить потерпевшего к заключению сделки или к отказу от ее заключения.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Цель преступления - склонить потерпевшего к заключению какой-либо сделки или к отказу от ее заключения в интересах, как самого виновного, так и других лиц (родственников виновного, конкурирующих с потерпевшим предпринимателей и др.).

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный вид преступления по ч. 2 ст. 179 УК РФ образует принуждение к заключению сделки или к отказу от ее заключения, совершенное с применением насилия (п. «б») или организованной группой (п. «в»).

Для признания преступления совершенным организованной группой необходимо установить наличие устойчивой группы лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений, предусмотренных ст. 179 УК РФ.

Уголовное право

Под применением насилия понимаются нанесение потерпевшему ударов, побоев, причинение легкого, средней тяжести или тяжкого (ч. 1 и 2 ст. 111 УК РФ) вреда здоровью. Убийство потерпевшего не охватывается ч. 2 ст. 179 УК РФ и требует дополнительной квалификации по ст. 105 УК РФ.

Незаконное использование товарного знака (ст. 180 УК РФ). Одним из общественно опасных проявлений недобросовестной конкуренции является самовольное использование товарного знака, нарушающее порядок осуществления предпринимательской деятельности, подрывающее авторитет субъектов экономической деятельности, причиняющее вред потребителям товаров и услуг.

Объект преступления - общественные отношения, складывающиеся по поводу осуществления предпринимательской деятельности, а также исключительное право субъекта экономической деятельности на использование своего товарного знака.

Предметом преступления являются товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара, а также сходные с ними обозначения.

В соответствии с Законом РФ от 23 сентября 1992 года «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» товарный знак и знак обслуживания - это обозначения, способные отличать соответственно товары и услуги одних субъектов экономической деятельности от однородных товаров и услуг других субъектов. Товарным знаком могут быть словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации.

Наименование места происхождения товара - это название страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта, используемое для обозначения товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями или людскими факторами либо природными условиями и людскими факторами одновременно.

Товарный знак подлежит регистрации на имя юридического лица, а также физического лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность. Регистрация товарного знака входит в компетенцию Комитета по патентам и товарным знакам РФ. На зарегистрированный знак выдается свидетельство, удостоверяющее приоритет знака, исключительное право владельца на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве. Никто не может использовать охраняемый в Российской Федерации товарный знак без разрешения его владельца.

Объективная сторона преступления выражается в незаконном использовании чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров, если это деяние совершено неоднократно или причинило крупный ущерб.

Под незаконным использованием чужого товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара понимаются совершенные без разрешения владельца проставление знака на товаре либо выпуск товара с этим знаком в обращение не тем физическим или юридическим лицом, на имя которого зарегистрирован данный товарный знак.

Уголовное право

Объективную сторону преступления образует также использование в качестве товарного знака, знака обслуживания или наименования места происхождения товара сходных с ними обозначений в отношении однородных товаров.

Уголовная ответственность за незаконное использование чужого товарного знака наступает, при условии, если это деяние совершено неоднократно (два и более раза) или причинило крупный ущерб.

В соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ крупный ущерб образует ущерб в сумме, превышающей двести пятьдесят тысяч рублей.

Субъективная сторона преступления характеризуется как прямым, так и косвенным умыслом, если оно причинило крупный ущерб. При неоднократном использовании возможен только прямой умысел.

Мотив и цель не являются обязательными признаками состава преступления. Как правило, цель использования чужого товарного знака заключается в стремлении обеспечить сбыт собственной продукции, хотя виновный может преследовать и цель подрыва доверия потребителя к продукции конкурирующего субъекта экономической деятельности.

Субъектом преступления может быть лицо, достигшее возраста 16 лет.

В ч. 2 ст. 180 УК РФ предусмотрена ответственность за незаконное использование предупредительной маркировки в отношении зарегистрированного в РФ товарного знака или наименования места происхождения товара, если это деяние совершено неоднократно или причинило крупный ущерб.

Отличительным признаком данного преступления является то, что его предметом выступает предупредительная маркировка, указывающая на то, что применяемое обозначение является товарным знаком или наименованием места происхождения товара, не зарегистрированным в РФ. Все остальные объективные и субъективные признаки преступления аналогичны признакам состава, содержащегося в ч. 1 ст. 180 УК РФ.

В ч. 3 ст. 180 УК РФ установлена ответственность за деяния, предусмотренные ч. 1 и 2 данной статьи, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну (ст. 183 УК РФ). Разглашение составляющей коммерческую, налоговую или банковскую тайну деловой информации вопреки воле ее владельца образует одну из форм недобросовестной конкуренции, влечет причинение серьезного ущерба экономической деятельности коммерческих и некоммерческих организаций, индивидуальных предпринимателей, нарушает права и законные интересы граждан.

Объект рассматриваемого преступления - общественные отношения, возникающие по поводу осуществления основанной на законе предпринимательской деятельности и обеспечивающие сохранность коммерческой, налоговой или банковской тайны.

Предмет преступления - коммерческая, налоговая или банковская тайна.

В соответствии со ст. 139 ГК РФ, информация составляет служебную или коммерческую тайну в случае, когда она имеет действительную или

Уголовное право

потенциальную ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности. Сведения, которые не могут составлять служебную или коммерческую тайну, определяются законом и иными правовыми актами.

Налоговую тайну, как гласит ст. 102 НК РФ, составляют любые полученные налоговым органом, органами налоговой полиции, органом государственного внебюджетного фонда и таможенным органом сведения о налогоплательщике, за исключением сведений: 1) разглашенных налогоплательщиком самостоятельно или с его согласия; 2) об идентификационном номере налогоплательщика; 3) о нарушениях законодательства о налогах и сборах и мерах ответственности за эти нарушения; 4) предоставляемых налоговым (таможенным) или правоохранительным органам других государств в соответствии с международными договорами (соглашениями), одной из сторон которых является РФ, о взаимном сотрудничестве между налоговыми (таможенными) или правоохранительными органами (в части сведений, предоставленных этим органам). Налоговая тайна не подлежит разглашению налоговыми органами, органами государственных внебюджетных фондов и таможенными органами, их должностными лицами и привлекаемыми специалистами, экспертами, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом.

Банковской тайной являются не подлежащие разглашению сведения о банковском счете и банковском вкладе, операциях по счету и о клиенте (ст. 857 ГК РФ). Сведения, составляющие банковскую тайну, могут быть предоставлены только самим клиентам или их представителям. Государственным органам и их должностным лицам такие сведения могут быть предоставлены исключительно в случаях и в порядке, предусмотренных законом.

В соответствии со ст.26 Федерального закона от 3 февраля 1996 года № 17-ФЗ «О банках и банковской деятельности» «справки по операциям и счетам юридических лиц и граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, выдаются кредитной организацией им самим, судам и арбитражным судам (судьям), Счетной палате Российской Федерации, органам государственной налоговой службы, таможенным органам Российской Федерации в случаях, предусмотренных законодательными актами об их деятельности, а при наличии согласия прокурора - органам предварительного следствия по делам, находящимся в их производстве».

Справки по счетам и вкладам физических лиц выдаются кредитной организацией им самим, судам, а при наличии согласия прокурора - органам предварительного следствия по делам, находящимся в их производстве. Кроме того, информация по операциям юридических лиц, граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и физических лиц предоставляется кредитными организациями в уполномоченный орган, осуществляющий меры по противодействию легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, в случаях, порядке и объеме, которые предусмотрены Федеральным законом от 7 августа 2001 года № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем». Уполномоченный орган, осуществляющий меры по противодействию

Уголовное право

легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, не вправе раскрывать третьим лицам информацию, полученную от кредитных организаций в соответствии с указанным Законом, за исключением случаев, им предусмотренных.

Объективная сторона преступления характеризуется собиранием сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, путем похищения документов, подкупа или угроз, а равно иным незаконным способом (ч.1 ст.183 УК).

Под собиранием понимается получение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, совершенное путем похищения документов, подкупа, угроз или иным незаконным способом.

Похищение документов, содержащих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, может быть совершено тайно, открыто, с применением обмана или физического насилия (нанесение ударов, связывание, причинение легкого вреда здоровью) в отношении лиц, владеющих коммерческой, налоговой или банковской тайной (руководители и служащие коммерческих и некоммерческих организаций, индивидуальные предприниматели, служащие банков и т. п.).

Подкуп означает склонение лиц, владеющих коммерческой, налоговой или банковской тайной, к ее выдаче виновному путем обещания или вручения им денег, иных материальных ценностей либо предоставления услуг имущественного характера.

Угроза как способ собирания сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, может выражаться в угрозе нанесением побоев, причинением вреда здоровью, убийством либо распространением позорящих сведений в отношении лиц, владеющих коммерческой, налоговой или банковской тайной, или их близких.

К иным незаконным способам собирания коммерческой, налоговой или банковской тайны относятся: завладение образцами продукции, составляющими коммерческую тайну; использование подслушивающих приборов и иных специальных технических средств; незаконное проникновение в компьютерную сеть и т. п.

Преступление имеет формальный состав и признается оконченным с момента начала собирания сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 16 лет, не владеющее коммерческой, налоговой или банковской тайной.

В ч. 2 ст. 183 УК РФ предусмотрена ответственность за незаконные разглашение или использование сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, без согласия их владельца лицом, которому она была доверена или стала известна по службе или работе.

Под разглашением понимается такое противоправное предание огласке сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, при котором они без согласия их владельца стали достоянием посторонних лиц. Посторонним признается любое лицо, которое по характеру выполняемой работы или служебных обязанностей не имеет доступа к данным сведениям. Способы

Уголовное право

разглашения коммерческой, налоговой или банковской тайны могут быть различными: публичное высказывание, доверительный разговор, демонстрация документов и т. п.

Использование сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, означает употребление их для занятия любой экономической деятельностью, которая в качестве конкурентного действия может нанести ущерб ее владельцу.

Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 16 лет, которому в силу профессиональной или служебной деятельности стали известны сведения, составляющие коммерческую, налоговую или банковскую тайну. Это могут быть руководители и служащие коммерческих организаций, должностные лица органов государственной власти и органов местного самоуправления.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Часть 3 ст. 183 УК РФ устанавливает ответственность за предусмотренные ч. 2 данной статьи деяния, причинившие крупный ущерб или совершенные из корыстной заинтересованности.

Крупный ущерб в соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ образует ущерб в сумме, превышающей двести пятьдесят тысяч рублей.

Корыстная заинтересованность выражается в стремлении виновного получить какую-либо выгоду имущественного характера в результате собирания, разглашения или использования сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну.

Деяния, предусмотренные ч. 2 и 3 ст. 183 УК РФ, повлекшие тяжкие последствия, влекут наказание по ч. 4 данной статьи.

Подкуп участников и организаторов профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов (ст. 184 УК РФ). Серьезную общественную опасность представляют случаи подкупа участников и организаторов профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов, которые не только влияют на их результаты, но и способствуют незаконному обогащению виновных.

Объект преступления - общественные отношения, возникающие по поводу организации и проведения профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов и обеспечивающие их беспристрастную оценку.

Объективная сторона преступления выражается в подкупе спортсменов, спортивных судей, тренеров, руководителей команд и других участников или организаторов профессиональных спортивных соревнований, а равно организаторов или членов жюри зрелищных коммерческих конкурсов.

Подкуп образуют действия, направленные на склонение спортсменов, спортивных судей, тренеров, руководителей команд и других участников или организаторов профессиональных спортивных соревнований, а также организаторов или членов жюри зрелищных коммерческих конкурсов к изменению их результатов путем обещания или вручения им денег, других материальных ценностей либо предоставления услуг имущественного характера.

Вне зависимости от того, являются спортивные соревнования личными или командными, уголовная ответственность по ст. 184 УК РФ наступает лишь за

Уголовное право

подкуп спортсменов, обладающих профессиональным статусом (теннисист-профессионал, футболист-профессионал и т.п.). По ст. 184 УК РФ квалифицируется подкуп тренеров профессиональных спортивных команд или спортсменов-профессионалов; судей, выступающих в качестве арбитров при проведении профессиональных спортивных соревнований, а также руководителей команд и других участников или организаторов профессиональных спортивных соревнований (начальник команды, менеджер, секундант и т.п.).

Объективную сторону преступления образует также подкуп организаторов или членов жюри зрелищных коммерческих конкурсов (конкурсов красоты т.п.).

Преступление признается оконченным с момента вручения денег, других материальных ценностей или предоставления услуг имущественного характера участникам или организаторам профессиональных спортивных соревнований, организаторам или членам жюри зрелищных коммерческих конкурсов независимо от того, выполнил ли виновный обещанное, повлиял ли подкуп на результаты спортивного профессионального соревнования или зрелищного коммерческого конкурса.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Обязательный признак субъективной стороны преступления - его цель: оказание влияния на результаты профессиональных спортивных соревнований или зрелищных коммерческих конкурсов.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированным видом преступления является его совершение организованной группой (ч. 2 ст. 184 УК РФ). Часть 3 ст. 184 УК РФ предусматривает ответственность за незаконное получение спортсменами денег, ценных бумаг или иного имущества, переданных им в целях оказания влияния на результаты соревнований, а равно незаконное пользование спортсменами услугами имущественного характера, предоставленными им в тех же целях.

По ч. 4 ст. 184 УК РФ квалифицируются незаконное получение денег, ценных бумаг или иного имущества, незаконное пользование услугами имущественного характера спортивными судьями, тренерами, руководителями команд и другими участниками или организаторами профессиональных спортивных соревнований, а равно организаторами или членами жюри зрелищных коммерческих конкурсов в целях, указанных в ч. 3 настоящей статьи.

Преступления, предусмотренные ч. 3 и 4 ст. 184 УК РФ, признаются оконченными с момента получения виновным предмета подкупа (денег, ценных бумаг или иного имущества) либо с момента, когда он воспользовался предоставленной услугой имущественного характера, сознавая, что они передаются ему с целью оказания влияния на результаты соревнования или конкурса.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Мотив - корыстный.

Субъектом преступлений, указанных в ч. 3 и 4 данной статьи, являются лица, принимающие материальные ценности или услуги материального характера с целью повлиять на результаты профессионального спортивного соревнования или зрелищного коммерческого конкурса (спортсмены-профессионалы, спортивные судьи, тренеры, руководители команд и другие участники или

Уголовное право

организаторы профессиональных спортивных соревнований; организаторы или члены жюри зрелищных коммерческих конкурсов).

Неправомерные действия при банкротстве (ст. 195 УК РФ). В случае несостоятельности (банкротства) должника создается реальная угроза утраты средств, предоставленных ему другими лицами (кредиторами). Уменьшению возможных потерь кредиторов в результате несостоятельности должника способствует закрепленный в ГК и в Федеральном законе от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» институт банкротства. Законодательство о банкротстве предоставляет право, а в ряде случаев обязывает должника заявить в арбитражный суд о банкротстве в случае невозможности исполнения обязательств перед кредитором.

В этой связи общественную опасность представляют случаи, когда предприниматель, оказавшийся несостоятельным должником (банкротом), не только не заявляет об этом, как того требует закон, а, напротив, стремится скрыть свое имущество, и с тем чтобы избежать исполнения своих имущественных обязательств по отношению к кредиторам и тем самым причинить им вред.

Объект рассматриваемого преступления - общественные отношения, возникающие в связи с осуществлением основанной на законе предпринимательской деятельности и обеспечивающие охрану законных интересов кредитора.

В качестве дополнительного непосредственного объекта выступают имущественные интересы кредиторов.

Предметом преступления являются имущество, имущественные обязательства, сведения об имуществе, иная информация об имуществе, а также бухгалтерские и иные учетные документы, отражающие хозяйственную деятельность индивидуального предпринимателя - должника или организации-должника.

Объективная сторона преступления выражается в сокрытии имущества или имущественных обязательств, сведений об имуществе, его размере, местонахождении либо иной информации об имуществе, передаче имущества в иное владение, отчуждении или уничтожении имущества, а равно в сокрытии, уничтожении, фальсификации бухгалтерских и иных учетных документов, отражающих экономическую деятельность, если эти действия совершены при банкротстве или в предвидении банкротства и причинили крупный ущерб.

Под несостоятельностью (банкротством) понимается признанная арбитражным судом или объявленная должником неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Несостоятельность (банкротство) считается имеющей место после признания факта несостоятельности арбитражным судом или после официального объявления о нем должником при его добровольной ликвидации. В целях обеспечения соразмерности удовлетворения требований кредиторов, а также охраны интересов сторон от неправомерных действий в отношении друг друга с момента решения арбитражного суда об объявлении должника банкротом начинается конкурсное производство, в течение которого запрещается

Уголовное право

отчуждение имущества должника, а также погашение им своих обязательств без согласия собрания кредиторов.

Образующие объективную сторону рассматриваемого преступления действия (бездействие) могут быть совершены как после признания арбитражным судом факта несостоятельности, так и до принятия такого решения, т.е. в предвидении банкротства. При этом лицо, сознавая, что было или должно быть возбуждено судопроизводство на предмет назначения управляющего конкурсной массой (имуществом, на которое может быть обращено взыскание в процессе конкурсного производства), поступает следующим образом: 1) скрывает имущество или имущественные обязательства, сведения об имуществе, его размере, местонахождении либо иную информацию об имуществе; 2) передает имущество в иное владение; 3) отчуждает или уничтожает имущество; 4) скрывает, уничтожает, фальсифицирует бухгалтерские и иные учетные документы, отражающие экономическую деятельность.

Для наступления уголовной ответственности за эти деяния необходимо, чтобы они причинили кредитору (одному или нескольким) крупный ущерб, под которым согласно примечанию к ст. 169 УК РФ понимается ущерб в сумме, превышающей двести пятьдесят тысяч рублей. Обязательным признаком объективной стороны преступления является причинная связь между неправомерными действиями при банкротстве и наступившими вредными последствиями в виде причинения крупного ущерба.

Состав рассматриваемого преступления материальный, оно признается оконченным с момента причинения крупного ущерба кредитору (кредиторам).

С субъективной стороны преступление может быть совершено при наличии умысла.

Субъектом преступления исходя из прямого указания закона являются руководитель или собственник организации-должника либо индивидуальный предприниматель.

По ч. 2 ст. 195 УК РФ наказывается неправомерное удовлетворение имущественных требований отдельных кредиторов руководителем или собственником организации-должника или индивидуальным предпринимателем, знающим о своей фактической несостоятельности (банкротстве), заведомо в ущерб другим кредиторам, а равно принятие такого удовлетворения кредитором, знающим об отданном ему предпочтении несостоятельным должником в ущерб другим кредиторам, если эти действия причинили крупный ущерб.

В соответствии с Федеральным законом от 26 октября 2002 года «О несостоятельности (банкротстве)» при проведении процедур банкротства интересы всех кредиторов представляют собрание кредиторов и комитет кредиторов. С момента принятия арбитражным судом к производству заявления о признании должника банкротом кредиторы не вправе обращаться к должнику в целях удовлетворения своих требований в индивидуальном порядке. Все действия в отношении должника от имени кредиторов осуществляются собранием кредиторов и комитетом кредиторов. В частности, в компетенцию комитета кредиторов входит утверждение или отказ в утверждении крупных сделок должника и сделок должника, в которых имеется заинтересованность. Поэтому удовлетворение имущественных требований отдельных кредиторов (например,

Уголовное право

возвращение кредита, выполнение работы, оказание услуги и т.п.) руководителем или собственником организации-должника или индивидуальным предпринимателем, знающим о своей фактической несостоятельности (банкротстве), заведомо в ущерб другим кредиторам признается неправомерным, если оно произведено без разрешения комитета кредиторов.

Объективную сторону преступления образует также принятие имущественного удовлетворения кредитором, при условии, если он знал об оказанном ему предпочтении несостоятельным должником в ущерб другим кредиторам.

Уголовная ответственность за удовлетворение имущественных требований отдельных кредиторов в ущерб другим кредиторам, а также за принятие такого удовлетворения кредитором наступает при условии причинения крупного ущерба другим кредиторам. Этот ущерб заключается в уменьшении объема имущества, необходимого для удовлетворения долговых претензий, и в соответствии с примечанием к ст.169 УК превышает двести пятьдесят тысяч рублей.

В качестве субъекта преступления выступают руководитель или собственник организации-должника, индивидуальный предприниматель, а также кредитор, принявший имущественное удовлетворение.

Преднамеренное банкротство (ст. 196 УК РФ). Объектом рассматриваемого преступления являются общественные отношения, возникающие в связи с осуществлением основанной на законе предпринимательской деятельности и обеспечивающие добросовестное использование должником обязательств перед кредиторами.

Объективную сторону преступления образует создание или увеличение неплатежеспособности, причинившее крупный ущерб.

Под преднамеренным банкротством понимается заведомо несостоятельное ведение дел, в результате которого создается либо увеличивается неплатежеспособность, т. е. такое финансовое положение коммерческой организации или индивидуального предпринимателя, при котором они не могут своевременно погашать свои финансовые обязательства. Создание или увеличение неплатежеспособности может явиться результатом заключения убыточных сделок, незаконных расходов имеющихся денежных средств на нужды, непосредственно не связанные с экономической деятельностью, и т. п.

Уголовная ответственность за преднамеренное банкротство наступает при условии причинения крупного ущерба, под которым в соответствии с примечанием к ст.169 УК признается ущерб на сумму, превышающую двести пятьдесят тысяч рублей.

Обязательным признаком объективной стороны преступления является причинная связь между действиями (созданием или увеличением неплатежеспособности) и вредными последствиями в виде причинения крупного ущерба.

Субъективная сторона преступления характеризуется умыслом. Обязательным признаком субъективной стороны преступления является мотив. При совершении преднамеренного банкротства виновный действует в личных интересах или интересах иных лиц.

Уголовное право

Субъект преступления - руководитель или собственник коммерческой организации, а также индивидуальный предприниматель. Согласно примечанию 1 к ст.201 УК руководителем коммерческой организации признается лицо, постоянно, временно или по специальному полномочию выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные обязанности в коммерческой организации независимо от формы собственности.

Фиктивное банкротство (ст. 197 УК РФ). Объектом преступления являются общественные отношения, возникающие по поводу осуществления основанной на законе предпринимательской деятельности. Дополнительным непосредственным объектом выступают имущественные интересы кредиторов.

Объективная сторона преступления выражается в заведомо ложном объявлении руководителем или собственником коммерческой организации, а равно индивидуальным предпринимателем о своей несостоятельности, если это деяние причинило крупный ущерб.

В соответствии с Федеральным законом от 26 октября 2002 года «О несостоятельности (банкротстве)» объявление должника о своей несостоятельности (банкротстве) может быть осуществлено до открытия конкурсного производства. Такое объявление реализуется путем подачи должником заявления в арбитражный суд в письменной форме. В заявлении должника указываются сумма требований кредиторов по денежным обязательствам в размере, который не оспаривается должником; размер задолженности по обязательным платежам; обоснование невозможности удовлетворить требования кредиторов в полном объеме и некоторые другие сведения. К заявлению должника также прилагаются: список кредиторов и должников заявителя с расшифровкой кредиторской и дебиторской задолженностей; бухгалтерский баланс и другие документы. Содержащаяся в этих документах ложная информация и образует фиктивное банкротство, так как способна ввести в заблуждение кредиторов о якобы имеющей место несостоятельности (банкротстве) должника. Поэтому фиктивное банкротство образует заведомо ложное, не соответствующее действительному финансовому положению объявление руководителем или собственником коммерческой организации, а равно индивидуальным предпринимателем о своей несостоятельности.

Обязательным признаком объективной стороны преступления является причинение крупного ущерба кредиторам в результате заведомо ложного объявления о своей несостоятельности. В соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ крупный ущерб образует сумма, превышающая двести пятьдесят тысяч рублей. Крупный ущерб может иметь место в случаях, когда виновному удалось полностью освободиться от уплаты долгов кредиторам (кредиторам) либо добиться отсрочки причитающихся кредиторам платежей, в результате чего последние сами становятся неплатежеспособными, и т. п.

Субъективную сторону преступления образует прямой умысел.

Обязательным признаком субъективной стороны преступления является цель - введение в заблуждение кредиторов для получения отсрочки или рассрочки причитающихся кредиторам платежей или скидки с долгов, а равно для неуплаты долгов.

Уголовное право

Субъектом преступления может быть руководитель, собственник коммерческой организации, а также индивидуальный предприниматель, достигший возраста 16 лет.

27.3. Преступления в денежно-кредитной сфере

Незаконное получение кредита (ст. 176 УК РФ). Кредитование хозяйствующих субъектов осуществляется при строгом соблюдении принципов срочности, возвратности и платности. Незаконное получение кредита нарушает эти принципы, причиняет имущественный ущерб кредитным учреждениям.

Объект преступления - общественные отношения, складывающиеся по поводу кредитования хозяйствующих субъектов.

В качестве *дополнительного непосредственного объекта* выступают имущественные интересы кредиторов.

Предметом преступления выступают кредит или льготные условия кредитования (например, отсрочка начала погашения кредита после его полного использования и т. п.).

Кредит представляет собой ссуду в денежной или товарной форме, выдаваемую кредитором заемщику на условиях возвратности и с уплатой процента. Кредиторами в смысле ст. 176 УК являются юридические или физические лица, предоставляющие свои временно свободные средства в распоряжение заемщика на определенный срок. Заемщик - сторона кредитных отношений, получающая средства в пользование (ссуду) и обязанная их возвратить в установленный срок.

В качестве кредитора могут выступать кредитно-финансовые учреждения (банки, фонды, ассоциации), иные предприятия, индивидуальные предприниматели без образования юридического лица и др.

Объективная сторона преступления выражается в получении индивидуальным предпринимателем или руководителем организации кредита либо льготных условий кредитования путем предоставления банку или иному кредитору заведомо ложных сведений о хозяйственном положении либо финансовом состоянии индивидуального предпринимателя или организации, если это деяние причинило крупный ущерб.

Получение кредита путем обмана заключается в том, что индивидуальный предприниматель или руководитель организации вводит кредиторов в заблуждение относительно своего хозяйственного или финансового положения, представляя его в более выгодном свете, в результате чего добивается получения кредита или льготных условий кредитования. Способом совершения преступления является предоставление банку или иному кредитору заведомо ложных сведений о хозяйственном положении либо финансовом состоянии индивидуального предпринимателя или организации (например, представление годового баланса, содержащего явно завышенные данные о финансовом состоянии организации; представление ложного поручительства; представление договора залога на не принадлежащее заемщику имущество и т.п.). Кредит признается полученным с момента зачисления ссуды на расчетный счет заемщика или с момента ее направления непосредственно на оплату предъявленных к счету расчетно-денежных документов.

Уголовное право

Получение кредита путем обмана влечет уголовную ответственность лишь в том случае, если это деяние причинило крупный ущерб (например, кредитор лишается возможности заключать сделки в связи с нехваткой денежных средств, выданных в качестве ссуд, и т. п.). В соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ *крупным ущербом* признается ущерб в сумме, превышающей двести пятьдесят тысяч рублей.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла.

При квалификации преступления как незаконного получения кредита важно установить отсутствие у виновного цели хищения. При получении кредита путем обмана лицо не преследует цели безвозмездного изъятия имущества кредитора и намеревается в последующем возратить кредит. Если обманное получение кредита преследует цель его обращения в пользу виновного или других лиц, содеянное образует мошенничество.

Субъектом преступления может быть индивидуальный предприниматель, а также руководитель коммерческой и некоммерческой организации по достижении возраста 16 лет.

Часть 2 ст. 176 УК РФ предусматривает ответственность за незаконное получение государственного целевого кредита, а равно его использование не по прямому назначению, если это причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству.

Под *государственным целевым кредитом* в данном случае понимается ссуда в денежной или натуральной форме, выдаваемая Центральным банком РФ под конкретные целевые программы (например, строительство жилья, ликвидацию последствий стихийного бедствия и т. п.).

Злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности (ст. 177 УК РФ). **Объект** рассматриваемого преступления - общественные отношения, складывающиеся по поводу кредитования хозяйствующих субъектов. **Дополнительным непосредственным объектом** выступают имущественные интересы кредиторов.

Объективную сторону преступления образует злостное уклонение руководителя организации или гражданина от погашения кредиторской задолженности в крупном размере или от оплаты ценных бумаг после вступления в законную силу соответствующего судебного акта.

Под *кредиторской задолженностью* понимаются денежные средства, временно привлеченные организацией или гражданином и подлежащие возврату соответствующим кредиторам (юридическим или физическим лицам).

Уклонением от погашения кредиторской задолженности признается невозвращение кредита в строго определенный в договоре срок. По срокам использования кредиты бывают до востребования и срочные, причем последние, в свою очередь, подразделяются на краткосрочные (до одного года), среднесрочные (от одного года до трех лет) и долгосрочные (свыше трех лет).

Объективную сторону преступления образует злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности, т.е. невозвращение кредита, а также уклонение от оплаты ценных бумаг, совершенное после вступления в законную

Уголовное право

силу решения суда, обязывающего заемщика возратить кредит юридическому или физическому лицу либо произвести оплату ценных бумаг.

Ответственность по ст. 177 УК РФ наступает при условии злого умысла, т.е. уклонения от погашения кредиторской задолженности в *крупном размере*, под которой в соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ понимается задолженность в сумме, превышающей двести пятьдесят тысяч рублей.

Обязанность оплатить ценные бумаги после вступления в законную силу соответствующего судебного акта в законе не связывается с крупным размером обязательства.

Субъективная сторона преступления характеризуется *прямым умыслом*.

Субъект преступления - руководитель организации (коммерческой и некоммерческой), а также индивидуальный предприниматель.

Нарушение правил изготовления и использования пробирных клейм (ст. 181 УК РФ). Все изготавливаемые на территории Российской Федерации ювелирные и другие изделия из драгоценных металлов, предназначенные для продажи или выполняемые на заказ, а также вывозимые за границу или ввезенные в РФ из-за границы и предназначенные для продажи, должны иметь государственное пробирное клеймо. Знаки государственных пробирных клейм устанавливаются Министерством финансов РФ.

Общественная опасность рассматриваемого преступления заключается в нарушении установленного порядка изготовления и использования государственных пробирных клейм. Кроме того, его совершение причиняет ущерб денежно-кредитной системе, так как незаконное изготовление и использование пробирных клейм лишает государство дохода в виде пробирной платы, взимаемой за клеймение изделий из драгоценных металлов.

Объект преступления - денежно-кредитная система.

Предметом преступления является государственное пробирное клеймо.

Объективная сторона преступления выражается в несанкционированном изготовлении, сбыте, использовании или подделке государственного пробирного клейма.

В соответствии с Положением о пробах и клеймении изделий из драгоценных металлов в Российской Федерации, утвержденным Указом Президента Российской Федерации от 2 октября 1992 года, клеймение изделий из драгоценных металлов государственным пробирным клеймом и связанные с этим действия (опробование, отбор проб, контрольные анализы и др.), взимание пробирной платы за опробование, анализы, клеймение и другие лабораторные работы производятся территориальными государственными инспекциями пробирного надзора. Поэтому несанкционированными признаются изготовление, сбыт или использование, а равно подделка государственного пробирного клейма, совершенные без разрешения территориальных государственных инспекций пробирного надзора.

Изготовление означает создание государственного пробирного клейма, предназначенного для клеймения ювелирных и бытовых изделий из драгоценных металлов.

Сбыт государственного пробирного клейма охватывает любые способы его отчуждения: продажа, дарение, обмен и т. п.

Уголовное право

Под *использованием* государственного пробирного клейма понимается клеймение изделий из драгоценных металлов.

Подделка означает фальсификацию подлинного государственного пробирного клейма путем частичного его изменения.

Состав преступления формальный. Оно признается *оконченным* с момента совершения любого действия, образующего незаконное изготовление или использование государственного пробирного клейма.

Субъективная сторона преступления характеризуется *прямым умыслом*. Обязательный признак субъективной стороны преступления - корыстная или иная личная заинтересованность.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный вид преступления по ч. 2 ст. 181 УК РФ образует его совершение организованной группой.

Злоупотребления при эмиссии ценных бумаг (ст. 185 УК РФ). Осуществление операций на фондовом рынке связано со значительным риском приобретения в обмен на предоставленный реальный капитал ценных бумаг, не обеспеченных никаким имуществом. Ущерб от подобного рода сделок зачастую становится возможным в результате распространения заведомо ложной информации, касающейся эмиссии ценных бумаг.

Объектом рассматриваемого преступления являются общественные отношения, складывающиеся по поводу эмиссии ценных бумаг.

К выпуску в обращение на территории РФ допускаются только те ценные бумаги (акции, облигации, государственные долговые обязательства и др.), которые прошли регистрацию в Министерстве финансов РФ (в ряде случаев регистрация эмиссии может осуществляться также министерствами финансов республик в составе РФ, краевыми, областными, городскими (Москвы и Санкт-Петербурга) финансовыми отделами по месту нахождения эмитента, а также Центральным банком РФ, если эмитентом является кредитная организация).

Эмитентами, выпускающими ценные бумаги и несущими от своего имени обязательства по ним перед владельцами ценных бумаг, могут быть государство, государственные органы, органы местной администрации, предприятия и иные юридические лица, включая совместные и иностранные предприятия, зарегистрированные на территории РФ.

Под *эмиссией* ценных бумаг понимается установленная законом последовательность действий эмитента по размещению ценных бумаг.

Эмитент обязан обеспечить каждому покупателю возможность ознакомиться с условиями продажи и проспектом эмиссии до момента покупки ценных бумаг. Проспект эмиссии ценных бумаг является правовым документом, необходимость представления которого имеет целью воспрепятствовать выходу на фондовый рынок ненадлежащих, необеспеченных ценных бумаг, оградить потенциальных инвесторов от недобросовестных действий эмитента. Проспект эмиссии согласно Федеральному закону от 22 апреля 1996 года «О рынке ценных бумаг» должен содержать информацию о самом эмитенте, о предлагаемых к продаже ценных бумагах, о процедуре и порядке их выпуска и другие сведения, которые могут повлиять на решение о покупке ценных бумаг. Не позднее 30 дней после завершения размещения эмиссионных ценных бумаг эмитент обязан представить

Уголовное право

отчет об итогах выпуска эмиссионных ценных бумаг в регистрирующий орган, который рассматривает отчет об итогах выпуска эмиссионных ценных бумаг в двухнедельный срок и при отсутствии связанных с выпуском ценных бумаг нарушений регистрирует его. Регистрирующий орган отвечает за полноту зарегистрированного им отчета.

Объективную сторону преступления образуют следующие действия: 1) внесение в проспект эмиссии ценных бумаг заведомо недостоверной информации (например, о размере прибыли, распределяемой между акционерами; об общем размере задолженности по кредитам банка; об общем размере и основных источниках формирования прибыли и т.п.); 2) утверждение содержащего заведомо недостоверную информацию проспекта эмиссии или отчета об итогах выпуска ценных бумаг; 3) размещение эмиссионных ценных бумаг, выпуск которых не прошел государственную регистрацию, за исключением случаев, когда законодательством Российской Федерации о ценных бумагах не предусмотрена государственная регистрация выпуска эмиссионных ценных бумаг.

Обязательным условием наступления уголовной ответственности за злоупотребления при эмиссии ценных бумаг является причинение *крупного ущерба* гражданам, организациям или государству, под которым согласно примечанию к ст.185 УК РФ понимается ущерб, превышающий один миллион рублей. Эти вредные последствия должны находиться в причинной связи с вышеуказанными деяниями.

Субъективная сторона преступления характеризуется *прямым умыслом*.

Субъектом преступления являются руководители организаций-эмитентов, внесшие в проспект эмиссии заведомо недостоверную информацию или подписавшие такой проспект либо принявшие решение о размещении эмиссионных ценных бумаг, выпуск которых не прошел государственную регистрацию. Субъектом преступления может быть также должностное лицо Министерства финансов РФ, в обязанности которого входит утверждение проспектов эмиссии и ее отчета. При этом виновный должен заведомо знать о недостоверности содержащейся в проспекте эмиссии информации.

В ч. 2 ст. 185 УК РФ предусмотрена ответственность за те же деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Злостное уклонение от предоставления инвестору или контролирующему органу информации, определенной законодательством Российской Федерации о ценных бумагах (ст. 185¹ УК РФ). Обязательным условием эффективного осуществления операций на фондовом рынке является информационное обеспечение рынка ценных бумаг. В соответствии с Федеральным законом от 22 апреля 1996 года «О рынке ценных бумаг» эмитент публично размещаемых ценных бумаг обязан осуществлять раскрытие информации о своих ценных бумагах и своей финансово-хозяйственной деятельности в следующих формах: 1) составление ежеквартального отчета по ценным бумагам; 2) сообщения о существенных событиях и действиях, затрагивающих финансово-хозяйственную деятельность эмитента).

Уголовное право

Ежеквартальный отчет представляется в Федеральную комиссию по рынку ценных бумаг или уполномоченный ею государственный орган, а также владельцам эмиссионных ценных бумаг эмитента по их требованию.

В случае открытой (публичной) эмиссии, требующей регистрации проспекта эмиссии, эмитент обязан обеспечить доступ к информации, содержащейся в проспекте эмиссии, а также возможность доступа любым потенциальным инвесторам к раскрываемой информации до приобретения ценных бумаг.

Объект преступления - упорядоченные законом и иными нормативными актами общественные отношения, складывающиеся по поводу эмиссии ценных бумаг.

Объективную сторону преступления образуют: 1) злостное уклонение от предоставления информации, содержащей данные об эмитенте, о его финансово-хозяйственной деятельности и ценных бумагах, сделках и иных операциях с ценными бумагами; 2) предоставление заведомо неполной или ложной информации.

Обязательным условием уголовной ответственности является причинение в результате совершения указанных действий *крупного ущерба* гражданам, организациям или государству, т. е. ущерба, превышающего один миллион рублей (примечание к ст. 185 УК РФ).

Субъективная сторона преступления - *прямой умысел*.

Субъектом преступления является лицо, обязанное обеспечить информацией, определенной законодательством РФ о ценных бумагах, инвестора или контролирующей орган. Им может быть руководитель коммерческой или некоммерческой организации, должностное лицо органов исполнительной власти или органов местного самоуправления, осуществляющих эмиссию ценных бумаг.

Нарушение порядка учета прав на ценные бумаги (ст. 185² УК РФ).

Введение данной уголовно-правовой нормы обусловлено множеством нарушений в области учета прав на ценные бумаги.

Объект преступления - упорядоченные законом и иными нормативными актами общественные отношения, определяющие порядок учета прав на ценные бумаги.

Объективную сторону преступления образует нарушение установленного порядка учета прав на ценные бумаги лицом, в должностные обязанности которого входит совершение операций, связанных с учетом прав на ценные бумаги, причинившее крупный ущерб гражданам, организациям или государству.

Обязательным условием уголовной ответственности является причинение в результате совершения указанных действий *крупного ущерба* гражданам, организациям или государству, т. е. ущерба, превышающего один миллион рублей (примечание к ст. 185 УК РФ).

Субъективная сторона преступления - *прямой умысел*.

Субъектом преступления является лицо, обязанное совершать операций, связанные с учетом прав на ценные бумаги. Им может быть должностное лицо органов исполнительной власти или органов местного самоуправления.

В ч. 2 ст. 185² УК РФ предусматриваются квалифицирующие признаки, которые заключаются в совершении указанного преступления группой лиц по предварительному сговору, организованной группой либо причинившее особо

Уголовное право

крупный ущерб, который составляет два миллиона пятьсот тысяч рублей (примечание к ст. 185 УК РФ).

Манипулирование ценами на рынке ценных бумаг (ст. 185³ УК РФ).

Объект преступления - упорядоченные законодательством общественные отношения, определяющие порядок действий с ценными бумагами.

Объективную сторону преступления образует манипулирование ценами на рынке ценных бумаг, если такое деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо сопряжено с извлечением дохода в крупном размере.

Под *манипулированием* ценами на рынке ценных бумаг понимаются действия, определенные законодательством Российской Федерации о ценных бумагах.

Обязательным условием уголовной ответственности является причинение в результате совершения указанных действий *крупного ущерба* гражданам, организациям или государству, т. е. ущерба, превышающего один миллион рублей либо с извлечением крупного дохода в том же размере (примечание к ст. 185 УК РФ).

Субъективная сторона преступления - *прямой умысел*.

Субъектом преступления является лицо, совершающее операции, связанные с ценными бумагами.

В ч. 2 ст. 185³ УК РФ предусматриваются квалифицирующие признаки, которые заключаются в совершении указанного преступления с использованием средств массовой информации или информационно-телекоммуникационных сетей общего пользования (включая сеть «Интернет»).

Воспрепятствование осуществлению или незаконное ограничение прав владельцев ценных бумаг (ст. 185⁴ УК РФ).

Объект преступления - упорядоченные законом и иными нормативными актами общественные отношения, определяющие права владельцев на ценные бумаги.

Объективную сторону преступления образует незаконный отказ в созыве или уклонение от созыва общего собрания владельцев ценных бумаг, незаконный отказ регистрировать для участия в общем собрании владельцев ценных бумаг лиц, имеющих право на участие в общем собрании, проведение общего собрания владельцев ценных бумаг при отсутствии необходимого кворума, а равно иное воспрепятствование осуществлению или незаконное ограничение установленных законодательством Российской Федерации прав владельцев эмиссионных ценных бумаг либо инвестиционных паев паевых инвестиционных фондов, если эти деяния причинили гражданам, организациям или государству крупный ущерб либо сопряжены с извлечением дохода в крупном размере.

Обязательным условием уголовной ответственности является причинение в результате совершения указанных действий *крупного ущерба* гражданам, организациям или государству, т. е. ущерба, превышающего один миллион рублей либо с извлечением крупного дохода в том же размере (примечание к ст. 185 УК РФ).

Субъективная сторона преступления - *прямой умысел*.

Уголовное право

Субъектом преступления является лицо, обязанное совершать операций, связанные с учетом прав на ценные бумаги. Им может быть должностное лицо органов исполнительной власти или органов местного самоуправления либо иное лицо препятствующее осуществлению законных прав владельцев ценных бумаг.

В ч. 2 ст. 185⁴ УК РФ предусматриваются квалифицирующие признаки, которые заключаются в совершении указанного преступления группой лиц по предварительному сговору, организованной группой.

Изготовление, хранение, перевозка или сбыт поддельных денег или ценных бумаг (ст. 186 УК РФ). Правовые основы денежной системы РФ и ее функционирования устанавливает Федеральный закон от 10 июля 2002 года «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)». Он определил, что официальной денежной единицей (валютой) РФ является рубль. Банкноты (банковские билеты) и монеты Банка России являются единственным законным средством платежа на территории РФ. Их незаконное изготовление или сбыт влечет уголовную ответственность по ст. 186 УК РФ. В соответствии с Международной конвенцией по борьбе с подделкой денежных знаков от 20 апреля 1929 года в ст. 186 УК предусмотрена ответственность за изготовление или сбыт иностранной валюты.

Объект преступления - денежная и кредитная система РФ.

Предметом преступления являются находящиеся в обращении в РФ банковские билеты (банкноты) и металлические монеты любого достоинства, выпущенные Центральным банком РФ, государственные и иные ценные бумаги в валюте РФ, а также иностранная валюта или ценные бумаги в иностранной валюте, имеющие хождение в той или иной стране.

Ценной бумагой является документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении. К ценным бумагам относятся государственные облигации, облигации, векселя, чеки, депозитные и сберегательные сертификаты и другие документы, которые Законом о ценных бумагах или в установленном им порядке отнесены к числу ценных бумаг.

Предметом преступления могут быть ценные бумаги, выпускаемые как *государством*, так и *другими субъектами экономической деятельности* (коммерческие и некоммерческие организации и т. п.).

В качестве *иностранной валюты* могут выступать деньги в виде бумажных знаков и металлической монеты, находящиеся в обращении и являющиеся законным платежным средством в иностранном государстве или группе государств, а также изъятые или изымаемые из обращения, но подлежащие обмену денежные знаки.

К *ценным бумагам в иностранной валюте* относятся платежные документы (чеки, векселя, аккредитивы и др.), фондовые ценности (акции, облигации и др.) и другие долговые обязательства, выраженные в иностранной валюте.

Объективная сторона преступления характеризуется совершением нескольких действий: изготовлением в целях сбыта поддельных банковских билетов Центрального банка Российской Федерации, металлической монеты, государственных ценных бумаг или других ценных бумаг в валюте Российской

Уголовное право

Федерации либо иностранной валюты или ценных бумаг в иностранной валюте бумаг, их хранением в целях сбыта, перевозкой в целях сбыта их сбытом.

Изготовление выражается в полной либо частичной подделке (например, подделка номинала подлинного денежного знака) банковских билетов Центрального банка РФ, металлической монеты, ценных бумаг в валюте РФ либо иностранной валюты или ценных бумаг в иностранной валюте. При этом поддельные денежные знаки (купюры, монеты) или ценные бумаги должны иметь существенное сходство по форме, размеру, цвету и другим реквизитам с подлинными находящимися в обращении денежными знаками или ценными бумагами. Грубая подделка денежных знаков или ценных бумаг, исключая их участие в обращении, не образует признаков рассматриваемого преступления. Пленум Верховного Суда РФ в постановлении «О судебной практике по делам об изготовлении или сбыте поддельных денег или ценных бумаг» от 28 апреля 1994 года (с последующими изменениями) разъяснил, что в тех случаях, «когда явное несоответствие фальшивой купюры подлинной, исключаящее ее участие в денежном обращении, а также иные обстоятельства дела свидетельствуют о направленности умысла виновного на грубый обман ограниченного числа лиц, такие действия могут быть квалифицированы как мошенничество».

Способы подделки денежных знаков или ценных бумаг на квалификацию преступления влияния не оказывают, но учитываются при индивидуализации наказания.

Хранение в целях сбыта поддельных банковских билетов Центрального банка Российской Федерации, металлической монеты, государственных ценных бумаг или других ценных бумаг в валюте Российской Федерации либо иностранной валюты или ценных бумаг в иностранной валюте означает фактическое обладание ими вне зависимости от конкретного местонахождения (в жилище, хозяйственных постройках, в специальном тайнике и т. п.).

Под *перевозкой* в целях сбыта понимаются действия по перемещению данных предметов независимо от способа транспортировки (автомобилем, поездом и т. п.).

Сбыт означает выпуск в обращение поддельных банковских билетов Центрального банка РФ, металлической монеты, ценных бумаг в валюте РФ, иностранной валюты или ценных бумаг в иностранной валюте. Сбыт может быть осуществлен путем оплаты покупки фальшивыми деньгами, предоставления займа и т. п. Сбыт поддельных денег или ценных бумаг образуют как действия лиц, занимающихся их изготовлением, так и действия лиц, у которых они оказались в силу стечения обстоятельств.

Оконченным преступление признается с момента изготовления или сбыта хотя бы одного экземпляра поддельной денежной купюры (монеты) или ценной бумаги.

Субъективная сторона преступления предполагает вину в форме *прямого умысла*.

При изготовлении поддельных денег или ценных бумаг субъективная сторона преступления в качестве обязательного признака включает цель сбыта, т. е. введения их в обращение под видом подлинных. Отсутствие при изготовлении

Уголовное право

цели сбыта, а при сбыте - сознания поддельности денежного знака или ценной бумаги исключает уголовную ответственность за фальшивомонетничество.

Субъектом преступления может быть лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированным видом преступления согласно ч. 2 ст. 186 УК РФ признается фальшивомонетничество, совершенное в *крупном размере*, под которым в соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ понимается стоимость в сумме, превышающей двести пятьдесят тысяч рублей.

Особо квалифицированным видом изготовления или сбыта поддельных денег или ценных бумаг является его совершение *организованной группой* (ч. 3 ст. 186 УК РФ).

Изготовление или сбыт поддельных кредитных либо расчетных карт и иных платежных документов (ст. 187 УК РФ). Объект этого преступления - денежно-кредитная система.

Предметом преступления являются кредитные или расчетные карты, а также иные платежные документы, не являющиеся ценными бумагами.

Кредитная карта - это платежно-расчетный документ, выдаваемый банками своим вкладчикам для оплаты приобретенных ими товаров и услуг. Кредитная карта представляет собой пластиковую карточку с указанием имени владельца, присвоенного ему номера или шифра, содержит образец его подписи и указание срока действия. Современные кредитные карты выпускаются с запрессованным микропроцессором («разумные» кредитные карты), позволяющим не только расшифровывать финансовые операции владельца, но и оперативно вносить изменения в состояние его счета в банке, отмечать все его платежи и налоговые выплаты и т. п.

Как инструмент для осуществления безналичных расчетов и как средство для получения кредита пластиковые карты бывают двух видов: кредитная и дебетовая (расчетная).

Дебетовая карта предполагает внесение приобретающим ее клиентом на счет в банк определенной суммы, в рамках которой он может впоследствии осуществлять расходование денежных средств.

Кредитная карта предполагает лимит кредита в течение определенного периода времени и оговоренной заранее суммы.

Основанием для выпуска кредитной или расчетной карты является заявление держателя. Обеспечением расчетов по операциям с использованием пластиковой карты служит сумма, перечисленная держателем карты на спецкартсчет, открытый в банке-эмитенте.

Предметом рассматриваемого преступления могут быть иные платежные документы, не являющиеся ценными бумагами, например платежные требования и т. п.

Объективная сторона преступления выражается в изготовлении или сбыте поддельных кредитных либо расчетных карт, а также иных платежных документов, не являющихся ценными бумагами.

Изготовление выражается в полной или частичной подделке кредитных, расчетных карт или иных платежных документов. Конкретные способы подделки могут быть различными (например, «выглаживание» пластмассы; изменение

Уголовное право

информации, имеющейся на магнитном носителе; подделка подписи держателя карты и т.п.) и на квалификацию содеянного влияния не оказывают.

Сбыт означает выпуск в обращение поддельных кредитных, расчетных карт либо иных платежных документов, не являющихся ценными бумагами (оплата покупки, дарение и т.п.).

Состав преступления формальный, оно признается *оконченным* с момента изготовления или сбыта хотя бы одного экземпляра поддельных кредитных, расчетных карт или иных платежных документов, не являющихся ценными бумагами.

Субъективная сторона преступления характеризуется *прямым умыслом*. При изготовлении поддельных кредитных либо расчетных карт или иных платежных документов обязательным признаком субъективной стороны преступления является цель сбыта.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированным видом преступления, предусмотренным ч. 2 ст. 187 УК РФ, является его совершение организованной группой.

27.4. Преступления в сфере финансовой деятельности государства

Незаконный оборот драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга (*ст. 191 УК РФ*). Объект рассматриваемого преступления - общественные отношения, складывающиеся по поводу осуществления финансовой деятельности государства в части оборота драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга.

Предметом преступления являются драгоценные металлы, природные драгоценные камни, а также жемчуг в любом виде и состоянии, за исключением ювелирных и других бытовых изделий либо лома таких изделий.

Согласно Федеральному закону от 26 марта 1998 года № 41-ФЗ «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» драгоценными металлами являются золото, серебро, платина и металлы платиновой группы (палладий, иридий, родий, рутений и осмий) в любом виде и состоянии, за исключением ювелирных и других бытовых изделий, а также лома таких изделий. К природным драгоценным камням относятся природные алмазы, изумруды, сапфиры и alexandrites в сыром и обработанном виде, а также жемчуг, за исключением ювелирных и других бытовых изделий из этих камней и лома таких изделий. Предметом данного преступления является только жемчуг ориенталь и речной, масса которых исчисляется в каратах. Ниточный (просверленный) и искусственный жемчуг не признаются предметом данного преступления.

Драгоценные металлы и природные драгоценные камни могут выступать в виде добытых из недр минерального сырья, самородных минералов, полуфабрикатов, готовой продукции, не относящейся к ювелирным и другим бытовым изделиям, материалов, инструментов, слитков аффинированных драгоценных металлов, монет, содержащих драгоценные металлы, но не находящихся в обращении, и т. п.

Уголовное право

Объективная сторона преступления выражается в совершении сделок с драгоценными металлами, природными драгоценными камнями, а также с жемчугом в нарушение правил, установленных законодательством РФ, а также в их незаконном хранении, перевозке или пересылке.

Порядок совершения сделок с драгоценными металлами и природными драгоценными камнями, а также жемчугом регламентирован Федеральным законом «О драгоценных металлах и драгоценных камнях», а также рядом нормативных актов Правительства РФ: Положением о совершении сделок с драгоценными металлами на территории РФ, утвержденным постановлением Правительства РФ от 30 июня 1994 года № 756, Правилами совершения банками сделок купли-продажи мерных слитков драгоценных металлов с физическими лицами, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30 июня 1997 года № 772; Порядком совершения операций с минеральным сырьем, содержащим драгоценные металлы, до аффинажа, утвержденным постановлением Правительства РФ от 1 декабря 1998 года; Правилами учета хранения драгоценных металлов, драгоценных камней и продукции из них, а также ведения соответствующей отчетности, утвержденными постановлением Правительства РФ от 28 сентября 2001 года № 731, и др.

Осуществление сделок с драгоценными металлами, природными драгоценными камнями, а также с жемчугом путем их покупки, продажи, обмена, использования в качестве средства платежа, залога и т. п. в обход установленных правил признается незаконным. Например, незаконными сделками являются продажа предприятиями-заготовителями и скупочными предприятиями вторичного сырья, содержащего золото и серебро, гражданам; продажа пользователями недр слитков золота и серебра коммерческим банкам, специально не уполномоченным на совершение в установленном порядке операций с драгоценными металлами; использование минерального сырья, содержащего золото и серебро, в качестве предмета залога (заклада); использование минерального сырья, содержащего золото и серебро, в качестве металла, зачисляемого на счета и во вклады, и т. п.

Незаконные сделки с драгоценными металлами, природными драгоценными камнями либо с жемчугом, а равно их незаконное хранение, перевозка и пересылка являются оконченным преступлением с момента их совершения.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - достигшее 16-летнего возраста лицо, как частное, так и должностное.

Квалифицированным видом преступления, предусмотренным ч. 2 ст. 191 УК РФ, является его совершение в крупном размере (п. «б») или организованной группой, группой лиц по предварительному сговору (п. «в»).

В соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ деяния, предусмотренные данной статьей, признаются совершенными в крупном размере, если стоимость драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга, в отношении которых совершен незаконный оборот, превышает двести пятьдесят тысяч рублей.

Нарушение правил сдачи государству драгоценных металлов и драгоценных камней (**ст. 192 УК РФ**). Объектом преступления являются общественные

Уголовное право

отношения в сфере финансовой деятельности государства по поводу формирования бюджета.

Предмет преступления - драгоценные металлы и драгоценные камни, понятие которых определено в комментариях к ст. 191 УК РФ. По смыслу диспозиции ст. 192 УК предметом преступления являются добытые из недр (путем разработки месторождений), полученные из вторичного сырья (например, путем переработки лома и отходов, содержащих драгоценные металлы), поднятые и найденные (как в пределах территории, на которой производится промышленная разработка недр, так и вне ее) драгоценные металлы и драгоценные камни.

Объективная сторона преступления выражается в бездействии - уклонении от обязательной сдачи на аффинаж или обязательной продажи государству добытых из недр, полученных из вторичного сырья, а также поднятых и найденных драгоценных металлов и драгоценных камней.

В соответствии с Федеральным законом «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» добыча и производство драгоценных металлов, добыча драгоценных камней могут осуществляться исключительно организациями, получившими в установленном законом порядке специальные разрешения (лицензии). Старательская добыча может применяться при добыче драгоценных металлов и драгоценных камней, за исключением алмазов, всеми организациями независимо от их организационно-правовых форм, в том числе артелями старателей. Драгоценные металлы и драгоценные камни, добытые из недр в соответствии с полученной лицензией, становятся собственностью субъекта предпринимательской деятельности. Тем не менее, Федеральным законом «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» и другими нормативными актами установлено, что добытые из недр, полученные из вторичного сырья, а также поднятые и найденные драгоценные металлы и драгоценные камни подлежат обязательной сдаче на аффинаж, т. е. очистку и получение драгоценных металлов высокой чистоты путем отделения от них загрязняющих примесей, либо обязательной продаже государству.

Уклонение от обязательной сдачи на аффинаж или обязательной продажи драгоценных металлов и драгоценных камней образует преступление, если оно совершено в крупном размере. В соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ нарушение правил сдачи или продажи государству драгоценных металлов и драгоценных камней признается совершенным в крупном размере, если стоимость указанных в настоящей статье предметов, не сданных или не проданных государству, превышает двести пятьдесят тысяч рублей.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет. Это могут быть руководители организаций, осуществляющих добычу драгоценных металлов и драгоценных камней, члены старательских артелей, добывающих драгоценные металлы и драгоценные камни на основании лицензии, отдельные граждане, нашедшие драгоценные металлы и драгоценные камни в пределах территории, на которой производится промышленная разработка недр, или вне ее.

Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица (**ст. 198 УК РФ**). Объектом рассматриваемого преступления являются общественные

Уголовное право

отношения, складывающиеся в сфере финансовой деятельности государства по поводу формирования бюджета и внебюджетных фондов.

Налоговая система РФ функционирует в соответствии с положениями НК и принятых в его развитие других нормативных актов, которые определяют систему налогов, взимаемых в федеральный бюджет, региональные и местные налоги и сборы, а также порядок и условия их уплаты.

Под налогом понимается обязательный, индивидуально безвозмездный платеж, взимаемый с организаций и физических лиц в форме отчуждения принадлежащих им на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления денежных средств в целях финансового обеспечения деятельности государства и (или) муниципальных образований.

Под сбором понимается обязательный взнос, взимаемый с организаций и физических лиц, уплата которого является одним из условий совершения в отношении плательщиков сборов государственными органами, органами местного самоуправления, иными уполномоченными органами и должностными лицами юридически значимых действий, включая предоставление определенных прав или выдачу разрешений (лицензий).

Налогоплательщиками и плательщиками сборов признаются организации и физические лица, на которых налоговым законодательством возложена обязанность уплачивать налоги и (или) сборы. Подлежащие налогообложению физические лица обязаны вести в установленном порядке учет своих доходов (расходов) и объектов налогообложения, а также представлять в налоговый орган по месту учета в установленном порядке налоговую декларацию по тем налогам, которые они обязаны уплачивать, другие документы, необходимые для исчисления и уплаты налогов.

Предметом преступления являются предусмотренные налоговым законодательством налоги и сборы, взимаемые с физических лиц: налог на доходы физических лиц (подходный налог), налог на имущество физических лиц, налог на наследование или дарение, лицензионные сборы и др.

Согласно ст. 207 НК РФ налогоплательщиками налога на доходы физических лиц признаются физические лица (граждане РФ, иностранные граждане и лица без гражданства), являющиеся налоговыми резидентами РФ, т. е. фактически находящиеся на территории РФ не менее 183 дней в календарном году, а также физические лица, получающие доходы от источников в РФ, не являющиеся налоговыми резидентами РФ.

Объективную сторону преступления образует уклонение физического лица от уплаты налогов и (или) сборов путем непредставления налоговой декларации или иных документов, представление которых в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах является обязательным, либо путем включения в налоговую декларацию заведомо ложных сведений, совершенное в крупном размере.

Согласно ч. 1 ст. 80 НК РФ налоговая декларация представляет собой письменное заявление налогоплательщика о полученных доходах и произведенных расходах, источниках доходов, налоговых льготах и начисленной сумме налога и (или) других данных, связанных с исчислением и уплатой налога.

Налоговая декларация представляется каждым налогоплательщиком по каждому налогу, подлежащему уплате этим налогоплательщиком, если иное не

Уголовное право

предусмотрено законодательством о налогах и сборах. Налоговая декларация представляется в налоговый орган по месту учета налогоплательщика на бланке установленной формы им лично или направляется по почте. В соответствии с ч. 4 ст. 229 НК РФ в налоговых декларациях по налогу на доходы физических лиц последние указывают все полученные ими в налоговом периоде доходы, источники их выплаты, налоговые вычеты, суммы налога, удержанные налоговыми агентами, суммы фактически уплаченных в течение налогового периода авансовых платежей, суммы налога, подлежащие уплате (доплате) или возврату по итогам налогового периода.

Налоговая декларация представляется в налоговый орган по месту учета налогоплательщика не позднее 30 апреля года, следующего за истекшим налоговым периодом.

Налоговую декларацию в соответствии со ст. 227 и 228 НК РФ обязаны представлять: 1) физические лица, зарегистрированные в установленном действующим законодательством порядке и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица; 2) частные нотариусы и другие лица, занимающиеся в установленном действующим законодательством порядке частной практикой; 3) физические лица, получившие вознаграждения от физических лиц, не являющихся налоговыми агентами, на основе заключенных договоров гражданско-правового характера, включая доходы по договорам найма или договорам аренды любого имущества, а также от продажи имущества, принадлежащего этим лицам на праве собственности; 4) физические лица - налоговые резиденты РФ, получающие доходы от источников, находящихся за пределами РФ; 5) физические лица, получающие другие доходы, при получении которых не был удержан налог налоговыми агентами; 6) физические лица, получающие выигрыши, выплачиваемые организаторами тотализаторов и других основанных на риске игр (в том числе с использованием игровых автоматов).

Под включением в налоговую декларацию или иные документы заведомо ложных сведений понимается умышленное указание в декларации или иных документах (счета-фактуры, расчеты налогов и т. п.) любых не соответствующих действительности сведений о размерах доходов и расходов (уменьшение размера доходов, неотражение отдельных источников доходов, увеличение суммы расходов, завышение размеров и видов налоговых вычетов, искажение сведений о торговых операциях и т. п.).

Уклонение физического лица от уплаты налогов, как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 4 июля 1997 года «О некоторых вопросах применения судами уголовного законодательства об ответственности за уклонение от уплаты налогов» считается оконченным преступлением с момента фактической неуплаты налога за соответствующий налогооблагаемый период в срок, установленный налоговым законодательством.

Уголовная ответственность за уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица наступает при его совершении в крупном размере, под которым согласно примечанию к ст. 198 УК РФ понимается либо сумма налогов и (или) сборов, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более ста тысяч рублей, при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов

Уголовное право

превышает 10% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо сумма налогов и (или) сборов, превышающая триста тысяч рублей.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъектом преступления является лицо (гражданин РФ, иностранный гражданин, лицо без гражданства), достигшее возраста 16 лет и обязанное платить установленные законом налоги и (или) сборы, представлять налоговую декларацию.

Квалифицированным видом преступления по ч. 2 ст. 198 УК РФ является совершение его в особо крупном размере.

В соответствии с примечанием к ст. 198 УК РФ особо крупным размером признается сумма налогов и (или) сборов, либо составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более пятисот тысяч рублей, при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 20% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая один миллион пятьсот тысяч рублей.

Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации (**ст. 199 УК РФ**).
Объект преступления - общественные отношения, складывающиеся в сфере финансовой деятельности государства по поводу формирования бюджета и внебюджетных фондов.

В соответствии с действующим налоговым законодательством РФ устанавливаются следующие виды налогов и сборов: федеральные налоги и сборы, налоги и сборы субъектов РФ (региональные налоги и сборы) и местные налоги и сборы.

Налоговая система страны включает в себя такие налоги, платежи и сборы, уплачиваемые организациями, как налог на добавленную стоимость, акцизы на отдельные группы и виды товаров, налог на прибыль, налог на операции с ценными бумагами, налог на доходы с банков, налог на рекламу, налог на пользование недрами, сбор за право пользования объектами животного мира и водными биологическими ресурсами, федеральные, региональные и местные лицензионные сборы и ряд других обязательных платежей и сборов, которые являются предметом предусмотренного ст.199 УК преступления.

Согласно ст. 11 НК РФ организациями, обязанными уплачивать налоги и (или) сборы, признаются юридические лица, образованные в соответствии с законодательством РФ (российские организации), иностранные юридические лица, компании и другие корпоративные образования, обладающие гражданской правоспособностью, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств, международные организации, их филиалы и представительства, созданные на территории РФ (и иностранные организации).

Объективную сторону преступления образует уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации путем непредставления налоговой декларации или иных документов, представление которых в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах является обязательным, либо путем включения в налоговую декларацию или такие документы заведомо ложных сведений, совершенное в крупном размере.

Организация (налогоплательщик) в случае наличия у нее объекта налогообложения обязана уплачивать налоги и (или) сборы в размере

Уголовное право

установленной законом налоговой ставки и в определенные сроки. Налогоплательщик обязан также вести бухгалтерский учет, составлять отчеты о финансово-хозяйственной деятельности, предоставлять налоговым органам необходимые для исчисления и уплаты налогов документы и сведения.

Сроки уплаты налогов устанавливаются налоговым законодательством применительно к каждому из налогов. Так, в соответствии со ст. 174 НК РФ уплата налогов на добавленную стоимость по операциям, связанным с реализацией товаров (работ, услуг), признаваемым объектом налогообложения на территории РФ, производится по общему правилу по итогам каждого налогового периода (календарный месяц) не позднее 20 числа месяца, следующего за истекшим налоговым периодом. Налогоплательщики обязаны представить в налоговые органы по месту своего учета соответствующую налоговую декларацию в срок не позднее 20 числа месяца, следующего за истекшим налоговым периодом.

Сумма налога на добычу полезных ископаемых, подлежащая уплате по итогу налогового периода, уплачивается не позднее последнего дня месяца, следующего за истекшим налоговым периодом (ст. 344 НК РФ). При этом налоговая декларация по данному виду налога согласно ст. 345 НК РФ представляется не позднее последнего дня месяца, следующего за истекшим налоговым периодом.

Включение в налоговую декларацию или иные документы (бухгалтерские отчеты, расчеты по соответствующему налогу) заведомо ложных сведений может быть выражено в составлении подложных документов о сумме дохода или о расходах, не включенных в эту сумму; несообщении сведений об источниках дохода (прибыли); запутывании учета доходов и расходов и т. п.

Окончено преступление с момента фактической неуплаты налогов и (или) сборов за соответствующий налогооблагаемый период в срок, установленный налоговым законодательством. Согласно ч. 2 ст. 45 НК РФ обязанность по уплате налога считается исполненной налогоплательщиком с момента предъявления в банк поручения на уплату соответствующего налога при наличии достаточного денежного остатка на счете налогоплательщика.

Уголовная ответственность за уклонение от уплаты налогов и (или) сборов наступает при условии, если оно совершено в крупном размере, под которым согласно примечанию к ст. 199 УК РФ понимается сумма налогов и (или) сборов, либо составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более пятисот тысяч рублей, при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 10% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая один миллион пятьсот тысяч рублей.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъектом преступления могут быть руководители, главные (старшие) бухгалтеры, бухгалтеры коммерческих и некоммерческих организаций, а также лица, фактически выполняющие их обязанности. Кроме того, Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 4 июля 1997 года «О некоторых вопросах применения судами Российской Федерации уголовного законодательства об ответственности за уклонение от уплаты налогов» к субъектам рассматриваемого преступления отнес и иных служащих организации-налогоплательщика,

Уголовное право

включивших в бухгалтерские документы заведомо искаженные данные о доходах или расходах.

Квалифицированным видом преступления по ч. 2 ст. 199 УК РФ является его совершение: а) группой лиц по предварительному сговору; б) в особо крупном размере.

Особо крупным размером уклонения от уплаты налогов и (или) взносов с организации в соответствии с примечанием к ст. 199 УК РФ признается сумма, либо составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более двух миллионов пятисот тысяч рублей, при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 20% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая семь миллионов пятьсот тысяч рублей.

Лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное ст. 199 УК РФ, освобождается от уголовной ответственности, если этим лицом либо организацией, уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с которой вменяется данному лицу, полностью уплачены суммы недоимки и соответствующих пеней, а также сумма штрафа в размере, определяемом в соответствии с Налоговым кодексом Российской Федерации.

Неисполнение обязанностей налогового агента (ст. 199¹ УК РФ). Объект преступления - общественные отношения, складывающиеся в сфере финансовой деятельности государства по поводу формирования бюджета и внебюджетных фондов.

Объективную сторону преступления образует неисполнение обязанностей налогового агента по исчислению, удержанию или перечислению налогов и (или) сборов, подлежащих в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах исчислению, удержанию у налогоплательщика и перечислению в соответствующий бюджет (внебюджетный фонд), совершенное в крупном размере.

Налоговыми агентами признаются организации и (или) физические лица, на которых законодательством о налогах и сборах возложены обязанности по исчислению, удержанию у налогоплательщика и перечислению в соответствующий бюджет (внебюджетный фонд) налогов и (или) сборов. В качестве налоговых агентов могут выступать российские организации, постоянные представительства иностранных организаций в РФ, а также индивидуальные предприниматели.

В соответствии с ч. 3 ст. 24 НК РФ налоговые агенты обязаны: 1) правильно и своевременно исчислять, удерживать из средств, выплачиваемых налогоплательщикам, и перечислять в бюджеты (внебюджетные фонды) соответствующие налоги и (или) сборы; 2) в течение одного месяца письменно сообщать в налоговый орган по месту своего учета о невозможности удержать налог у налогоплательщика и о сумме задолженности налогоплательщика; 3) вести учет выплаченных налогоплательщикам доходов, удержанных и перечисленных в бюджеты (внебюджетные фонды) налогов, в том числе персонально по каждому налогоплательщику; 4) представлять в налоговый орган по месту своего учета документы, необходимые для осуществления контроля за правильностью исчисления, удержания и перечисления налогов.

Уголовное право

Российские организации, индивидуальные предприниматели и постоянные представительства иностранных организаций в РФ, от которых или в результате отношений с которыми налогоплательщик получил доходы, исчисление сумм налога производят в соответствии с установленными налоговым законодательством ставками нарастающим итогом с начала налогового периода по итогам каждого месяца применительно ко всем доходам, в отношении которых применяется налоговая ставка в размере 13%, начисленным налогоплательщику за данный период, с зачетом удержанной в предыдущие месяцы текущего налогового периода суммы налога.

Налоговые агенты обязаны удержать начисленную сумму налога непосредственно из доходов налогоплательщика при их фактической выплате. При этом удерживаемая сумма налога не может превышать 50% суммы выплаты.

Налоговые агенты обязаны перечислять суммы исчисленного и удержанного налога не позднее дня фактического получения в банке наличных денежных средств на выплату дохода, а также дня перечисления дохода со счетов налоговых агентов в банке на счета налогоплательщика либо по его поручению на счета третьих лиц в банках. В иных случаях налоговые агенты перечисляют суммы исчисленного и удержанного налога не позднее дня, следующего за днем фактического получения налогоплательщиком дохода, - для доходов, выплачиваемых в денежной форме, а также дня, следующего за днем фактического удержания исчисленной суммы налога, - для доходов, полученных налогоплательщиком в натуральной форме либо в виде материальной выгоды (ст. 226 НК РФ).

Уголовная ответственность по ст. 199¹ УК РФ наступает при условии, если неисполнение обязанностей налогового агента по исчислению, удержанию и перечислению налогов и (или) сборов в соответствующий бюджет (внебюджетный фонд) совершено в крупном размере, под которым, согласно примечанию к ст. 199 УК РФ, признается сумма налогов и (или) сборов, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более пятисот тысяч рублей, при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 10% подлежащих уплате налогов и (или) сборов, либо превышающая один миллион пятьсот тысяч рублей.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Обязательным признаком преступления является мотив - личные интересы.

Субъектом преступления являются руководители, главные (старшие) бухгалтеры российских организаций, постоянных представительств иностранных организаций в РФ, лица, фактически выполняющие их обязанности, а также индивидуальные предприниматели.

Квалифицированным видом преступления по ч. 2 ст. 199¹ УК РФ является совершение его в особо крупном размере.

В соответствии с примечанием к ст. 199 УК РФ особо крупным размером неисполнения обязанностей налогового агента признается сумма, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более двух миллионов пятисот тысяч рублей, при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 20% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая семь миллионов пятьсот тысяч рублей.

Уголовное право

Лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное ст. 199¹ УК РФ, освобождается от уголовной ответственности, если этим лицом либо организацией, уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с которой вменяется данному лицу, полностью уплачены суммы недоимки и соответствующих пеней, а также сумма штрафа в размере, определяемом в соответствии с Налоговым кодексом Российской Федерации.

Соккрытие денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов и (или) сборов (ст. 199² УК РФ). Объект преступления - общественные отношения, складывающиеся в сфере финансовой деятельности государства по поводу формирования бюджета и внебюджетных фондов.

Предмет преступления - денежные средства либо имущество организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых в порядке, предусмотренном законодательством РФ о налогах и сборах, должно быть произведено взыскание недоимки по налогам и (или) сборам.

Недоимкой признается сумма налога или сумма сбора, не уплаченная в установленный законодательством о налогах и сборах срок.

Денежными средствами либо имуществом, за счет которых производится взыскание недоимки по налогам и (или) сборам, являются: денежные средства на счетах в банке, наличные денежные средства, имущество, не участвующее непосредственно в производстве продукции (товаров), в частности ценные бумаги, валютные ценности, непромышленные помещения, легковой автотранспорт, предметы дизайна служебных помещений, готовая продукция (товары), а также иные материальные ценности, не участвующие и (или) не предназначенные для непосредственного участия в производстве, сырье и материалы, предназначенные для непосредственного участия в производстве, а также станки, оборудование, здания, сооружения и другие основные средства, имущество, переданное по договору во владение, в пользование или распоряжение другим лицам без перехода к ним права собственности на это имущество, если для обеспечения исполнения обязанности по уплате налога такие договоры расторгнуты или признаны недействительными в установленном порядке, другое имущество, за исключением предназначенного для повседневного личного пользования физическим лицом или членами его семьи, определяемого в соответствии с законодательством РФ.

Объективная сторона преступления характеризуется сокрытием указанных денежных средств либо имущества, совершенное в крупном размере.

В соответствии со ст. 46 НК РФ в случае неуплаты или неполной уплаты налога и (или) сбора в установленный срок обязанность по уплате налога и (или) сбора исполняется принудительно путем обращения взыскания на денежные средства налогоплательщика или налогового агента на счетах в банках. Взыскание налога производится по решению налогового органа путем направления в банк, в котором открыты счета налогоплательщика или налогового агента, инкассового поручения (распоряжения) на списание и перечисление в соответствующие бюджеты (внебюджетные фонды) необходимых денежных средств со счетов налогоплательщика или налогового агента. Решение о взыскании доводится до сведения налогоплательщика (налогового агента) в срок

Уголовное право

не позднее пяти дней после вынесения решения о взыскании необходимых денежных средств.

В соответствии со ст. 48 НК РФ в случае неисполнения налогоплательщиком - физическим лицом или налоговым агентом - физическим лицом в установленный срок обязанности по уплате налога и (или) сбора налоговый орган вправе обратиться в суд с иском о взыскании налога и (или) сбора за счет имущества, в том числе денежных средств на счетах в банке и наличных денежных средств данного налогоплательщика - физического лица или налогового агента - физического лица в пределах сумм, указанных в требовании об уплате налога и (или) сбора. Исковое заявление о взыскании налога и (или) сбора за счет имущества налогоплательщика - физического лица или налогового агента - физического лица подается в арбитражный суд (в отношении имущества физического лица, зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя) или в суд общей юрисдикции (в отношении имущества физического лица, не имеющего статуса индивидуального предпринимателя). Взыскание налога за счет имущества налогоплательщика - физического лица или налогового агента - физического лица производится на основании вступившего в законную силу решения суда.

Объективная сторона преступления имеет место, если сокрытие денежных средств или имущества, за счет которых должно производиться взыскание налогов и (или) сборов, осуществлено после принятия налоговым органом решения о принудительном взыскании денежных средств налогоплательщика или налогового агента на счетах в банках, либо после вступления в законную силу решения суда о взыскании налога и (или) сбора за счет имущества налогоплательщика или налогового агента.

Соккрытие денежных средств или имущества может быть совершено различными способами: путем продажи имущества, перевода денежных средств на счета в другие банки и т. п.

Уголовная ответственность за сокрытие денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов и (или) сборов, наступает при условии его совершения в крупном размере, под которым в соответствии с примечанием к ст. 169 УК РФ понимается сокрытие в сумме, превышающей двести пятьдесят тысяч рублей.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъектом преступления является собственник или руководитель организации, иное лицо, выполняющее управленческие функции в этой организации, а также индивидуальный предприниматель.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Обязательным признаком преступления является мотив - личные интересы.

Субъектом преступления являются руководители, главные (старшие) бухгалтеры российских организаций, постоянных представительств иностранных организаций в РФ, лица, фактически выполняющие их обязанности, а также индивидуальные предприниматели.

Квалифицированным видом преступления по ч. 2 ст. 199¹ УК РФ является совершение его в особо крупном размере.

Уголовное право

В соответствии с примечанием к ст. 199 УК РФ особо крупным размером неисполнения обязанностей налогового агента признается сумма, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более двух миллионов пятисот тысяч рублей, при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 20% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая семь миллионов пятьсот тысяч рублей.

Лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное ст. 199¹ УК РФ, освобождается от уголовной ответственности, если этим лицом либо организацией, уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с которой вменяется данному лицу, полностью уплачены суммы недоимки и соответствующих пеней, а также сумма штрафа в размере, определяемом в соответствии с Налоговым кодексом Российской Федерации.

27.5 Преступления в сфере внешнеэкономической деятельности и таможенного контроля.

Незаконные экспорт или передача сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации, незаконное выполнение работ (оказание услуг), которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники (*см. 189 УК РФ*). Объект преступления - порядок осуществления внешнеэкономической деятельности, направленный на недопущение распространения оружия массового поражения.

Предмет преступления - сырье, материалы, оборудование, технологии, научно-техническая информация, работы (услуги), которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники.

Объективную сторону преступления образуют: 1) незаконные экспорт или передача иностранной организации или ее представителю сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации; 2) незаконное выполнение работ для иностранной организации или ее представителя; 3) незаконное оказание услуг иностранной организации или ее представителю, которые могут быть использованы при создании вооружения и военной техники, при отсутствии признаков преступлений, предусмотренных ст. 188 и 275 УК РФ.

Предусмотренные ч. 1 ст. 189 УК РФ действия являются незаконными, если они совершены в обход специального экспортного контроля (без лицензии, таможенного оформления и т. п.).

Окончено преступление с момента фактического перемещения через таможенную границу сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации, а также выполнения работ и оказания услуг, используемых при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъектом преступления является лицо, наделенное правом осуществлять внешнеэкономическую деятельность. В соответствии с примечанием к ст. 189 УК РФ под лицом, наделенным правом осуществлять внешнеэкономическую деятельность, понимаются руководитель юридического лица, созданного в

Уголовное право

соответствии с законодательством РФ и имеющего постоянное место нахождения на территории РФ, а также физическое лицо, имеющее постоянное место жительства на территории РФ и зарегистрированное на территории РФ в качестве индивидуального предпринимателя.

Квалифицированным видом преступления согласно ч. 2 ст. 189 УК является его совершение группой лиц по предварительному сговору.

В ч. 3 ст. 189 УК РФ установлена ответственность за деяния, предусмотренные ч. 1 данной статьи, совершенные организованной группой либо в отношении сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации, работ (услуг), которые заведомо для лица, наделенного правом осуществлять внешнеэкономическую деятельность, могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки и в отношении которых установлен экспортный контроль.

Невозвращение на территорию РФ предметов художественного, исторического и археологического достояния народов РФ и зарубежных стран (**ст. 190 УК РФ**). Объектом преступления выступает монополия государства на владение и распоряжение предметами художественного, исторического и археологического достояния народов РФ и зарубежных стран.

Предмет преступления - предметы (книги, предметы украшения, картины и т. п.), являющиеся художественным, историческим или археологическим достоянием народов РФ и зарубежных стран.

Объективная сторона преступления выражается в невозвращении в установленный срок на территорию РФ указанных в ст.190 УК предметов, вывезенных за ее пределы, если такое возвращение является обязательным в соответствии с действующим законодательством.

Окончено преступление с момента фактического невозвращения на территорию страны указанных ценностей в обусловленный правовыми актами срок.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, на которое соответствующими правовыми актами возложена обязанность возвратить на территорию РФ предметы художественного, исторического или археологического достояния народов РФ или зарубежных стран.

Невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте (**ст. 193 УК РФ**). Объект преступления - общественные отношения, складывающиеся в сфере финансовой деятельности государства в части валютного регулирования.

Предмет преступления - иностранная валюта: иностранные денежные знаки в виде банкнот, казначейских билетов, монет, находящихся в обращении, а также изымаемые из обращения, но подлежащие обмену денежные знаки; средства на счетах в денежных единицах иностранного государства и в международных или расчетных единицах.

Объективная сторона преступления характеризуется невозвращением в крупном размере из-за границы средств в иностранной валюте, подлежащих в соответствии с российским законодательством обязательному перечислению на счета в уполномоченный банк РФ.

Уголовное право

В соответствии с действующим законодательством иностранная валюта, полученная резидентами (физическими лицами, имеющими постоянное место жительства в РФ, и юридическими лицами - предприятиями и организациями), подлежит обязательному зачислению на их счета в уполномоченных банках РФ. В зависимости от оснований получения средств в иностранной валюте, подлежащих обязательному перечислению на счета в уполномоченные банки РФ, нормативными актами установлены различные сроки исполнения данной обязанности. Например, в Инструкции Центрального банка РФ и Государственного таможенного комитета РФ от 13 октября 1999 года «О порядке осуществления валютного контроля за поступлением в Российскую Федерацию выручки от экспорта товаров» определяется, что срок поступления выручки от экспорта товаров рассчитывается экспортером самостоятельно, в том числе исходя из времени пробега банковских документов и условий платежа по контракту. Указанный срок может составлять 30, 60, 90 дней, а при разрешенной отсрочке - свыше 90 дней. Указанный срок исчисляется от даты вывоза товаров с таможенной территории РФ. Истечение указанного срока рассматривается как невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте, образуя оконченное преступление.

Уголовная ответственность наступает при условии невозвращения средств в иностранной валюте в крупном размере. Согласно примечанию к ст. 193 УК РФ деяние, предусмотренное настоящей статьей, признается совершенным в крупном размере, если сумма невозвращенных средств в иностранной валюте превышает пять миллионов рублей.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъектом преступления являются руководители организаций (независимо от формы собственности), не возвращающих средства в иностранной валюте, подлежащие в соответствии с действующим законодательством обязательному перечислению на счета в уполномоченном банке РФ.

Уклонение от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организации или физического лица (**ст. 194 УК РФ**). Объект преступления - общественные отношения, складывающиеся в сфере финансовой деятельности государства по поводу формирования бюджета.

Согласно Таможенному кодексу РФ к таможенным платежам относятся: таможенная пошлина, налог на добавленную стоимость, акцизы, таможенные сборы, плата за информирование и консультирование, плата за принятие предварительного решения, плата за участие в таможенных аукционах.

Объективная сторона преступления характеризуется уклонением от уплаты таможенных платежей в крупном размере.

Уклонение представляет собой явно выраженный отказ плательщика таможенных платежей уплатить их в установленные сроки. Таможенные платежи уплачиваются до принятия или одновременно с принятием таможенной декларации. При перемещении через таможенную границу РФ товаров не для коммерческих целей таможенные платежи уплачиваются одновременно с принятием таможенной декларации. Если таможенная декларация не была подана в установленный срок, то сроки уплаты таможенных платежей исчисляются со дня истечения срока подачи таможенной декларации.

Уголовное право

Преступление признается оконченным с момента истечения установленного срока уплаты таможенных платежей.

Уголовная ответственность наступает при условии уклонения от уплаты таможенных платежей в крупном размере, под которым согласно примечанию к ст. 194 УК РФ понимается уклонение, при котором стоимость неуплаченных таможенных платежей превышает пятьсот тысяч рублей.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъектом преступления может быть как частное, так и должностное лицо, являющееся плательщиком таможенных платежей.

Квалифицированным видом преступления по ч. 2 ст. 194 УК РФ является его совершение: группой лиц по предварительному сговору (п. «а»); в особо крупном размере (п. «г»).

Согласно примечанию к ст. 194 УК РФ уклонение от уплаты таможенных платежей признается совершенным в особо крупном размере, если сумма неуплаченных таможенных платежей превышает один миллион пятьсот тысяч рублей.

«Контрабанда наличных денежных средств и (или) денежных инструментов» (ст. 200.1). Федеральным законом от 28.06.2013 г. № 134 в Уголовный кодекс была введена ст. 200.1 «Контрабанда наличных денежных средств и (или) денежных инструментов». Эта статья предусматривает уголовную ответственность за незаконное перемещение через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС наличных денежных средств и (или) денежных инструментов, совершенное в крупном (ч. 1 ст. 200.1) или в особо крупном размере (ч. 2 ст. 200.1).

Объектом данного преступления является установленный порядок перемещения наличных денежных средств и денежных инструментов через таможенную границу Таможенного союза в ЕврАзЭС.

В соответствии со ст. 2 Таможенного кодекса Таможенного союза (далее - Таможенный кодекс) единую таможенную территорию Таможенного союза составляют территории Республики Беларусь, Республики Казахстан и Российской Федерации, а также находящиеся за пределами территорий государств - членов Таможенного союза искусственные острова, установки, сооружения и иные объекты, в отношении которых государства - члены Таможенного союза обладают исключительной юрисдикцией. Пределы таможенной территории Таможенного союза являются таможенной границей Таможенного союза.

Следует отметить, что согласно Договору о порядке перемещения физическими лицами наличных денежных средств и (или) денежных инструментов⁸ без обязательного письменного декларирования разрешен единовременный ввоз или вывоз на территорию Таможенного союза наличных денежных средств и (или) дорожных чеков на сумму эквивалентную не более 10

⁸ Договор между Российской Федерацией, Республикой Беларусь и Республикой Казахстан от 05.07.2010 г. «О порядке перемещения физическими лицами наличных денежных средств и (или) денежных инструментов через таможенную границу Таможенного союза» // СПС Консультант Плюс.

Уголовное право

тысяч долларов США⁹. При одновременном ввозе или вывозе наличных денежных средств и (или) дорожных чеков на общую сумму, превышающую этот лимит, необходимо подать пассажирскую таможенную декларацию на всю сумму ввозимых или вывозимых наличных денежных средств. Обязательному письменному декларированию при ввозе подлежат денежные инструменты (исключение составляют дорожные чеки)¹⁰.

Квалифицируя деяние по данной норме, следует обратить внимание на предмет этого преступления (наличные денежные средства и денежные инструменты¹¹) и объективную сторону, заключающуюся в способе (незаконное перемещение), месте совершения преступления (таможенная граница Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС¹²) и размере ущерба, который указан в примечании к ст. 200.1 УК РФ.

Обязательным признаком данного состава является крупный размер перемещаемых наличных денег и денежных инструментов. В соответствии с п. 1 примечания к данной статье деяние признается совершенным в крупном размере, если сумма незаконно перемещенных наличных денежных средств и (или) стоимость незаконно перемещенных денежных инструментов превышает двукратный размер суммы наличных денежных средств и (или) стоимости дорожных чеков, разрешенных таможенным законодательством Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС к перемещению без письменного декларирования.

При расчете размера суммы незаконно перемещенных наличных денежных средств и (или) стоимости незаконно перемещенных денежных инструментов из всей суммы незаконно перемещенных наличных денежных средств и (или) стоимости незаконно перемещенных денежных инструментов подлежит исключению та часть, которая таможенным законодательством Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС разрешена к перемещению без декларирования или была задекларирована (примечание 3 к ст. 200.1 УК РФ).

Объективная сторона рассматриваемого преступления выражается в действии и предполагает незаконное перемещение через таможенную границу указанных предметов.

Пункт 19 ст. 4 Таможенного кодекса под незаконным перемещением товара через таможенную границу понимает перемещение товара через таможенную границу вне установленных мест или в неустановленное время работы таможенных органов в этих местах, либо с сокрытием от таможенного контроля, либо с недостоверным декларированием или недекларированием товаров, либо с использованием документов, содержащих недостоверные сведения о товарах.

⁹ Перерасчет в доллары осуществляется по курсу, установленному на день подачи декларации в соответствии с законодательством той страны, через границу которой перемещаются денежные средства

¹⁰ Федеральный закон от 3 мая 2011 г. № 83-ФЗ «О ратификации Договора о порядке перемещения физическими лицами наличных денежных средств и (или) денежных инструментов через таможенную границу таможенного союза» // СПС КонсультантПлюс.

¹¹ Денежные инструменты - это дорожные чеки, векселя, чеки (банковские чеки), а также ценные бумаги в документарной форме, удостоверяющие обязательство эмитента (должника) по выплате денежных средств, в которых не указано лицо, которому осуществляется такая выплата (п. 5 примечания к ст. 200¹ УК РФ).

¹² На 01.01.2014 г. в Таможенный союз в рамках ЕвразЭС входит Россия, Белоруссия и Казахстан

Уголовное право

Момент окончания контрабанды должен определяться в зависимости от формы и способа перемещения указанных предметов (ввоз, вывоз, пересылка), способа совершения контрабанды (помимо или с сокрытием от таможенного контроля, с недекларированием или недостоверным декларированием). При ввозе наличных денег или денежных инструментов на таможенную территорию контрабанду, совершенную с недекларированием или недостоверным декларированием, следует считать окончанным преступлением с момента пресечения перемещения наличных денег или денежных инструментов в связи с обнаружением того, что ввоз этих предметов совершается одним из указанных противоправных способов.

В случаях, когда в процессе перемещения наличных денег или денежных инструментов факты недекларирования, недостоверного декларирования или сокрытия от таможенного контроля обнаружены не были, преступление, предусмотренное ст. 200.1 УК РФ, считается окончанным с момента совершения уголовно наказуемых действий по фактическому выведению данных предметов из-под таможенного контроля, т.е. с момента пересечения данными предметами таможенной границы. Аналогичным образом следует определить и момент окончания контрабанды в случае перемещения денежных средств вне пунктов таможенного контроля.

Контрабанду, совершенную при вывозе наличных денег или денежных инструментов с таможенной территории, следует считать окончанным преступлением с момента обнаружения недостоверности сведений, указанных лицом в представленной им таможенной декларации, или с момента пресечения иных действий, непосредственно направленных на вывоз наличных денег или денежных инструментов, если такие действия совершались противоправными способами, которыми достигалось выведение вывозимых предметов из-под таможенного контроля. К числу действий, непосредственно направленных на вывоз наличных денег или денежных инструментов, помимо подачи пассажирской таможенной декларации, относятся иные действия с указанными предметами до фактического пересечения ими таможенной границы (вход или въезд лица в зону таможенного контроля, сдача организациям почтовой связи международных почтовых отправок для отправки за пределы таможенной территории, действия лица, непосредственно направленные на фактическое пересечение таможенной границы вне установленных мест, и т.п.).

Субъект преступления - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Субъективная сторона предполагает наличие прямого умысла. Виновный должен осознать, что незаконно перемещает через таможенную границу наличные денежные средства и денежные инструменты в крупном размере и желает этого.

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ИНТЕРЕСОВ СЛУЖБЫ В КОММЕРЧЕСКИХ И ИНЫХ ОРГАНИЗАЦИЯХ

28.1. Понятие и виды преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях

Под преступлениями против интересов службы в коммерческих и иных организациях понимаются предусмотренные главой 23 УК РФ умышленные общественно опасные деяния, посягающие на нормальную управленческую и другую деятельность коммерческих и иных организаций и причиняющие либо создающие угрозу причинения существенного вреда правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства.

Как и все преступления, предусмотренные разделом VIII УК РФ, рассматриваемые преступления, в конечном счете, посягают на общественные отношения, обеспечивающие нормальное функционирование экономики России как единого народнохозяйственного комплекса, которые составляют **родовой объект** этих преступлений. Группа же общественных отношений, обеспечивающих нормальную работу коммерческих и иных организаций как субъектов экономической и иной предпринимательской деятельности, образует **видовой объект** преступлений, предусмотренных главой 23 УК РФ.

Объединяющим признаком рассматриваемой группы преступлений служит то, что они совершаются в связи с экономической и другой предпринимательской деятельностью коммерческих и иных организаций, не являющихся государственным органом, органом местного самоуправления, государственным или муниципальным учреждением.

Под коммерческими понимаются организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности, создаваемые в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий.

Некоммерческими называются организации, не имеющие извлечение прибыли основной целью своей деятельности и не распределяющие полученную прибыль между участниками. Они осуществляют предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению основных целей, ради которых они созданы (ст. 50 ГК РФ).

Глава 23 УК РФ включает четыре статьи, которыми предусмотрено пять составов преступлений: злоупотребление полномочиями (ст. 201); злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами (ст. 202); превышение полномочий служащими частных охранных и детективных служб (ст. 203); коммерческий подкуп включает два состава преступления: передача незаконного вознаграждения (ч. 1 и 2 ст. 204) и получение незаконного вознаграждения (ч. 3 и 4 ст. 204).

28.2. Злоупотребление полномочиями

Злоупотребление полномочиями (ст. 201 УК РФ). Непосредственным объектом этого преступления является нормальная управленческая деятельность коммерческой или иной организации, соответствующая законодательству РФ и уставным задачам этой организации. В качестве дополнительного объекта могут выступать права и законные интересы граждан или организаций либо охраняемые законом интересы общества и государства.

Объективная сторона характеризуется действиями или бездействием служащего соответствующей организации, состоящими в использовании управленческих полномочий вопреки, т.е. в ущерб, законным интересам этой организации. Обязательным признаком объективной стороны данного преступления являются общественно опасные последствия в виде причинения существенного вреда правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества и государства. Этот вред по своему характеру может быть имущественным (прямые убытки или упущенная выгода), моральным, организационным или иным. Признание вреда существенным зависит от его характера, размера, числа потерпевших и других обстоятельств. Наступление вреда должно находиться в причинной связи с противоправным деянием виновного.

Уголовный закон устанавливает порядок привлечения к уголовной ответственности виновного в зависимости от того, кому деянием причинен существенный вред. Если он причинен интересам исключительно той организации, в которой работает виновный и которая не является государственным или муниципальным предприятием, то уголовное преследование осуществляется только по заявлению или с согласия этой организации (примечание 2 к ст. 201 УК РФ). Если же вред причинен интересам других организаций, а также интересам граждан, общества или государства, то уголовное преследование осуществляется на общих основаниях, т. е. независимо от заявления или согласия тех, кому такой вред причинен (примечание 3 к ст. 201 УК РФ).

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом и специальной целью. Виновный осознает, что использует свои управленческие функции в коммерческой или иной организации не в ее интересах, а вопреки им, и желает использовать их именно таким способом. Обязательным субъективным признаком преступления является указанная в законе цель извлечения выгод и преимуществ для себя или других лиц (родственников, близких, деловых партнеров и т. п.) либо нанесение вреда другим лицам (из ненависти, мести или по иным мотивам).

Рассматриваемое преступление характеризуется **специальным субъектом**. Им может быть только лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации. В соответствии с примечанием 1 к ст. 201 УК РФ, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, а также в некоммерческой организации, не являющейся государственным органом, органом местного самоуправления, государственным или муниципальным учреждением, в статьях настоящей главы, а также в статьях

Уголовное право

199.2 и 304 настоящего Кодекса признается лицо, выполняющее функции единоличного исполнительного органа, члена совета директоров или иного коллегиального исполнительного органа, а также лицо, постоянно, временно либо по специальному полномочию выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в этих организациях.

Под организационно-распорядительными обязанностями понимаются обязанности, связанные с руководством трудовым коллективом и организацией труда подчиненных. Административно-хозяйственные обязанности выражаются в управлении имуществом. Эти функции имеют содержание, аналогичное содержанию одноименных обязанностей должностного лица (примечание 1 к ст. 285 УК РФ). Лицо может выступать исполнителем рассматриваемого преступления, если указанные обязанности возложены на него в силу должности, занимаемой в коммерческой или иной организации, либо возложены на это лицо временно, либо их исполнение поручено лицу специальным полномочием (по приказу, по доверенности и т. п.) в порядке разового задания. Наличие в составе данного преступления специального исполнителя не исключает соучастия в преступлении лиц, не обладающих указанным в законе специальным признаком.

Часть 2 ст. 201 УК РФ предусматривает квалифицированный состав преступления, и в качестве квалифицирующего признака предусмотрено причинение тяжких последствий. Этот признак представляет собой оценочное понятие, поэтому его установление требует тщательного учета всех фактических обстоятельств, связанных с причинением вреда. В частности, критерием тяжких последствий могут признаваться причинение крупного имущественного ущерба, дезорганизация работы предприятия, срыв крупного контракта, большое число граждан, пострадавших в результате преступления, подрыв деловой репутации субъекта экономической деятельности и т. п.

28.3. Злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами (ст. 202 УК РФ)

Непосредственным объектом преступления является установленный государством порядок совершения нотариальных действий и аудита. Необходимо отметить, что ст. 202 УК РФ охватывает злоупотребления полномочиями частными нотариусами при совершении любых нотариальных действий, а не только действий, связанных с предпринимательской и иной экономической деятельностью. Поэтому включение данного преступления в раздел о преступлениях в сфере экономики носит несколько условный характер.

Деятельность *частных нотариусов* осуществляется в соответствии с Основами законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 года с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 30 декабря 2001 года, согласно которым нотариат призван обеспечивать защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариальных действий от имени РФ. Для осуществления этих задач нотариус, занимающийся частной практикой, наделяется широким объемом прав, при осуществлении которых должен строго выполнять возложенные на него обязанности. В случае совершения нотариусом, занимающимся частной

Уголовное право

практикой, действий, противоречащих законодательству РФ, его деятельность может быть прекращена судом по представлению нотариальной палаты или налоговых органов (ст.17 Основ законодательства РФ о нотариате), а при наличии условий, указанных в ст. 202 УК РФ, он подлежит уголовной ответственности.

Объективную сторону злоупотребления полномочиями *частного нотариуса* образуют действия, совершение которых запрещено частным нотариусам, в частности: разглашение сведений или оглашение документов, которые стали им известны в связи с совершением нотариальных действий; выдача сведений (документов) о совершенных нотариальных действиях иным лицам, кроме тех, от имени и по поручению которых совершены эти действия; совершение нотариальных действий на свое имя и от своего имени, на имя и от имени своих супругов, их и своих родственников (родителей, детей, внуков); оказание посреднических услуг при заключении договоров; участие в предпринимательской деятельности субъектов, в отношении которых частный нотариус совершает нотариальные действия, и т. п.

Деятельность *аудиторов* регламентируется Федеральным законом от 7 августа 2001 года № 119-ФЗ «Об аудиторской деятельности» (с изменениями, внесенными Федеральными законами от 14 декабря 2001 года и от 30 декабря 2001 года) и изданным в соответствии с этим Законом постановлением Правительства РФ от 6 февраля 2002 года № 80 «О вопросах государственного регулирования аудиторской деятельности в Российской Федерации». Согласно этим нормативным актам аудиторская деятельность - аудит - представляет собой лицензируемую предпринимательскую деятельность по независимой проверке бухгалтерского учета и финансовой (бухгалтерской) отчетности организаций и индивидуальных предпринимателей (ст.1 названного Закона) с целью выражения мнения о достоверности финансовой (бухгалтерской) отчетности аудируемых лиц и соответствии порядка ведения бухгалтерского учета законодательству РФ (ст.3). Аудиторские организации и индивидуальные аудиторы могут на возмездной основе оказывать *сопутствующие* аудиту услуги, перечисленные в ст.6 названного Федерального закона.

В целях обеспечения независимости и достоверности аудиторского заключения, названные Закон и постановление Правительства РФ запрещают проводить аудиторские проверки аудиторам, которые: а) являются учредителями, собственниками, акционерами, руководителями или иными управленцами проверяемого экономического субъекта, несущими ответственность за соблюдение бухгалтерской (финансовой) отчетности, либо состоят с указанными лицами в близком родстве или свойстве; б) оказывают данному экономическому субъекту услуги по восстановлению и ведению бухгалтерского учета, а также составлению финансовой отчетности. Аудиторам запрещается разглашать содержание документов, полученных или составленных в ходе аудиторской проверки, без согласия проверяемого субъекта; предоставлять полученные в ходе аудиторской проверки сведения третьим лицам без разрешения аудируемого лица; осуществлять аудиторскую деятельность, не предусмотренную лицензией, полученной в соответствии с Федеральным законом «О лицензировании отдельных видов деятельности».

Уголовное право

Объективная сторона злоупотребления полномочиями частного аудитора характеризуется невыполнением обязательных для частного аудитора требований объективности, достоверности и конфиденциальности аудиторской проверки. Так, она может выразиться в составлении заведомо ложного аудиторского заключения (ст.11 Федерального закона от 7 августа 2001 года «Об аудиторской деятельности»); в использовании сведений о финансовом состоянии или хозяйственном положении аудируемого лица в собственных интересах или интересах других лиц; в предоставлении полученных в ходе аудиторской проверки сведений или сделанных по ее результатам выводов конкурентам аудируемого лица или иным лицам; в намеренном искажении результатов аудита в ущерб аудируемому лицу и т. д.

Признаком объективной стороны данного преступления является использование частным нотариусом либо частным аудитором своих полномочий не в интересах этой деятельности, а *вопреки ее задачам*, сформулированным в нормативных актах Российской Федерации и ее субъектов. Состав преступления является материальным, и его объективная сторона включает в качестве обязательного признака причинение *существенного вреда* правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства. Содержание этого признака тождественно содержанию последствий, предусмотренных ст. 201 УК РФ. Между противоправным деянием частного нотариуса или частного аудитора и причиненным существенным вредом необходимо установить причинную связь.

Субъективная сторона преступления характеризуется *прямым умыслом* и специальной *целью*: извлечь личную выгоду или получить материальные либо иные преимущества для себя или для других лиц, либо цель нанесения вреда другим лицам. По своему содержанию эта цель совпадает с одноименным признаком, предусмотренным в ст. 201 УК РФ.

Субъект преступления специальный. Им может быть либо частный нотариус (лицо, сдавшее квалификационный экзамен, имеющее лицензию на право нотариальной деятельности и являющееся членом нотариальной палаты), либо частный аудитор (лицо, имеющее лицензию на занятие аудиторской деятельностью и включенное в государственный реестр в качестве аттестованного аудитора аудиторской организации, индивидуального аудитора, аудитора профессионального аудиторского объединения или аудитора учебно-методического центра (ст.1 Временного положения о ведении государственных реестров в области организации аудиторской деятельности), который занимается аудиторской деятельностью самостоятельно, зарегистрировавшись в качестве предпринимателя, либо в составе аудиторской фирмы на основании трудового соглашения (контракта).

Квалифицированный состав данного преступления (ч. 2 ст. 202 УК РФ) предусматривает совершение преступления в отношении заведомо несовершеннолетнего или недееспособного.

Несовершеннолетние и недееспособные нуждаются в повышенной защите своих прав и законных интересов, в том числе и путем совершения нотариальных действий, поэтому недобросовестность частного нотариуса по отношению к ним приобретает более высокую степень общественной опасности.

28.4. Превышение полномочий служащими частных охранных или детективных служб.

Превышение полномочий служащими частных охранных или детективных служб (*ст. 203 УК РФ*). Частная детективная (сыскная) деятельность разрешается в форме оказания следующих видов услуг: 1) сбор сведений по гражданским делам на договорной основе с участниками процесса; 2) изучение рынка, сбор информации для деловых переговоров, выявление некредитоспособных или ненадежных деловых партнеров; 3) установление обстоятельств неправомерного использования в предпринимательской деятельности фирменных знаков и наименований, недобросовестной конкуренции, а также разглашения сведений, составляющих коммерческую тайну; 4) выяснение биографических и других характеризующих личность данных об отдельных гражданах (с их письменного согласия) при заключении ими трудовых и иных контрактов; 5) поиск без вести пропавших граждан; 6) поиск имущества, утраченного гражданами или предприятиями, учреждениями, организациями; 7) сбор сведений по уголовным делам на договорной основе с участниками процесса.

Разрешенная законом охранная деятельность предполагает оказание следующих видов платных услуг: 1) защита жизни и здоровья граждан; 2) охрана имущества собственников, в том числе при его транспортировке; 3) проектирование, монтаж и эксплуатационное обслуживание средств охранно-пожарной сигнализации; 4) консультирование и подготовка рекомендаций клиентам по вопросам правомерной защиты от противоправных посягательств; 5) обеспечение порядка в местах проведения массовых мероприятий.

В случае необходимости оказания частными детективами услуг, сопряженных с опасностью для их жизни и здоровья, им разрешается использование специальных средств с соблюдением определенных условий. Однако закон запрещает частным детективам прибегать к действиям, посягающим на права и свободы граждан, а также совершать действия, ставящие под угрозу жизнь, здоровье, честь, достоинство и имущество граждан.

При осуществлении частной охранной деятельности законом разрешено применение специальных средств и огнестрельного оружия, однако только в случаях и в порядке, предусмотренных законом, и в пределах предоставленных лицензией прав. В ст.16-18 Закона о частной детективной и охранной деятельности в РФ регламентируются условия, порядок и пределы применения специальных средств и огнестрельного оружия. При этом закон запрещает применять специальные средства в отношении женщин с видимыми признаками беременности, лиц с явными признаками инвалидности и несовершеннолетних, если их возраст очевиден или известен частному детективу или частному охраннику, кроме случаев оказания ими вооруженного сопротивления, совершения группового либо иного нападения, угрожающего жизни и здоровью частного детектива (охранника) или охраняемой собственности. При таких же обстоятельствах закон запрещает применять и огнестрельное оружие, которое нельзя применять также при значительном скоплении людей, когда от применения оружия могут пострадать посторонние лица.

Уголовное право

Орган внутренних дел, выдавший лицензию на занятие частной детективной или охранной деятельностью, вправе ее аннулировать в случае нарушения или неисполнения требований закона. Наиболее грубые формы осуществления этих видов деятельности влекут уголовную ответственность.

Непосредственным объектом превышения полномочий служащих частных охранных или детективных служб являются установленные государством порядок и пределы оказания платных охранных и детективных услуг. В качестве дополнительного объекта могут выступать честь, достоинство, телесная неприкосновенность и здоровье граждан.

Объективная сторона преступления характеризуется действиями, выходящими за пределы полномочий, установленных законодательством Российской Федерации, регламентирующим осуществление частной охранной и детективной деятельности, и повлекших существенное нарушение прав и законных интересов граждан и (или) организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства

Указанные действия характеризуются теперь двумя признаками.

Во-первых, должен быть установлен сам факт превышения полномочий, установленных законодательством РФ, т.е. совершения действий, которые частный детектив или охранник был совершать не вправе (например, задержание частным детективом лица, подозреваемого в совершении преступления). Во-вторых, действия виновного совершаются вопреки задачам частной детективной или охранной деятельности, т.е. противоречат целям, ради достижения которых осуществляется такая деятельность. Иначе говоря, превышение полномочий не является вынужденным, например не вызвано целями необходимой обороны или крайней необходимости.

Если действия виновного сопряжены с применением насилия или с угрозой его применения либо с использованием оружия или специальных средств и повлекшее тяжкие последствия то будут дополнительно квалифицироваться по ч. 2 ст. 203. УК. Такая редакция вступила в силу с 1 января 2010 года.

Состав преступления является формальным, поэтому оконченным оно признается в момент совершения действий, выходящих за рамки полномочий, предоставленных лицензией, вопреки задачам детективной либо охранной деятельности, соединенных с применением или угрозой применения насилия.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Цели и мотивы преступления на квалификацию не влияют.

Субъект данного преступления специальный: им может быть лицо, являющееся руководителем или служащим частной охранной или детективной службы, т.е. частный детектив, действующий самостоятельно, служащий частного детективного предприятия или его руководитель, а также руководитель или служащий частного охранного предприятия.

Квалифицированный состав рассматриваемого преступления, предусмотренный ч. 2 ст. 203 УК РФ, связан с наступлением тяжких последствий. По своему характеру эти последствия состоят в причинении тяжкого вреда здоровью или длительном заболевании потерпевшего либо в ином вреде подобной же степени тяжести. Однако причинение тяжкого вреда здоровью

Уголовное право

потерпевшего при отягчающих обстоятельствах требует дополнительной квалификации по ч. 2 или 3 ст. 111 УК РФ.

28.5. Коммерческий подкуп

Коммерческий подкуп (ст. 204 УК РФ). Понятием «коммерческий подкуп» охватываются два самостоятельных состава преступления - незаконная *передача* вознаграждения и его незаконное *получение*. Это обусловлено тем, что законодатель дифференцирует ответственность участников коммерческого подкупа в зависимости от их роли в этом едином преступлении, признавая получение незаконного вознаграждения более опасным, чем его передача.

Непосредственным объектом коммерческого подкупа является нормальное, соответствующее законодательству РФ и учредительным документам коммерческих или иных организаций, функционирование управленческого аппарата коммерческих организаций независимо от формы собственности, а также некоммерческих организаций, не являющихся государственным органом, органом местного самоуправления, государственным или муниципальным учреждением.

Предметом коммерческого подкупа могут служить деньги, ценные бумаги, любое другое имущество, а также услуги имущественного характера.

Незаконная передача вознаграждения (ч. 1 ст. 204 УК РФ) с **объективной стороны** характеризуется либо незаконной передачей лицу, выполняющему управленческие функции, денег, ценных бумаг или иного имущества, либо незаконным оказанием этому лицу услуг имущественного характера. Оба эти действия совершаются для того, чтобы получатель незаконного вознаграждения, используя свое служебное положение, совершил какие-либо действия (бездействие) в интересах дающего. Следовательно, одним из признаков коммерческого подкупа является **обусловленность** вознаграждения совершением его получателем определенных действий с использованием служебного положения в пользу дающего это вознаграждение. Формы этой обусловленности могут быть разнообразными: возможны обсуждение всех деталей «сотрудничества» обоих участников преступления либо договоренность в общей форме о таком сотрудничестве, а также молчаливое соглашение о взаимных услугах. Однако во всех случаях обе стороны понимают, что подношение делается в расчете на ответные действия его получателя с использованием служебного положения в пользу дающего.

Состав анализируемого преступления является формальным. **Оконченным** оно признается с момента принятия лицом, обладающим управленческими функциями, хотя бы части незаконного вознаграждения или части услуг имущественного характера. Неудачная попытка передать незаконное вознаграждение или незаконно оказать имущественную услугу, не завершённая по причинам, не зависящим от воли дающего, должна квалифицироваться как покушение на коммерческий подкуп. Реальное совершение ответных действий лицом, выполняющим управленческие функции, с использованием служебного положения не входит в объективную сторону коммерческого подкупа. В литературе была высказана мысль, что коммерческий подкуп в отличие от взяточничества должен считаться оконченным преступлением лишь с того

Уголовное право

момента, когда подкупленный служащий совершил действие (бездействие), причинившее вред интересам организации, ее собственника или клиентам этой организации. Однако эта точка зрения не основана на законе, поскольку совершение подкупленным служащим ответных действий в интересах подкупившего не предусмотрено диспозицией ч.1 ст.204 УК.

Субъективная сторона этой разновидности коммерческого подкупа характеризуется *прямым умыслом* и *специальной целью*: побудить лицо, выполняющее управленческие функции, совершить в его интересах какие-либо действия (бездействие) в связи с занимаемым им служебным положением в коммерческой или иной организации.

Субъектом этого преступления может быть любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный состав этого преступления (ч. 2 ст. 204 УК РФ) предусматривает совершение коммерческого подкупа группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Коммерческий подкуп считается совершенным *группой лиц по предварительному сговору*, если в нем участвовали как минимум два лица, заранее договорившиеся о совместном совершении именно этого преступления, а совершенным *организованной группой* - если он совершен устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений (ч. 2 и 3 ст. 35 УК РФ).

Части 3 и 4 ст. 204 УК РФ устанавливают ответственность за *незаконное получение вознаграждения* лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации.

Объективная сторона этого преступления характеризуется незаконным получением денег, ценных бумаг, иного имущества, а также незаконным пользованием услугами имущественного характера за совершение действий (бездействия) в интересах дающего в связи с занимаемым виновным служебным положением. Таким образом, объективная сторона может выразиться либо в незаконном получении подношения (так называемой коммерческой взятки), либо в незаконном принятии услуг имущественного характера (бесплатный или за символическую плату дорогостоящий ремонт квартиры, автомобиля, предоставление в пользование жилого или нежилого помещения и т. п.). Обязательным признаком объективной стороны преступления является *обусловленность* подношения или услуги совершением в интересах дающего какого-либо действия (бездействия) с использованием служебного положения виновного.

Данное преступление имеет формальный состав и считается *оконченным* с момента получения хотя бы части имущества, составляющего предмет подкупа, или хотя бы частичного принятия услуги имущественного характера. Совершение ответных действий подкупленным служащим в интересах дающего выходит за рамки объективной стороны незаконного получения «коммерческой взятки», поэтому не влияет на квалификацию этого преступления.

Субъективная сторона преступления характеризуется *прямым умыслом*. Корыстные цели и мотивы являются характерными, но не обязательными признаками данного преступления.

Уголовное право

Субъект анализируемого преступления - специальный. Им может быть только лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, т.е. обладающее признаками, предусмотренными примечанием 1 к ст. 201 УК РФ.

Квалифицированные виды рассматриваемого преступления предусмотрены ч. 4 ст. 204 УК РФ. В качестве квалифицирующих выступают: а) совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; б) совершение преступления с вымогательством.

Предварительный сговор группы лиц имеет место, в случаях, если он до начала преступления был достигнут между двумя или большим числом лиц, выполняющих управленческие функции в коммерческих или иных организациях, и своим предметом имел незаконное получение «коммерческой взятки». Для установления признака *организованной группы* необходимо, чтобы группа была устойчивой и в ней участвовало более одного служащего коммерческой или иной организации, наделенного управленческими полномочиями.

Вымогательство как способ незаконного получения «коммерческой взятки» означает как прямое требование незаконного вознаграждения под угрозой ущемления прав и законных интересов лица, к которому обращено требование, так и умышленное поставление этого лица в такое положение, при котором оно оказывается вынужденным уплатить незаконное вознаграждение во избежание причинения вреда своим правам или законным интересам либо правам и законным интересам представляемой им организации.

Статья 204 УК РФ снабжена примечанием, в котором формулируются основания освобождения от уголовной ответственности лица, незаконно *передавшего* вознаграждение или *оказавшего услугу* имущественного характера лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации. Это лицо освобождается от уголовной ответственности, если в отношении его имело место вымогательство или если это лицо добровольно сообщило о факте подкупа органу, имеющему право возбудить уголовное дело. Важно отметить, что примечание к ст. 204 УК РФ допускает возможность такого сообщения не только о совершенном, но и о предстоящем подкупе.

Освобождение от уголовной ответственности по обоим основаниям, предусмотренным примечанием к ст. 204 УК РФ, не означает отсутствия состава преступления в действиях лица, совершившего коммерческий подкуп, и не дает ему права выступать в роли потерпевшего по уголовному делу.

ЛЕКЦИЯ 29

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ОБЩЕСТВЕННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ

29.1. Понятие и виды преступлений против общественной безопасности

Признание человека, его прав и свобод наивысшей социальной ценностью предполагает создание надлежащих социальных условий, обеспечивающих безопасную жизнедеятельность людей, нормальное функционирование общественных и государственных институтов. Важным фактором обеспечения социальной защищенности людей, общественных и государственных интересов является система правовых мер, направленных на создание нормальных условий для трудовой деятельности и отдыха граждан, охрану государственного и общественного порядка. К числу таких мер относятся нормы главы 24 УК РФ, предусматривающие ответственность за посягательства, направленные на общественную безопасность.

Особенностью преступлений против общественной безопасности является то, что они объективно вредны для широкого круга общественных отношений (безопасности личности, нормальной деятельности предприятий, учреждений, организаций и других социальных институтов). При совершении преступлений против общественной безопасности вред причиняется интересам не конкретного человека, а общественно значимым интересам - безопасным условиям жизни общества в целом. При этом непосредственному преступному воздействию могут подвергаться такие социальные ценности, как нормальные и безопасные условия жизни всего общества, общественный порядок, безопасность при производстве различного рода работ и обращении с общеопасными предметами.

УК рассматривает общественную безопасность в качестве составного элемента большой группы общественных отношений, обеспечивающих не только общественную безопасность в узком смысле, но также общественный порядок, здоровье населения, общественную нравственность, экологический правопорядок и экологическую безопасность, безопасность движения и эксплуатации транспорта, безопасность компьютерной информации. Вся совокупность этих общественных отношений именуется в УК общественной безопасностью (в широком смысле) и общественным порядком, которые выступают в качестве *родового объекта* преступлений, входящих в раздел IX УК.

Общественная безопасность в широком смысле слова складывается из нескольких групп общественных отношений, существующих по поводу обеспечения: а) безопасных условий жизни всего общества; б) общественного порядка; в) экологической безопасности и экологического правопорядка; г) здоровья населения и общественной нравственности; д) безопасности личных, общественных или государственных интересов при производстве различного рода работ; е) безопасности личных, общественных или государственных интересов в процессе обращения с общеопасными предметами; ж) безопасности личных, общественных или государственных интересов в процессе использования

Уголовное право

транспортных средств; з) безопасности личных, общественных и государственных интересов в процессе использования компьютерной информации.

В соответствии с законом **видовым объектом** преступлений, предусмотренных нормами главы 24 УК РФ, является общественная безопасность в узком смысле слова, т. е. совокупность общественных отношений, обеспечивающих безопасные условия жизни каждого члена общества, общественный порядок, безопасность личных, общественных или государственных интересов при производстве различного рода работ и в процессе обращения с общепасными предметами.

Посягательства на экологическую безопасность, здоровье населения и общественную нравственность, безопасную деятельность транспорта, а также безопасные условия использования компьютерной информации наказуемы в соответствии с нормами, содержащимися в главах 25-28 УК РФ.

С объективной стороны большинство преступлений против общественной безопасности совершаются путем действия: террористический акт (ст. 205 УК РФ), захват заложника (ст. 206 УК РФ), хулиганство (ст. 213 УК РФ) и др. Отдельные преступления совершаются только путем бездействия, например небрежное хранение огнестрельного оружия (ст. 224 УК РФ). Ряд преступлений против общественной безопасности может быть совершен путем, как действия, так и бездействия: нарушение правил безопасности на объектах атомной энергетики (ст. 215 УК РФ), нарушение правил безопасности при ведении горных, строительных или иных работ (ст. 216 УК РФ) и др.

Большинство преступлений против общественной безопасности относятся к преступлениям с формальным составом: организация незаконного вооруженного формирования или участие в нем (ст. 208 УК РФ), незаконное изготовление оружия (ст. 223 УК РФ) и др. Составы некоторых преступлений сконструированы как материальные, например нарушение правил пожарной безопасности (ст. 219 УК РФ) и др.

С субъективной стороны большинство преступлений против общественной безопасности характеризуется умышленной формой вины. Ряд преступлений совершается только по неосторожности, например небрежное хранение огнестрельного оружия (ст. 224 УК РФ). В преступлениях, предусмотренных ст. 205, 206, 209, 210, 211, 227 УК РФ, обязательным признаком является цель.

Субъекты рассматриваемых преступлений - лица, достигшие возраста 16 лет. **Субъектом** преступлений, предусмотренных ст. 205, 206, 207, 213, 214 и 226 УК РФ, является лицо, достигшее возраста 14 лет. В большинстве случаев субъектами этих преступлений могут быть частные лица, а в отдельных - лица, наделенные специальными признаками.

Преступления против общественной безопасности представляют собой предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния (действия или бездействие), причиняющие существенный вред общественным отношениям, обеспечивающим состояние общественного спокойствия, нормальное функционирование социальных институтов, безопасность личных, общественных или государственных интересов при производстве различного рода работ или при

Уголовное право

обращении с общепасными предметами либо создающие угрозу причинения такого вреда.

В зависимости от *непосредственного объекта* рассматриваемые преступления можно разделить на следующие группы:

1) *преступления против общественной безопасности* (в узком значении). Данная группа преступлений может совершаться в любых сферах общественной жизни, затрагивать наиболее важные интересы в области обеспечения нормальных и безопасных условий жизни всего общества. В учебной литературе подобного рода деяния именуются преступлениями против *общей безопасности*. К ним относятся преступные деяния, предусмотренные ст. 205, 205¹, 206, 207-212, 227 УК РФ;

2) *преступления против общественного порядка*. Общественный порядок как объект преступления представляет собой систему общественных отношений, обеспечивающих общественное спокойствие, нормальные условия труда, отдыха и быта граждан, а также работы предприятий, учреждений и организаций. К преступлениям этой группы относятся деяния, предусмотренные ст. 213 и 214 УК РФ;

3) *преступления, связанные с нарушением правил безопасности при производстве различного рода работ*. Эту группу образуют преступления, предусмотренные ст. 215, 215¹, 215², 216 и 217 УК РФ;

4) преступления, связанные с нарушением правил обращения с общепасными предметами. В эту группу входят деяния, указанные в ст. 218-226 УК РФ.

29.2. Преступления против общественной безопасности

Террористический акт (*ст. 205 УК РФ*). Объект преступления - общественная безопасность.

Объективная сторона преступления характеризуется следующими действиями: а) совершение взрыва, поджога или иных действий, создающих опасность гибели человека, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных тяжких последствий; б) угроза совершения указанных действий.

По смыслу закона террористический акт образуют взрыв, поджог или иные действия, которые осуществляются в таком месте, где находятся люди или хранится ценное имущество, либо которые изначально направлены на уничтожение какого-либо значимого здания, сооружения. Помимо совершения взрыва или поджога, способом совершения преступления являются и иные действия, создающие опасность гибели человека, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных общественно опасных последствий (стрельба из гранатомета или других видов огнестрельного оружия; выведение из строя систем электроснабжения, водоснабжения и т.п.).

Под угрозой совершения указанных действий понимается прямое высказывание совершить акт терроризма, подкрепленное совершением действий, свидетельствующих о реальности такого намерения (приобретение взрывчатых веществ, установка взрывных устройств и т.п.). Если имеет место один лишь факт обнаружения умысла на совершение акта терроризма, не подкрепленного

Уголовное право

конкретными действиями, свидетельствующими о реальности и серьезности намерения, угроза совершения терроризма как признак объективной стороны преступления отсутствует.

Обязательным признаком террористического акта является создание опасности гибели человека, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных общественно опасных последствий.

К иным общественно опасным последствиям могут быть отнесены: затопление больших участков территории, на которых находятся жилые дома, производственные или иные здания и сооружения; авария, катастрофа, химическое или радиоактивное заражение местности и т. п.

Террористический акт признается оконченным преступлением с момента совершения взрыва, поджога или иных действий, создающих реальную угрозу гибели людей, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных общественно опасных последствий, а также с момента возникновения угрозы совершения указанных действий. Фактического наступления смерти или иных вредных последствий для признания терроризма оконченным преступлением не требуется.

Субъективная сторона преступления предполагает прямой умысел. Обязательным признаком терроризма является цель - воздействие на принятие решения органами власти или международными организациями.

Цель оказания воздействия на принятие решений органами власти или международными организациями состоит в намерении виновного понудить их к совершению незаконных или невыгодных действий либо принять решение, выгодное для террориста.

Совершение террористического акта также преследует цель - нарушения общественной безопасности, а также устрашения населения, которая характеризуется стремлением лица добиться возникновения в обществе состояния хаоса, появления у большого числа людей чувства опасности за свою жизнь, здоровье, сохранность имущества и т. п.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 14 лет.

Квалифицированным видом террористического акта, предусмотренным ч. 2 ст. 205 УК РФ, признаются те же действия:

- а) совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;
- б) повлекшие по неосторожности смерть человека;
- в) повлекшие причинение значительного имущественного ущерба либо наступление иных тяжких последствий

Террористический акт признается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в нем участвовали два или более лица, заранее (до момента совершения взрыва, поджога или иных действий либо угрозы совершения таких действий) договорившихся о совместном совершении преступления. Организованная группа характеризуется наличием устойчивости, т.е. длительным периодом существования и неизменностью состава.

Наступление смерти человека, которая не охватывалась умыслом виновных и была связана с неосторожностью является квалифицирующим признаком, предусмотренным ч. 2 ст. 205 УК РФ. К таким последствиям можно отнести смерть

Уголовное право

случайно оказавшихся на месте совершения террористического акта людей, чье присутствие не предусматривалось виновными.

Понятие «значительный имущественный ущерб» и «тяжкие последствия» относится к категории оценочных, поэтому вопрос об их наличии должен решаться судом в каждом конкретном случае с учетом всех обстоятельств дела в их совокупности. Вред, являющийся тяжким применительно к одному деянию, может не оказаться таковым применительно к другому.

В судебной практике тяжким считается не охватываемый конкретным признаком состава вред. Во внимание принимается вред, как непосредственно причиненный преступлением, так и отдаленный, побочный. Важно установить, однако, что, во-первых, этот вред находится в причинной связи с совершенным преступлением и, во-вторых, имеется надлежащее субъективное отношение виновного к наступлению такого вреда (по крайней мере, в форме преступной небрежности).

В ч. 3 ст. 205 УК РФ установлена ответственность за деяния, предусмотренные ч.1 и 2 анализируемой статьи, если они:

а) сопряжены с посягательством на объекты использования атомной энергии либо с использованием ядерных материалов, радиоактивных веществ или источников радиоактивного излучения либо ядовитых, отравляющих, токсичных, опасных химических или биологических веществ;

б) повлекли умышленное причинение смерти человеку

Посягательство на объекты использования атомной энергии (атомные суда, атомные станции, космические и летательные аппараты и т.п.) образует совершение взрыва, поджога и других действий, имеющих целью выведение их из строя, независимо от того, достигнута она или нет, произошло, скажем, разрушение контейнера, в котором осуществляется транспортировка ядерного топлива, или нет.

Под использованием ядерных материалов, радиоактивных веществ или источников радиоактивного излучения понимается их фактическое применение в процессе совершения терроризма, например для производства взрыва. Если использованию ядерных материалов или радиоактивных веществ предшествовали действия, связанные с их незаконным приобретением, хранением, передачей, хищением либо вымогательством, содеянное образует совокупность преступлений, предусмотренных ч. 3 ст. 205 и соответственно ст. 220 или 221 УК РФ.

Умышленное причинение смерти человеку при совершении террористического акта теперь является квалифицирующим признаком ст. 205 УК и не требует дополнительной квалификации по ст. 105 УК РФ.

Закон предусматривает возможность освобождения от уголовной ответственности лица, участвовавшего в подготовке акта терроризма, если оно своевременным предупреждением органов власти или иным способом способствовало предотвращению осуществления акта терроризма и если в действиях этого лица не содержится иного состава преступления (примечание к ст. 205 УК РФ). Таким образом, освобождение лица от уголовной ответственности за приготовление к террористическому акту возможно при наличии двух условий: а) предотвращения данного акта в результате своевременного предупреждения

Уголовное право

органов власти либо каким-то иным способом (путем обезвреживания взрывного устройства, отговора соучастников и т.п.); б) отсутствия в действиях лица, подготавливавшего террористический акт, иного состава преступления.

Содействие террористической деятельности (ст. 205¹ УК РФ). Объект преступления - общественная безопасность.

Объективную сторону преступления образуют следующие действия: 1) склонение лица к участию в деятельности террористической организации; 2) вербовка лица к участию в деятельности террористической организации; 3) вовлечение лица в совершение преступления, предусмотренного ст. 205, 206, 208, 211, 277, 279 и 360 УК РФ; 4) вооружение либо обучение лица в целях совершения указанных преступлений; 5) финансирование акта терроризма либо террористической организации.

Склонение лица к участию в деятельности террористической организации выражается в активных действиях, направленных на возбуждение у него желания участвовать в ее деятельности. Согласно Федеральному закону от 25 июля 1998 года № 130-ФЗ «О борьбе с терроризмом» (в редакции Федерального закона от 7 августа 2000 года № 122-ФЗ) террористической признается организация, созданная в целях осуществления террористической деятельности или признающая возможность использования в своей деятельности терроризма. Организация признается террористической, если хотя бы одно из ее структурных подразделений осуществляет террористическую деятельность с ведома хотя бы одного из руководящих органов данной организации.

Вербовка к участию в деятельности террористической организации к участию в деятельности террористической организации выражается в активных действиях виновного, направленных на вовлечение лица не только в совершение отдельного преступления террористического характера, но и на участие в деятельности самой террористической организации.

Вовлечение лица в совершение преступления, предусмотренного перечисленными статьями УК РФ, означает совершение действий, направленных на возбуждение у него желания участвовать в совершении одного или нескольких указанных преступлений. Способами совершения рассматриваемого преступления могут быть обещания, обман, угроза и т.п. Для квалификации содеянного как оконченого преступления не имеет значения, совершено или нет вовлекаемым лицом одно из преступлений террористического характера. Преступление окончено с момента выполнения виновным действий, образующих вовлечение в совершение преступления, предусмотренного ст. 205, 206, 208, 211, 277 и 360 УК РФ, даже если они фактически не были совершены.

Склонение к участию в деятельности террористической организации признается оконченом с момента выполнения образующих его действий независимо от того, согласилось ли лицо участвовать в деятельности такой организации.

Вооружение либо обучение лица в целях совершения преступлений, предусмотренных ст. 205, 206, 208, 211, 277 и 360 УК РФ, образуют любые действия, связанные с предоставлением лицу, намеревающемуся совершить указанные преступления, огнестрельного или холодного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств, а также проведением с ним

Уголовное право

специальных занятий (например, обучение правилам обращения с оружием, изготовления и установки взрывных устройств и т. п.).

Финансирование акта терроризма либо террористической организации выражается в предоставлении лицу или группе лиц денежных средств в целях совершения ими конкретного преступления террористического характера (акта терроризма) либо в целях создания и деятельности террористической организации (для закупки оружия, транспортных средств, оборудования помещений и т.п.).

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Обязательным признаком при вооружении либо обучении лица является цель - совершение преступлений террористической направленности, предусмотренных ст. 205, 206, 208, 211, 277 и 360 УК РФ.

Субъект преступления - любое лицо, достигшее 16 лет.

В ч. 2 ст.205¹ УК РФ предусмотрена ответственность за те же деяния, совершенные лицом с использованием своего служебного положения.

В соответствии с примечанием к ст. 205¹ УК лицо, совершившее преступление, предусмотренное настоящей статьей, освобождается от уголовной ответственности, если оно добровольным и своевременным сообщением органам власти или иным способом способствовало предотвращению осуществления акта терроризма либо пресечению указанного в настоящей статье преступления террористического характера и если в действиях этого лица не содержится иного состава преступления.

Публичные призывы к осуществлению террористической деятельности или публичное оправдание терроризма (ст. 205.2) (введена Федеральным законом от 27.07.2006 № 153-ФЗ)

Объективная сторона характеризуется совершением публичного действия - призыва, направленного на осуществление террористической деятельности, причем только публичного призыва к совершению данной деятельности.

Под призывом понимается обращение, в котором выражается стремление оказать руководящее и направляющее воздействие на сознание, волю и поведение людей, побудить их к определенному роду действий. При этом форма такого воздействия (призывов) может быть различной: устной, письменной, изобразительной, с использованием технических средств.

Совершение публичных призывов является деятельностью целенаправленной. Преследуется конкретная цель - формирование побуждения к совершению действий террористической деятельности и т.д., активизация и объединение воли граждан для достижения этого. Своей целенаправленностью призывы отличаются от различного рода высказываний, не имеющих побуждающей цели и, следовательно, уголовно не наказуемых.

Публичность призывов означает, что побуждающее обращение совершено открыто, в условиях восприятия его широким кругом лиц. Призывы будут носить публичный характер и в том случае, когда ознакомление с их содержанием происходит спустя некоторый период времени (например, если листовки расклеиваются в ночное время). Оценивать публичность тех или иных призывов следует, исходя из конкретных обстоятельств времени, места и обстановки их совершения.

Уголовное право

Призывы должны содержать требования осуществления террористической деятельности.

Моментом окончания составов преступления является совершение публичного призыва, содержащего указанное побуждение. Для квалификации действий виновного не требуется установления факта восприятия призывов или достижения ими поставленной цели воздействия на сознание граждан.

Субъективная сторона составов преступления характеризуется прямым умыслом - виновный осознает общественно опасный характер своих действий и желает их осуществления. Цель публичных призывов - сформировать и активизировать внутреннее побуждение людей к осуществлению экстремистской деятельности.

Мотивы могут быть различными: корысть, месть, идеологические разногласия и т.п.

Субъект преступления - любое лицо, достигшее 16 лет.

Квалифицированным видом преступления является совершение публичных призывов с использованием СМИ - периодических печатных изданий, радио-, теле-, видеопрограмм, кинохроникальных программ и иных форм периодического распространения массовой информации. К СМИ, в частности, относятся газеты, журналы, альманахи, бюллетени и другие издания, имеющие постоянное название, текущий номер и выходящие в свет не реже одного раза в год, периодические аудио- и аудиовизуальные сообщения и материалы (передачи), имеющие постоянное название и выходящие в свет (эфир) не реже одного раза в год

В этом случае моментом окончания (составом) преступления будет являться момент выхода в свет периодического издания, передачи.

Захват заложника (**ст. 206 УК РФ**). Объект преступления - общественная безопасность.

В качестве дополнительного непосредственного объекта при квалифицированных видах захвата заложников выступают здоровье и жизнь человека.

Объективная сторона преступления характеризуется захватом или удержанием лица в качестве заложника, т.е. лица, в освобождении которого заинтересованы государство, организация или отдельные граждане.

Захват заложника - это противоправное, насильственное ограничение физической свободы одного или нескольких лиц. Удержание заложника - противоправное насильственное препятствование выходу заложника на свободу.

Захват или удержание заложника должны сопровождаться применением психического насилия: угрозами убийством, причинением легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью, уничтожения или повреждения имущества и т. п., а также применением физического насилия, не опасного для жизни или здоровья (нанесение ударов, побоев, связывание и т. п.).

Преступление признается оконченным с момента фактического лишения свободы человека, взятого или удерживаемого в качестве заложника, независимо от продолжительности.

Субъективная сторона преступления предполагает прямой умысел.

Уголовное право

Обязательный признак субъективной стороны преступления - цель. Ею является стремление виновного понудить государство, организацию или гражданина совершить какое-либо действие или воздержаться от совершения какого-либо действия как условия освобождения заложника. Характер требований, предъявляемых виновным государству, какой-либо организации (международной, коммерческой, некоммерческой и т. п.), а также гражданину, значения для квалификации не имеет. К ним могут быть отнесены требования: отказаться от заключения какой-либо сделки, освободить арестованного или осужденного, обеспечить виновного оружием, деньгами, транспортными средствами и т.п.

Захват заложника главным образом отличается от незаконного лишения свободы (ст. 127 УК РФ) целью.

Субъектом преступления может быть любое лицо, достигшее возраста 14 лет.

Квалифицированным по ч. 2 ст. 206 УК РФ является захват заложника, совершенный: группой лиц по предварительному сговору (п. «а»); с применением насилия, опасного для жизни или здоровья (п. «в»); с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия (п. «г»); в отношении заведомо несовершеннолетнего (п. «д»); в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (п. «е»); в отношении двух или более лиц (п. «ж»); из корыстных побуждений или по найму (п. «з»).

Содержание квалифицирующего признака, указанного в п. «а» ч. 2 ст. 206 УК РФ, аналогично соответствующему признаку терроризма.

Под применением насилия, опасного для жизни или здоровья, понимается причинение легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью заложника (заложников).

Применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия, означает фактическое их использование для причинения вреда здоровью человека, а также их демонстрацию в целях оказания психологического воздействия. Под оружием понимается огнестрельное, холодное оружие, в том числе метательное, газовое (пистолеты, револьверы), а также пневматическое оружие с дульной энергией свыше 7,5 Дж и калибра более 4,5 мм. Предметами, используемыми в качестве оружия, могут быть различные предметы хозяйственно-бытового назначения (топоры, вилы и т. п.), палки, камни и другие предметы независимо от того, были ли они приготовлены виновным заранее (до момента захвата или удержания лица в качестве заложника) либо подобраны на месте совершения преступления.

Для квалификации содеянного по пп. «д» и «е» ч. 2 ст. 206 УК РФ необходимо установить, что виновный заведомо осознавал несовершеннолетие заложника или беременность женщины, выступающей в качестве заложницы.

Захват в качестве заложника двух или более лиц характеризуется одновременностью совершения посягательства на нескольких потерпевших. При этом умысел на захват в качестве заложника двух или более лиц является единым. Если умысел на совершение данного преступления всякий раз возникает заново, действия лица при отсутствии других квалифицирующих признаков образуют совокупность преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 206 УК РФ.

Уголовное право

По п. «з» ч. 2 ст. 206 УК РФ квалифицируется захват заложника, совершенный из корыстных побуждений, когда виновный стремится получить материальную выгоду для себя или других лиц (деньги, имущество или право на имущество и т. п.) либо избавиться от материальных затрат (возврата имущества, выполнения имущественных обязательств и т. п.).

По п. «з» ч. 2 ст. 206 УК РФ квалифицируется также захват заложника, совершенный по найму, когда виновный захватывает или удерживает заложника за вознаграждение от третьих лиц. При этом не имеет значения время получения вознаграждения - до или после осуществления захвата заложника.

Особо квалифицированным является захват заложника, совершенный организованной группой либо повлекший по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия.

Федеральным законом от 30.12.2008 № 321-ФЗ ст. 206 УК РФ была дополнена частью четвертой, которая в качестве квалифицирующего признака предусматривает совершение деяния, предусмотренного частями первой или второй настоящей статьи, если они повлекли умышленное причинение смерти человеку

Содержание данных признаков аналогично соответствующим признакам терроризма.

В соответствии с примечанием к ст. 206 УК РФ лицо, добровольно или по требованию властей освободившее заложника, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления. В качестве условий освобождения от уголовной ответственности за захват заложника, следовательно, выступают следующие обстоятельства: а) добровольность освобождения заложника по собственной инициативе либо освобождение его по требованию властей; б) отсутствие в действиях виновного иного состава преступления.

Заведомо ложное сообщение об акте терроризма (**ст. 207 УК РФ**). Объект преступления - общественная безопасность (в узком смысле).

Объективную сторону преступления образует сообщение ложной информации органам власти, руководителям предприятий, учреждений и организаций, а также отдельным гражданам о готовящемся акте терроризма (взрыве, поджоге или ином общественно опасном действии).

Сообщение о готовящемся акте терроризма может быть сделано в любой форме: устно, письменно, под вымышленным именем, через других лиц, анонимно и т. п. Важно лишь, чтобы такое сообщение не соответствовало действительности, являлось ложным.

Окончено преступление с момента, когда сообщаемые ложные сведения о готовящемся акте терроризма стали известны лицам, которым они адресованы.

Субъективная сторона преступления предполагает прямой умысел. Закон говорит о заведомо ложном сообщении о готовящемся акте терроризма. Это означает, что лицо знает о несоответствии сообщаемой информации действительности и, тем не менее, из каких-либо соображений желает передать ее адресатам.

Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 14 лет.

Уголовное право

Организация незаконного вооруженного формирования или участие в нем (**ст. 208 УК РФ**). Объект преступления - общественная безопасность.

Объективная сторона преступления выражается в создании вооруженного формирования (объединения, отряда, дружины или иной группы), не предусмотренного федеральным законом, или в руководстве таким формированием или финансирование его.

Под формированием понимается воинская часть или близкая к ней по основным характеристикам (количеству, вооруженности, структуре, организации обучения и т. п.) вооруженная организация. Формирование может выступать в виде объединения, отряда, дружины или иной группы (например, вооруженные организации партий, коммерческих или некоммерческих организаций и т. п.).

Обязательными признаками формирования являются его незаконность, а также вооруженность, т. е. наличие у членов объединения, отряда, дружины или иной группы огнестрельного либо холодного оружия, в том числе метательного, газового (пистолеты, револьверы), а также пневматического оружия с дульной энергией свыше 7,5 Дж и калибра более 4,5 мм.

В ст. 208 УК РФ говорится о создании вооруженного формирования, не предусмотренного федеральным законом. Незаконным признается вооруженное формирование, создание которого осуществлено при отсутствии вообще какой-либо нормативной базы, вопреки требованиям Федеральных законов от 31 мая 1998 года «Об обороне», от 18 апреля 1991 года «О милиции», от 24 сентября 1992 года «О внутренних войсках Министерства внутренних дел Российской Федерации» и некоторых других. Незаконными могут признаваться и такие вооруженные формирования, которые создаются на основе решений органов власти и управления субъектов РФ, органов местного самоуправления, а также федеральных органов исполнительной власти.

Под созданием незаконного вооруженного формирования понимаются любые действия (подбор участников, подыскание оружия, оборудование мест дислокации и т.п.), результатом которых стало образование такого формирования.

Руководство незаконным вооруженным формированием выражается в определении направлений деятельности уже созданного незаконного вооруженного формирования (разработка планов, проведение занятий, организация дежурств и т. п.).

Окончено преступление с момента создания незаконного вооруженного формирования либо с момента совершения действий, означающих руководство таким формированием.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Создание незаконного вооруженного формирования может преследовать различные цели (поддержание общественного порядка, охрана отдельных лиц либо организаций и учреждений и т. п.), кроме преступных. Если незаконное вооруженное формирование создается в целях нападения на граждан или организации либо для совершения тяжких или особо тяжких преступлений, содеянное образует соответственно бандитизм (ст.209 УК) либо организацию преступного сообщества (ст. 210 УК РФ).

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет, являющееся организатором или руководителем незаконного вооруженного формирования.

Уголовное право

В ч. 2 ст. 208 УК РФ предусмотрена ответственность за участие в вооруженном формировании, не предусмотренном федеральным законом.

Под участием в незаконном вооруженном формировании понимается вступление в него и выполнение любых действий в соответствии с планами данного формирования. Участие в незаконном вооруженном формировании может выражаться в выполнении различного рода заданий по обустройству места дислокации; в осуществлении патрулирования, дежурства; в присутствии на проводимых занятиях и учениях и т. п.

Согласно примечанию к ст. 208 УК РФ лицо, добровольно прекратившее участие в незаконном вооруженном формировании и сдавшее оружие, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления. Таким образом, применение указанной в примечании к ст.208 УК нормы возможно при наличии трех условий: а) добровольности прекращения участия в незаконном вооруженном формировании; б) сдачи оружия; в) отсутствии в действиях лица иного состава преступления.

Бандитизм (**ст. 209 УК РФ**). Объект преступления - общественная безопасность.

Объективная сторона бандитизма выражается в создании устойчивой вооруженной группы (банды), а равно в руководстве такой группой (бандой).

Признаками банды являются: 1) наличие двух и более лиц; 2) устойчивость; 3) вооруженность; 4) цель - совершение нападений на граждан или организации.

Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 17 января 1997 года «О практике применения судами законодательства об ответственности за бандитизм», об устойчивости банды могут свидетельствовать, в частности, такие признаки, как стабильность ее состава и организационных структур, сплоченность ее членов, постоянство форм и методов преступной деятельности.

Вооруженность банды означает наличие у ее участников огнестрельного, холодного оружия, различных взрывных устройств, а также газового и пневматического оружия. Банда признается вооруженной при наличии оружия хотя бы у одного из ее членов и осведомленности об этом других членов банды.

Под созданием вооруженной банды понимаются любые действия, результатом которых стало возникновение устойчивой вооруженной группы, имеющей цель нападения на граждан или организации.

Руководство бандой означает определение направлений деятельности уже созданной устойчивой вооруженной группы (дача указаний участникам банды, разработка планов нападений и т. п.).

Преступление имеет формальный состав и признается оконченным с момента создания банды независимо от того, были ли совершены планировавшиеся ею общественно опасные посягательства.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Обязательный признак субъективной стороны бандитизма - цель нападения на граждан или организации.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет, являющееся организатором или руководителем вооруженной группы (банды). Лица в возрасте от 14 до 16 лет, совершившие различные преступления в составе банды,

Уголовное право

подлежат ответственности за те преступления, ответственность за которые в соответствии со ст. 20 УК РФ предусмотрена с 14 лет.

В ч. 2 ст. 209 УК РФ установлена ответственность за участие в устойчивой вооруженной группе (банде) или в совершаемых ею нападениях.

Участие в банде предполагает сам факт вхождения в банду в качестве ее участника независимо от того, совершены лицом какие-либо действия в составе банды или нет. Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 17 января 1997 года, участие в банде представляет собой не только непосредственное участие в совершаемых ею нападениях, но и выполнение членами банды иных активных действий, направленных на ее финансирование, обеспечение оружием, транспортом, подыскание объектов для нападения и т.п.

Участие в совершаемых бандой нападениях предполагает деятельность лиц, которые, не будучи членами вооруженной группы (банды), принимают участие в отдельных нападениях, совершаемых бандой.

В ч. 3 ст. 209 УК РФ установлена повышенная уголовная ответственность за бандитизм, совершенный лицом с использованием своего служебного положения. Под использованием своего служебного положения понимается использование лицом своих властных или иных служебных полномочий, форменной одежды и атрибутики, служебных удостоверений или оружия, а равно сведений, которыми оно располагает в связи со своим служебным положением, при подготовке или совершении бандой нападения либо при финансировании ее преступной деятельности, вооружении, материальном оснащении, подборе новых членов банды и т. п.

Организация преступного сообщества (преступной организации) или участие в нем (ней) (ст. 210 УК РФ). Объект рассматриваемого преступления - общественная безопасность.

Объективную сторону преступления образуют создание преступного сообщества (преступной организации) в целях совместного совершения одного или нескольких тяжких или особо тяжких преступлений либо руководство таким сообществом (организацией) или входящими в него (нее) структурными подразделениями, а также координация преступных действий, создание устойчивых связей между различными самостоятельно действующими организованными группами, разработка планов и создание условий для совершения преступлений такими группами или раздел сфер преступного влияния и преступных доходов между ними, совершенные лицом с использованием своего влияния на участников организованных групп, а равно участие в собрании организаторов, руководителей (лидеров) или иных представителей организованных групп в целях совершения хотя бы одного из указанных преступлений

Как наиболее опасная форма соучастия преступное сообщество (преступная организация) в соответствии со ст. 35 УК РФ представляет собой сплоченную организованную группу (организацию), созданную для совершения тяжких или особо тяжких преступлений, либо объединение организованных групп, созданное в тех же целях.

Уголовное право

Признаками преступного сообщества (преступной организации) являются: 1) наличие двух и более лиц; 2) сплоченность; 3) организованность; 4) цель - совершение тяжких или особо тяжких преступлений.

Сплоченность означает наличие у членов группы общих целей, намерений, превращающих преступное сообщество в единое целое. О сплоченности преступного сообщества может свидетельствовать также наличие устоявшихся связей между соучастниками.

Об организованности группы могут свидетельствовать такие признаки, как: распределение функций между соучастниками; организационное строение группы; планирование преступной деятельности; разработка мер конспирации и наличие организационных единиц, ее осуществляющих; внутренняя дисциплина и т. п.

Цель создания преступного сообщества - совершение тяжких (ч. 4 ст. 15 УК РФ) или особо тяжких преступлений (ч. 5 ст. 15 УК РФ).

В отличие от банды создание преступного сообщества (преступной организации) не преследует цели нападения на граждан или организации. Таковыми могут быть, например, занятие контрабандой, незаконным оборотом оружия, наркотических средств и т. п.

Содержание понятий «создание», «руководство преступным сообществом (преступной организацией)» не отличается от аналогичных признаков бандитизма.

Состав рассматриваемого преступления формальный. Оно признается оконченным с момента создания преступного сообщества (преступной организации) или объединения организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп.

С субъективной стороны преступление характеризуется прямым умыслом. Обязательный признак создания преступного сообщества (преступной организации) - цель совершения тяжких или особо тяжких преступлений.

Субъектом преступления является достигшее 16-летнего возраста лицо - организатор (создатель) преступного сообщества (преступной организации) или объединения организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп либо руководитель преступного сообщества (преступной организации).

В ч. 2 ст. 210 УК РФ установлена ответственность за участие в преступном сообществе (преступной организации).

Признак «участие» в преступном сообществе (преступной организации) по своему содержанию совпадает с аналогичным признаком бандитизма.

В ч. 3 ст. 210 УК РФ предусмотрена ответственность за создание преступного сообщества (преступной организации), руководство таким сообществом (организацией) или участие в нем, совершенные лицом с использованием своего служебного положения.

В ч. 4 ст. 210 УК РФ предусмотрена ответственность за создание преступного сообщества (преступной организации), руководство таким сообществом (организацией) совершенные лицом, занимающим высшее положение в преступной иерархии.

В соответствии с примечанием к ст. 210 УК РФ лицо, добровольно прекратившее участие в преступном сообществе (преступной организации) или входящем в него (нее) структурном подразделении либо объединении

Уголовное право

организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп и активно способствовавшее раскрытию или пресечению этого преступления, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления.

Угон судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава (**ст. 211 УК РФ**). Объект преступления - общественная безопасность.

Предметом преступления выступает судно воздушного или водного транспорта, а также железнодорожный подвижной состав независимо от ведомственной принадлежности и целевого назначения.

Воздушное судно - это летательный аппарат, приводимый в движение с помощью двигателей, легких газов, восходящих потоков воздуха: самолет, вертолет, дирижабль, мотодельтаплан, планер и др.

Под судном водного транспорта понимается морское, речное, озерное судно (кроме маломерных судов - катеров, моторных лодок и т. п.), используемое для перевозки по воде пассажиров и грузов. Кроме того, к судну водного транспорта относятся суда специального назначения (буксиры, научные и другие суда).

Железнодорожный подвижной состав - это локомотивы, вагоны, полувагоны, дрезины и т. п.

Объективная сторона преступления состоит в угоне судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава, а равно в захвате такого судна или состава.

Угон представляет собой противоправное завладение судном воздушного, водного транспорта, а также подвижным железнодорожным составом и использование его для полета, поездки или в качестве плавающего средства.

Захват означает противоправное завладение судном воздушного, водного транспорта, а также подвижным железнодорожным составом и установление над ним контроля с целью последующего угона.

Угон и захват могут быть совершены как без насилия, так и с применением или угрозой применения насилия, не опасного для жизни или здоровья. Насилие, не опасное для жизни или здоровья, выражается в нанесении ударов, побоев, ограничении свободы и т. п. Угроза может выражаться в запугивании совершением таких действий.

Насилие или угроза насилием могут применяться в отношении экипажа судна или подвижного железнодорожного состава, пассажиров, обслуживающего персонала и других лиц.

Преступление имеет формальный состав и признается оконченным с момента угона судна или подвижного железнодорожного состава либо с момента его завладения при захвате.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Обязательным признаком субъективной стороны захвата является цель угона судна воздушного, водного транспорта или подвижного железнодорожного состава.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 ст. 211 УК РФ предусматривает ответственность за угон или захват судна воздушного, водного транспорта, а также подвижного железнодорожного

Уголовное право

состава, совершенные: группой лиц по предварительному сговору (п. «а»); с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия (п. «в»); с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия (п. «г»).

Содержание признаков, указанных в пп. «а» и «г» ч. 2 ст. 211 УК РФ, совпадает с аналогичными признаками захвата заложника.

Применение насилия, опасного для жизни или здоровья, означает причинение легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью потерпевшего. Угроза может выражаться в запугивании убийством, причинением легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью.

Угон или захват судна воздушного, водного транспорта или подвижного железнодорожного состава, совершенные организованной группой либо повлекшие по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия, наказываются по ч. 3 ст. 211 УК РФ.

Для квалификации содеянного по ч. 3 ст. 211 УК РФ необходимо установить, что смерть человека наступила при наличии неосторожной формы вины. Убийство при угоне или захвате требует дополнительной квалификации по ст. 105 УК РФ.

Иные тяжкие последствия могут состоять в аварии судна или подвижного железнодорожного состава, серьезном нарушении графика полетов, движения поездов и т.п.

Массовые беспорядки (**см. 212 УК РФ**) представляют собой нарушения основ общественной безопасности, совершаемые большой группой людей (толпой), во время которых может быть парализована нормальная деятельность органов власти и управления, транспорта, связи, уничтожено или повреждено имущество, причинен серьезный вред правам и интересам граждан. Объект преступления - общественная безопасность.

Объективная сторона преступления характеризуется организацией массовых беспорядков, сопровождавшихся насилием, погромами, поджогами, уничтожением имущества, применением огнестрельного оружия, взрывчатых веществ или взрывных устройств, а также оказанием вооруженного сопротивления представителю власти.

Организация массовых беспорядков означает совершение действий, направленных на объединение толпы или руководство ею для применения насилия, совершения погромов, поджогов, уничтожения имущества, применения огнестрельного оружия, взрывчатых веществ или взрывных устройств, а также оказания вооруженного сопротивления представителю власти. Способы осуществления организационных действий могут быть различными: формирование толпы, распределение функций между участниками массовых беспорядков, подача сигналов и т. п.

Под насилием, указанным в ст. 212 УК РФ, понимается как физическое, так и психическое насилие. Оно выражается в нанесении или угрозе нанесения ударов, побоев, а также причинении или угрозе причинения легкого, средней тяжести и тяжкого (ч. 1 и 2 ст. 111 УК РФ) вреда здоровью потерпевшего. Причинение смерти или особо квалифицированных видов тяжкого вреда здоровью в процессе массовых беспорядков требует дополнительной квалификации по ст. 105 или ч.3 и 4 ст. 111 УК РФ.

Уголовное право

Под погромами понимаются разгром, разорение и разграбление жилищ, различных зданий и сооружений, занимаемых предприятиями, учреждениями и организациями или гражданами.

Поджогами признаются действия, приведшие к воспламенению или горению подожженного имущества, хотя бы оно и не было повреждено или уничтожено, так как начавшийся пожар удалось погасить.

Уничтожение имущества означает приведение в полную непригодность зданий, сооружений, жилых домов, транспортных средств и другого имущества.

Под применением огнестрельного оружия, взрывчатых веществ или взрывных устройств понимается использование данных предметов для причинения вреда здоровью человека, уничтожения имущества, а также угроза использования их.

Оказание вооруженного сопротивления представителю власти означает активное противодействие участником массовых беспорядков представителю власти (сотруднику милиции, военнослужащему и т.п.) путем применения или угрозы применения оружия (огнестрельного или холодного) при выполнении возложенных на него обязанностей.

Состав преступления формальный, оно признается оконченным с момента совершения действий, образующих организацию массовых беспорядков, вне зависимости от наступления каких-либо общественно опасных последствий.

Субъективная сторона преступления предполагает прямой умысел.

Субъект преступления - достигшее 16-летнего возраста лицо, являющееся организатором массовых беспорядков.

В ч. 2 ст. 212 УК РФ предусмотрена ответственность за участие в массовых беспорядках, предусмотренных ч. 1 настоящей статьи. Под участием в массовых беспорядках понимается совершение лицом насильственных действий, погромов и других деяний, перечисленных в ч. 1 ст. 212 УК РФ.

Субъектом данного преступления выступает достигшее 16-летнего возраста лицо, принимающее непосредственное участие в массовых беспорядках.

Призывы к активному неповиновению законным требованиям представителей власти и к массовым беспорядкам, а равно призывы к насилию над гражданами влекут ответственность по ч. 3 ст. 212 УК РФ.

Призыв означает обращение к участникам массовых беспорядков в любой форме (устной, письменной, с использованием технических средств усиления голоса), в котором выражено стремление побудить их к активному неподчинению законным требованиям представителей власти или к массовым беспорядкам, а также к насилию над гражданами.

Преступление признается оконченным с момента осуществления призывов независимо от того, удалось ли побудить толпу к совершению общественно опасных деяний.

Субъектом данного преступления является лицо, которое, не будучи организатором или участником массовых беспорядков, подстрекает других лиц к их совершению.

Пиратство (**ст. 227 УК РФ**). Пиратство означает «морской разбой» и относится к числу международных уголовных преступлений, уголовно-правовая борьба с которым осуществляется на основании международно-правовых

Уголовное право

конвенций (например, Женевской конвенции об открытом море 1958 года). Объект преступления - общественная безопасность.

Дополнительными непосредственными объектами выступают жизнь и здоровье человека, а также отношения собственности.

Предмет преступления - любые морские или речные суда независимо от их типа или принадлежности тому или иному владельцу.

Объективная сторона преступления характеризуется нападением на морское или речное судно, совершенным с применением насилия либо с угрозой его применения.

Нападение представляет собой активное и неожиданное для экипажа или пассажиров морского либо речного судна агрессивное действие, создающее реальную опасность немедленного насилия над личностью подвергшихся нападению с целью завладения чужим имуществом. Нападение может выразиться в захвате и задержании судна, его обстреле, затоплении и т. п. Нападение на морское или речное судно должно сопровождаться применением насилия или угрозой его применения к экипажу или пассажирам судна.

По своему характеру насилие может выражаться в ограничении свободы, нанесении ударов, побоев, причинении легкого, средней тяжести или тяжкого (ч. 1 и 2 ст. 111 УК РФ) вреда здоровью. Убийство или умышленное причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего при отягчающих обстоятельствах (ч. 3 и 4 ст. 111 УК РФ) требует дополнительной квалификации.

Угроза применения насилия выражается в запугивании убийством, причинением легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью потерпевшего.

Состав преступления формальный. Пиратство признается оконченным преступлением с момента нападения на морское или речное судно.

Субъективная сторона преступления предполагает прямой умысел. Обязательным признаком пиратства является цель - завладение чужим имуществом.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

В ч. 2 ст. 227 УК РФ предусмотрена ответственность за пиратство, совершенное с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия.

Под оружием понимается огнестрельное, холодное оружие, в том числе метательное, газовое оружие (пистолеты и револьверы) и пневматическое оружие с дульной энергией свыше 7,5 Дж и калибром более 4,5 мм. Предметами, используемыми в качестве оружия, могут быть не являющиеся оружием в собственном смысле слова разнообразные предметы, специально подготовленные для нападения на морское или речное судно или случайно оказавшиеся у виновного во время нападения.

Применение означает использование оружия или предметов для причинения вреда здоровью людей либо создание угрозы такого вреда. Этим составом преступления охватывается причинение тяжкого вреда здоровью (ч.1-3 ст. 111 УК РФ).

Уголовное право

Согласно ч. 3 ст. 227 УК РФ подлежат наказанию деяния, предусмотренные ч. 1 или 2 настоящей статьи, если они совершены организованной группой либо повлекли по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия.

Под иными тяжкими последствиями следует понимать причинение крупного имущественного ущерба, затопление или серьезное повреждение судна и т. п.

29.3. Преступления против общественного порядка

Хулиганство (ст. 213 УК РФ). Хулиганство относится к одному из наиболее распространенных преступлений против общественного порядка. **Объект** преступления - общественный порядок.

Общественный порядок - это регламентированная законами и нормативными актами, а также другими правилами, система отношений между гражданами, обеспечивающая общественное спокойствие и нормальное осуществление отдельными лицами, государственными и общественными организациями своих законных прав и интересов.

Объективная сторона состоит в действиях, грубо нарушающих общественный порядок, выражающих явное неуважение к обществу, совершенных с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия, а также, если они совершаются по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы.

Грубое нарушение общественного порядка, выражающее явное неуважение к обществу, означает причинение серьезного вреда общественному порядку. Это имеет место в случаях длительного нарушения общественного спокойствия, надругательства над отдельными лицами или группой лиц, осквернения мест отдыха населения и т.п. Грубое нарушение общественного порядка возможно в форме помех массовым мероприятиям, дерзкого приставания к гражданам и других действий, выражающих явное неуважение к обществу.

Совершение хулиганских действий чаще всего происходит в общественных местах - на улицах, площадях, стадионах, в парках, кинотеатрах и т.п. Этот признак не является, однако, обязательным. Преступление может быть совершено и в любом другом месте (в лесу, в поле), вне мест массового присутствия людей.

Образующие объективную сторону хулиганства действия, грубо нарушающие общественный порядок и выражающие явное неуважение к обществу, должны сопровождаться *применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия*. Именно этот признак позволяет отличить уголовно наказуемое хулиганство от административно наказуемого мелкого хулиганства, под которым согласно ст.20.1 КоАП понимается нарушение общественного порядка, выражающее явное неуважение к обществу, сопровождающееся нецензурной бранью в общественных местах, оскорбительным приставанием к гражданам, а равно уничтожением или повреждением чужого имущества.

Понятием *оружия* охватывается огнестрельное и холодное, в том числе метательное, оружие как заводского, так и кустарного производства.

Уголовное право

Предметами, используемыми в качестве оружия, могут признаваться любые предметы (топоры, металлические прутья, камни, бутылки и т.п.), которые были предварительно приготовлены или приспособлены для совершения хулиганства либо подобраны на месте его совершения.

Применение означает использование оружия или предметов для фактического причинения вреда здоровью людей либо создание реальной угрозы такого вреда. Это обстоятельство отсутствует в случаях, когда оружие или предметы, используемые в качестве оружия, применялись для уничтожения или повреждения имущества и это не создавало опасности для жизни и здоровья граждан (например, производство выстрела по электролампам осветительных мачт).

Хулиганство признается *оконченным* преступлением с момента фактического применения оружия или предметов, используемых в качестве оружия.

Убийство, причинение тяжкого, средней тяжести или легкого вреда здоровью, а также побои, совершенные из хулиганских побуждений, надлежит квалифицировать только по ст. 105, 111, 112, 115 или 116 УК РФ. Если имеет место реальная совокупность названных преступлений и хулиганства, содеянное квалифицируется по совокупности с хулиганством.

Субъективная сторона хулиганства характеризуется виной в виде *прямого умысла*.

Обязательный признак субъективной стороны хулиганства - *хулиганский мотив*, состоящий в стремлении в неуважительной форме бросить вызов обществу путем нарочитой грубости, жестокости, озорства, буйства и т. п.

Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированным по ч. 2 ст. 213 УК РФ признается хулиганство, совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой либо связанное с сопротивлением представителю власти либо иному лицу, исполняющему обязанности по охране общественного порядка или пресекающему нарушение общественного порядка.

Хулиганство признается совершенным *группой лиц по предварительному сговору*, если в нем участвовали лица, заранее (до момента начала хулиганских действий) договорившиеся о совместном совершении преступления.

Хулиганство признается совершенным *организованной группой*, если оно совершено устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений.

Под *сопротивлением представителю власти* или иному лицу, исполняющему обязанности по охране общественного порядка или пресекающему нарушение общественного порядка, понимается активное противодействие осуществлению указанными лицами служебного или общественного долга. Сопротивление выражается в оказании физического воздействия на личность представителя власти или иного лица, исполняющего обязанности по охране общественного порядка или пресекающего нарушение общественного порядка (связывание, нанесение ударов, побоев, причинение легкого или средней тяжести вреда здоровью). Если насилие выразилось в причинении более тяжкого вреда (тяжкого вреда здоровью или смерти), то содеянное должно квалифицироваться не только по ст. 213 УК РФ, но и по соответствующим статьям о преступлениях

Уголовное право

против личности. Неповиновение законному требованию представителя власти либо иного лица, исполняющего обязанности по охране общественного порядка или пресекающего нарушение общественного порядка, исключает квалификацию содеянного по ч. 2 ст. 213 УК РФ, образуя согласно ч. 2 ст. 20.1 КоАП РФ квалифицированный вид мелкого хулиганства.

Представителем власти согласно примечанию к ст. 318 УК РФ признается должностное лицо правоохранительного или контролирующего органа, а также иное должностное лицо, наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от него в служебной зависимости. К представителям власти относятся депутаты, сотрудники милиции, судьи, прокуроры и др.

Иными лицами, исполняющими обязанности по охране общественного порядка или пресекающими нарушение общественного порядка, являются, например, народные дружинники, отдельные граждане и т. п.

Ответственность за совершения действий, предусмотренных ч. 2 ст. 213 УК РФ наступает с 14 лет.

Вандализм (ст. 214 УК РФ). Как антисоциальное явление вандализм представляет собой бессмысленно-жестокое разрушение исторических памятников и культурных ценностей, варварство.

Объект преступления - общественный порядок.

Объективная сторона преступления характеризуется совершением следующих действий: а) осквернение зданий или иных сооружений; б) порча имущества на общественном транспорте или в иных общественных местах.

Осквернение означает учинение на зданиях (жилых домах, объектах социально-культурного, производственного и иного назначения) или других сооружениях надписей и рисунков непристойного, циничного содержания. К надписям и рисункам могут относиться отдельные слова, тексты, стихотворения и т. п. Содержащиеся на стенах зданий и сооружений надписи и рисунки по своему содержанию должны быть непристойными, циничными, способными нарушить основы публичной нравственности и общественного спокойствия.

Осквернение мест захоронения, надмогильных сооружений или кладбищенских зданий образует самостоятельное преступление, предусмотренное ст. 244 УК РФ. В случае учинения неприлично грубых настенных изображений, рисунков и надписей в отношении конкретных представителей власти в связи с исполнением ими своих должностных обязанностей содеянное может квалифицироваться по ст. 319 УК РФ как оскорбление представителя власти.

Под *порчей* понимается разрушение имущества на общественном транспорте или в иных общественных местах. Уничтожение или повреждение личного транспорта, частных построек вандализмом не является, но при определенных условиях квалифицируется по ст. 167 УК РФ как умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества.

К порче имущества на общественном транспорте или в иных общественных местах относятся уничтожение или повреждение сидений в автобусах, трамваях, троллейбусах, электропоездах и в других средствах общественного транспорта;

Уголовное право

уничтожение или повреждение кресел в кинотеатрах, сооружений на остановках общественного транспорта и т. п.

При уничтожении или повреждении имущества, относящегося к памятникам истории или культуры (музейные экспонаты, скульптуры, различные документы и т.п.), содеянное образует преступление против общественной нравственности, ответственность за которое предусмотрена ст. 243 УК РФ.

Вандализм признается *оконченным* преступлением с момента совершения действий, выражающихся в осквернении зданий или иных сооружений либо в порче имущества на общественном транспорте или в иных общественных местах.

Субъективная сторона преступления предполагает *прямой умысел*. Вандализм может совершаться из хулиганских побуждений, из мести и т. п.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 14 лет.

Квалифицированным по ч. 2 ст. 214 УК РФ признается вандализм, совершенный группой лиц, а равно по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы.

29.4. Преступления, связанные с нарушением правил производства различного рода работ

Нарушение правил безопасности на объектах атомной энергетики (ст. 215 УК РФ).

Объект преступления - общественная безопасность в сфере размещения, проектирования, строительства и эксплуатации объектов атомной энергетики.

Дополнительным непосредственным объектом рассматриваемого преступления является здоровье человека.

Объективная сторона преступления характеризуется следующими признаками: а) нарушение правил безопасности при размещении, проектировании, строительстве и эксплуатации объектов атомной энергетики; б) наступление общественно опасных последствий в виде создания реальной угрозы смерти человека или радиоактивного заражения окружающей среды; в) наличие причинной связи между нарушением указанных правил и преступными последствиями.

Диспозиция ст. 215 УК РФ является бланкетной, поэтому для установления признаков преступного деяния следует всякий раз обращаться к нормативным актам, регламентирующим специальные правила безопасности при размещении, проектировании, строительстве и эксплуатации объектов атомной энергетики. К таким нормативным актам относятся, в частности, Федеральный закон от 21 ноября 1995 года «Об использовании атомной энергии», другие законы и подзаконные правовые акты.

Нарушение правил безопасности при размещении, проектировании, строительстве и эксплуатации объектов атомной энергетики может быть совершено путем, как действия, так и бездействия.

К объектам атомной энергетики относятся: 1) ядерные установки -

Уголовное право

сооружения и комплексы с ядерными реакторами, в том числе атомные станции, суда и другие плавсредства, космические и летательные аппараты, другие транспортные и транспортабельные средства; сооружения и комплексы с промышленными, экспериментальными и исследовательскими ядерными реакторами, критическими и подкритическими ядерными стендами; сооружения, комплексы, полигоны, установки и устройства с ядерными зарядами для использования в служебных целях; 2) радиационные источники; 3) пункты хранения ядерных материалов и радиоактивных веществ, хранилища радиоактивных отходов.

Преступление сконструировано по типу составов конкретной опасности. Оконченным оно является только при наступлении последствий в виде создания реальной угрозы смерти человека или радиоактивного загрязнения окружающей среды.

Субъективная сторона преступления предполагает неосторожную вину по отношению к вредным последствиям, хотя сами по себе правила безопасности при размещении, проектировании, строительстве и эксплуатации объектов атомной энергетики могут быть нарушены осознанно.

Субъектами преступления могут быть работники, деятельность которых связана с соблюдением правил безопасности на объектах атомной энергетики.

В ч. 2 ст. 215 УК РФ предусмотрена ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью или смерть человека либо радиоактивное заражение окружающей среды.

Деяние, предусмотренное ч.1 настоящей статьи, повлекшее по неосторожности смерть двух или более лиц, влечет ответственность по ч. 3 ст. 215 УК РФ.

Прекращение или ограничение подачи электрической энергии либо отключение от других источников жизнеобеспечения (ст. 215¹ УК РФ).

Объектом преступления является общественная безопасность в сфере функционирования систем, обеспечивающих подачу потребителям электрической энергии или иных источников жизнеобеспечения.

Дополнительными непосредственными объектами выступают жизнь и здоровье человека.

Предметом преступления являются электрическая энергия, а также другие источники жизнеобеспечения: источники снабжения потребителей тепловой энергией, газом или водой.

Объективная сторона преступления характеризуется следующими признаками: 1) незаконное прекращение или ограничение подачи потребителям электрической энергии либо отключение их от других источников жизнеобеспечения; 2) наступление общественно опасных последствий в виде причинения крупного ущерба, тяжкого вреда здоровью или иных тяжких последствий; 3) причинная связь между указанными деяниями и последствиями.

Прекращение подачи электрической энергии означает полное

Уголовное право

отключение ее от потребителей, а ограничение подачи такой энергии предполагает сокращение ее потребления на определенную величину суточного отпуска.

Прекращение подачи электрической энергии признается незаконным действием во всех случаях полного отключения ее от потребителей. Ограничение или временное прекращение подачи электрической энергии потребителям допускается при возникновении или угрозе возникновения аварии в работе систем энергоснабжения и в этом случае является обязательным для всех электростанций, энергоснабжающих организаций и потребителей электрической энергии независимо от формы собственности. Порядок ограничения или временного прекращения подачи электрической энергии регламентирован постановлением Правительства РФ от 22 июня 1999 года № 664 «Об утверждении Положения об ограничении или временном прекращении подачи электрической энергии (мощности) потребителям при возникновении или угрозе возникновения аварии в работе систем электроснабжения».

В соответствии с данным Положением ограничение или временное прекращение подачи электрической энергии (мощности) без согласования с потребителями допускается на основании ч. 3 ст. 546 ГК РФ в случае необходимости принятия неотложных мер по предотвращению или ликвидации аварии (аварийных режимов) в работе систем электроснабжения энергоснабжающей организации при условии немедленного уведомления об этом потребителя и производится либо в соответствии с заранее разработанными графиками ограничения потребления и временного отключения электрической энергии (мощности), либо посредством противоаварийной автоматики. В графики ограничения потребления электрической энергии включаются потребители всех категорий, кроме объектов органов государственной власти и управления, медицинских учреждений и учреждений социального обеспечения, воинских частей Министерства обороны РФ и некоторых других.

Отключение потребителей от других источников жизнеобеспечения означает полное или периодическое прекращение подачи тепловой энергии, воды или газа. Потребителями выступают физические или юридические лица.

Уголовная ответственность по ч. 1 ст. 215¹ УК РФ наступает при условии причинения крупного ущерба, тяжкого вреда здоровью или иных тяжких последствий вследствие полного прекращения, незаконного ограничения или незаконного временного прекращения подачи электрической энергии либо отключения потребителей от иных источников жизнеобеспечения.

В соответствии с примечанием к ст. 216 УК РФ крупным ущербом признается ущерб, сумма которого превышает пятьсот тысяч рублей.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной виной.

Субъектом преступления являются должностное лицо или лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной

организации.

В ч.2 ст. 215¹ УК РФ установлена ответственность за те же деяния, повлекшие по неосторожности смерть человека.

Приведение в негодность объектов жизнеобеспечения (ст. 215² УК РФ) посягает на общественную безопасность в сфере функционирования объектов энергетики, электросвязи, жилищного и коммунального хозяйства и других объектов жизнеобеспечения.

Объективную сторону преступления образуют разрушение, повреждение или приведение иным способом в непригодное для эксплуатации состояние объектов энергетики, электросвязи, жилищного и коммунального хозяйства или других объектов жизнеобеспечения.

К объектам энергетики и электросвязи относятся атомные, тепло- и электростанции, линии электропередач и т. п.

Объектами жилищного и коммунального хозяйства являются жилые дома, теплотрассы, теплоэлектроцентрали, котельные, водонапорные станции и т. п.

К другим объектам жизнеобеспечения могут быть отнесены медицинские учреждения, продовольственные магазины и т. п.

Разрушение означает полное приведение в негодность объектов энергетики и электросвязи, жилищного и коммунального хозяйства или других объектов жизнеобеспечения, лишаящее возможности их использования по прямому назначению.

Повреждение - это такие изменения указанных объектов, в результате которых они частично лишаются возможности быть использованными по прямому назначению.

Приведение иным способом в негодное для эксплуатации данных объектов состояние может заключаться в любых действиях, в результате которых эти объекты не могут быть использованы в соответствии с функциональным назначением.

Преступление окончено в момент совершения любого из указанных действий, повлекших разрушение или повреждение объектов жизнеобеспечения.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым или косвенным умыслом. Обязательным признаком преступления является мотив - корыстные или хулиганские побуждения.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

По ч. 2 ст. 215² УК РФ наступает ответственность за те же деяния, совершенные: группой лиц по предварительному сговору (п. «а»); лицом с использованием своего служебного положения (п. «в»).

В ч. 3 ст. 215² УК РФ установлена ответственность за деяния, предусмотренные ч. 1 или 2 настоящей статьи, повлекшие по неосторожности смерть человека.

29.5. Преступления, связанные с нарушением правил обращения с общепасными предметами

Нарушение правил учета, хранения, перевозки и использования взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий (*ст. 218 УК РФ*). Объект преступления - безопасность обращения со взрывчатыми, легковоспламеняющимися веществами и пиротехническими изделиями.

Предмет преступления - взрывчатые, легковоспламеняющиеся вещества и пиротехнические изделия.

Взрывчатые вещества - это соединения и смеси, способные к быстрому самораспространяющемуся химическому превращению (взрыву). К ним относятся порох, тротил, динамит, аммонал и т. п.

Легковоспламеняющимися являются горючие вещества, не являющиеся взрывчатыми, но требующие строгого соблюдения правил обращения в силу их способности к возгоранию под воздействием огня и других внешних факторов. Ими могут быть бензин, олифы, азотная и иные кислоты и др.

Под пиротехническими изделиями понимаются предметы, снаряженные взрывчатыми и быстрогорящими веществами, предназначенные для подачи сигналов, имитации боя, иллюминации.

Объективная сторона преступления выражается в нарушении правил: учета; хранения; перевозки; использования взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий, а также в незаконной пересылке этих веществ по почте или багажом, если эти деяния повлекли по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью или смерть человека.

Бланкетный характер анализируемой нормы требует обязательного обращения к нормативным актам, определяющим правила учета, хранения, перевозки, использования и пересылки взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий.

Преступление имеет материальный состав и признается оконченным с момента наступления тяжких последствий, под которыми понимаются: смерть человека; причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью хотя бы одного человека; разрушение ценных объектов; нарушение нормальной работы предприятий и т. п.

Наступившие последствия в виде причинения тяжкого вреда здоровью или смерти человека должны находиться в причинной связи с допущенными нарушениями правил учета, хранения, перевозки, использования или пересылки указанных веществ и изделий.

Субъективная сторона преступления - вина в форме неосторожности.

Субъектом преступления может быть рабочий или служащий предприятия, учреждения или организации, использующих взрывчатые, легковоспламеняющиеся вещества либо пиротехнические изделия, а также иные лица (например, незаконно пересылающие такие вещества по почте или багажом).

Нарушение требований пожарной безопасности (*ст. 219 УК РФ*) имеет значительное сходство с уже рассмотренным составом преступного нарушения правил безопасности ведения горных, строительных или иных работ.

Уголовное право

Объект преступления - пожарная безопасность. В соответствии с Федеральным законом от 21 декабря 1994 года «О пожарной безопасности» пожарная безопасность - это состояние защищенности личности, имущества, общества и государства от пожаров.

Объективная сторона преступления заключается в нарушении путем действия или бездействия определенных требований пожарной безопасности, совершенное лицом, на котором лежала обязанность по их соблюдению, если это повлекло по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью человека.

Под требованиями пожарной безопасности подразумевается комплекс положений, устанавливающих порядок соблюдения правил, норм и стандартов, направленных на предотвращение пожаров, обеспечение безопасности людей на случай возникновения пожаров, обеспечение объектов народного хозяйства и населенных пунктов средствами противопожарной защиты и пожарной техники, других правил пожарной безопасности.

Нарушение этих требований по ч.1 ст. 219 УК РФ признается преступлением, если оно повлекло причинение тяжкого вреда здоровью хотя бы одного человека. С этого момента преступление признается оконченным.

Субъективная сторона преступления - вина в форме неосторожности.

Субъектом преступления, как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в постановлении «О судебной практике по делам о нарушении правил пожарной безопасности, уничтожении или повреждении имущества путем поджога либо в результате неосторожного обращения с огнем», является лицо, на которое возложена обязанность исполнять (постоянно или временно) утвержденные и зарегистрированные в установленном порядке правила пожарной безопасности (например, руководители предприятий и организаций всех форм собственности и уполномоченные ими лица, которые по занимаемой должности или по характеру выполняемых работ в силу действующих нормативных правовых актов и инструкций непосредственно обязаны выполнять соответствующие правила либо обеспечивать их соблюдение на определенных участках работ; собственники имущества, в том числе жилища, наниматели, арендаторы и др.

Часть 2 ст. 219 УК РФ предусматривает ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека.

Деяние, предусмотренное ч. 1 настоящей статьи, повлекшее по неосторожности смерть двух или более лиц, влечет ответственность по ч. 3 ст. 219 УК РФ.

Незаконное обращение с ядерными материалами или радиоактивными веществами (**ст. 220 УК РФ**). Объект преступления - безопасность оборота ядерных материалов или радиоактивных веществ.

Предметом преступления являются ядерные материалы или радиоактивные вещества.

В соответствии с Федеральным законом от 21 ноября 1995 года «Об использовании атомной энергии» ядерными материалами признаются материалы, содержащие или способные воспроизвести делящиеся (расщепляющиеся) ядерные вещества. К ним относятся плутоний-238, уран-233, уран-235 и другие изотопы трансурановых элементов.

Уголовное право

Радиоактивные вещества - не относящиеся к ядерным материалам вещества, испускающие ионизирующее излучение (радий-226, цезий-137 и др.).

Объективная сторона этого преступления характеризуется совершением следующих действий: незаконное приобретение, хранение, использование, передача или разрушение ядерных материалов или радиоактивных веществ.

Приобретение означает завладение ядерными материалами или радиоактивными веществами любым способом, кроме хищения и вымогательства, образующих состав самостоятельного преступления, предусмотренного ст. 221 УК РФ.

Под хранением понимается удержание ядерных материалов или радиоактивных веществ при себе, в помещениях и тайниках.

Использование означает применение ядерных материалов или радиоактивных веществ не по назначению, в том числе и для совершения другого преступления.

Передачей признается отчуждение ядерных материалов или радиоактивных веществ различными способами (продажа, дарение, обмен и т. п.).

Разрушение выражается в видоизменении, уничтожении или расщеплении ядерных материалов или радиоактивных веществ.

Приобретение, хранение, использование, передача и разрушение ядерных материалов или радиоактивных веществ являются незаконными действиями, влекущими уголовную ответственность по ч. 1 ст. 220 УК РФ, если они совершены без соответствующего разрешения (лицензии) компетентных органов.

Преступление имеет формальный состав и считается оконченным с момента совершения любого из перечисленных действий.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 ст. 220 УК РФ предусматривает ответственность за те же деяния, повлекшие по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия.

К иным тяжким последствиям относятся причинение тяжкого вреда здоровью человека, массовое поражение людей и животных, радиоактивное заражение местности и т. п.

Деяния, предусмотренные ч. 1 данной статьи, повлекшие по неосторожности смерть двух или более лиц, наказываются по ч. 3 ст. 220 УК РФ.

Хищение либо вымогательство ядерных материалов или радиоактивных веществ (**ст. 221 УК РФ**). Объект преступления - безопасность оборота ядерных материалов или радиоактивных веществ.

Дополнительным непосредственным объектом выступают отношения собственности, а при квалифицированных видах этого преступления - здоровье человека.

Предмет преступления - ядерные материалы или радиоактивные вещества.

Объективную сторону преступления образует хищение либо вымогательство ядерных материалов или радиоактивных веществ.

По смыслу диспозиции ст. 221 УК РФ под хищением ядерных материалов или радиоактивных веществ понимается противоправное завладение ими любым способом (тайно, открыто, путем обмана или злоупотребления доверием) и обращение в пользу виновного или других лиц.

Уголовное право

Вымогательство ядерных материалов или радиоактивных веществ означает требование передачи их 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.

Потерпевшими при вымогательстве ядерных материалов или радиоактивных веществ выступают лица, в ведении или под охраной которых они находятся, а также иные лица, владеющие ядерными материалами или радиоактивными веществами на законных основаниях или противоправно.

Хищение ядерных материалов или радиоактивных веществ признается оконченным преступлением с момента завладения ими, а вымогательство - с момента предъявления требования о передаче виновному или другим лицам ядерных материалов или радиоактивных веществ.

Субъективная сторона преступления предполагает прямой умысел.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 ст. 221 УК РФ устанавливает ответственность за хищение либо вымогательство ядерных материалов или радиоактивных веществ, совершенные: группой лиц по предварительному сговору (п. «а»); лицом с использованием своего служебного положения (п. «в»); с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья либо с угрозой применения такого насилия (п. «г»).

Хищение либо вымогательство ядерных материалов или радиоактивных веществ признаются совершенными группой лиц по предварительному сговору, если в них участвовали лица, заранее объединившиеся для совершения одного или нескольких преступлений.

При хищении или вымогательстве ядерных материалов или радиоактивных веществ лицом с использованием своего служебного положения субъектом преступления выступает лицо, состоящее на службе в государственной или негосударственной (коммерческой и др.) организации.

Под насилием, не опасным для жизни или здоровья, понимаются физическое насилие, выражающееся в нанесении ударов, побоев, ограничении или лишении свободы, и другие насильственные действия, не причинившие реального вреда здоровью. Угроза состоит в запугивании применением такого насилия.

В ч. 3 ст. 221 УК РФ установлена ответственность за хищение либо вымогательство ядерных материалов или радиоактивных веществ, совершенные: а) организованной группой; б) с применением насилия, опасного для жизни или здоровья либо с угрозой применения такого насилия.

Под хищением либо вымогательством ядерных материалов или радиоактивных веществ, совершенным организованной группой, понимается его совершение устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений.

Применение насилия, опасного для жизни или здоровья, выражается в причинении легкого, средней тяжести или тяжкого (ч. 1 и 2 ст. 111 УК РФ) вреда здоровью потерпевшего. Убийство и особо квалифицированный вид тяжкого вреда здоровью не охватываются диспозицией ч.3 данной статьи и дополнительно квалифицируются по ст. 105 или по ч. 3 и 4 ст. 111 УК РФ.

Уголовное право

Угроза выражается в запугивании применением насилия, опасного для жизни или здоровья.

Незаконное приобретение, передача, сбыт, хранение, перевозка или ношение оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (**ст. 222 УК РФ**). Объект преступления - общественная безопасность в сфере оборота огнестрельного, холодного и газового оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств.

Предмет преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 222 УК РФ, - огнестрельное оружие (за исключением гладкоствольного), его основные части, боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства.

В соответствии с Законом РФ от 13 декабря 1996 года № 150-ФЗ «Об оружии» огнестрельное оружие - это оружие, предназначенное для механического поражения цели на расстоянии снарядом, получающим направленное движение за счет энергии порохового или иного заряда. Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 12 марта 2002 года «О судебной практике по делам о хищении, вымогательстве и незаконном обороте оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств» разъяснил, что к огнестрельному оружию относятся винтовки, карабины, пистолеты и револьверы, охотничьи и спортивные ружья, автоматы и пулеметы, минометы, гранатометы, артиллерийские орудия и авиационные пушки, а также иные виды огнестрельного оружия независимо от калибра. Оружие может быть как заводского производства, так и самодельным.

Под основными частями огнестрельного оружия следует понимать ствол, затвор, барабан, рамку, ствольную коробку, ударно-спусковой и запирающий механизмы.

Огнестрельное гладкоствольное оружие, пневматическое оружие, сигнальные, стартовые, строительно-монтажные пистолеты и револьверы не могут признаваться предметом рассматриваемого преступления.

Боевыми припасами служат предметы вооружения и метательное снаряжение, предназначенные для поражения цели и содержащие разрывной, метательный, или вышибной заряды либо их сочетание (артиллерийские снаряды и мины, ручные и реактивные противотанковые гранаты, боевые ракеты и т. п.).

Взрывчатые вещества - это химические соединения и их смеси, способные к взрыву без доступа кислорода (под воздействием внешних импульсов - порох, тротил и др.).

Взрывные устройства - это промышленные или самодельные изделия, функционально объединяющие взрывчатое вещество и приспособление для инициирования взрыва (запал, взрыватель, детонатор и др.).

Имитационно-пиротехнические и осветительные средства не относятся к взрывчатым веществам и взрывным устройствам.

Огнестрельное оружие, боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства должны быть годными к использованию. Неисправное или учебное огнестрельное оружие лишь тогда может признаваться предметом этого преступления, когда виновный имел намерение и реальную возможность привести его в пригодное для стрельбы состояние.

Объективная сторона преступления характеризуется совершением хотя бы одного из следующих незаконных действий: приобретение, передача, сбыт,

Уголовное право

хранение, перевозка или ношение огнестрельного оружия (за исключением гладкоствольного), его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств.

Под приобретением указанных предметов понимается получение их в постоянное или временное владение любым способом (покупка, обмен и т. п.).

Передача означает временную переуступку огнестрельного оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств другим лицам, которым названные предметы не принадлежат.

Под сбытом понимается отчуждение указанных предметов другим лицам (продажа, обмен, дарение и т. п.).

Хранение огнестрельного оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств означает фактическое обладание ими вне зависимости от конкретного местонахождения (в жилище, хозяйственных постройках, в специальном тайнике и т. п.).

Под перевозкой понимаются действия по перемещению данных предметов независимо от способа транспортировки (автомобилем, поездом и т. п.).

Ношение огнестрельного оружия, его основных частей, боевых припасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств имеет место в случаях, когда виновный тайно или открыто держит их при себе (в кобуре, в кармане, за поясом и т. п.).

Обязательный признак рассматриваемого преступления - незаконность оборота огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств. Указанные в ч. 1 ст. 222 УК РФ действия признаются незаконными, если они совершены лицом, не имеющим лицензии на оборот огнестрельного оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств, либо совершены в отношении огнестрельного оружия и боеприпасов, запрещенных к обороту на территории РФ.

Оконченным преступление является с момента совершения любого из указанных в законе действий. Хранение огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств представляет собой длящееся преступление.

Субъективная сторона преступления предполагает вину в виде прямого умысла. Приобретение, хранение, перевозка или пересылка, а также ношение огнестрельного оружия (за исключением гладкоствольного), боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств с целью использования их для совершения каких-либо тяжких или особо тяжких преступлений (например, убийства) образуют совокупность анализируемого преступления и приготовления к конкретному тяжкому или особо тяжкому посягательству.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

В ч. 2 ст. 222 УК РФ установлена ответственность за те же деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору, а в ч. 3 данной статьи - организованной группой.

В соответствии с ч. 4 ст. 222 УК наказуем незаконный сбыт газового оружия, холодного оружия, в том числе метательного оружия.

Согласно Закону РФ «Об оружии» газовое оружие - это пистолеты, револьверы, механические распылители и аэрозольные устройства, снаряженные

Уголовное право

слезоточивыми раздражающими веществами, разрешенными к применению Министерством здравоохранения РФ.

Холодное оружие - это оружие, предназначенное для поражения цели с помощью мускульной силы человека при непосредственном контакте с объектом поражения.

Холодное метательное оружие - это оружие, предназначенное для поражения цели на расстоянии снарядом, получающим направленное движение с помощью мускульной силы человека либо механического устройства.

Уголовная ответственность по ч. 4 ст. 222 УК РФ предусмотрена за незаконный сбыт данных предметов. Сбыт холодного оружия, в том числе метательного, газовых пистолетов и револьверов признается незаконным, если такие действия совершены без лицензии, выдаваемой органами внутренних дел.

Признаки действий, образующих сбыт газового и холодного оружия, в том числе метательного, не отличаются от аналогичных действий, рассмотренных применительно к ч. 1 ст. 222 УК РФ.

В соответствии с примечанием к ст. 222 УК РФ освобождается от уголовной ответственности лицо, добровольно сдавшее огнестрельное оружие, боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства, а также холодное и газовое оружие, если в его действиях не содержится иного состава преступления. Не может признаваться добровольной сдачей предметов, указанных в настоящей статье, а также в ст. 223 УК РФ, их изъятие при задержании лица, а также при производстве следственных действий по их обнаружению и изъятию.

Незаконное изготовление оружия (**ст. 223 УК РФ**). Объект преступления - общественная безопасность в сфере оборота оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств.

Предмет преступления - огнестрельное оружие, боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства, а также комплектующие детали к огнестрельному оружию.

Комплектуемыми деталями к огнестрельному оружию признаются как основные части огнестрельного оружия, так и иные детали, конструктивно предназначенные обеспечивать нормальное функционирование конкретного образца огнестрельного оружия (станины, прицелы и т. п.).

Объективную сторону преступления образуют следующие действия: а) незаконное изготовление огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему; б) незаконный ремонт указанных предметов; в) незаконное изготовление боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств.

Под изготовлением огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств понимается их создание без получения в установленном порядке лицензии или восстановление утраченных поражающих свойств, а также переделка каких-либо предметов, в результате которых они приобрели свойства огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств.

Ремонт огнестрельного оружия и комплектующих деталей к нему означает восстановление их поражающих свойств.

Уголовное право

Указанные в диспозиции ч. 1 ст. 223 УК РФ действия влекут уголовную ответственность, при условии, если они совершены незаконно. В соответствии со ст. 16 Федерального закона «Об оружии» производство оружия (изготовление и ремонт оружия, а также изготовление боеприпасов) осуществляется только на государственных предприятиях, имеющих лицензию на производство оружия. Поэтому незаконными являются изготовление или ремонт огнестрельного оружия или комплектующих деталей к нему, а также изготовление боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств в негосударственных предприятиях отдельными лицами либо в государственных предприятиях, но при отсутствии лицензии на производство оружия.

Оконченным преступление является с момента изготовления или ремонта указанных в диспозиции ч. 1 ст. 223 УК РФ предметов.

Субъективная сторона преступления предполагает только прямой умысел.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 ст. 223 УК РФ предусматривает ответственность за те же деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору, а ч.3 данной статьи - организованной группой.

В соответствии с ч. 4 ст. 223 УК РФ наказуемо незаконное изготовление газового оружия, холодного оружия, в том числе метательного оружия.

Согласно примечанию к ст. 223 УК РФ лицо, добровольно сдавшее огнестрельное оружие, комплектующие детали к нему, боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления.

В соответствии с примечанием к ст. 222 УК РФ не признается добровольной сдачей изготовленного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств их изъятие при задержании лица, а также при производстве следственных действий по их обнаружению и изъятию.

Небрежное хранение огнестрельного оружия (**ст. 224 УК РФ**). Объект преступления - общественная безопасность в сфере оборота огнестрельного оружия.

Предметом преступления является огнестрельное оружие.

Объективная сторона преступления состоит в нарушении специально установленных либо общепринятых правил хранения огнестрельного оружия (оставление оружия в общедоступных местах, передача детям или иным лицам, не имеющим навыков обращения с ним, и т. п.). При этом огнестрельное оружие должно находиться у лица на законном основании.

Обязательным признаком преступления является создание в результате небрежного хранения оружия условий для его использования другим лицом, если это повлекло тяжкие последствия: совершено преступление или самоубийство лица, воспользовавшегося небрежно хранимым оружием, и т. п.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной виной в виде легкомыслия или небрежности.

Субъектом преступления может быть собственник или законный владелец огнестрельного оружия, достигший 16 лет. Лицо, небрежно хранившее огнестрельное оружие, находящееся у него незаконно, несет ответственность по ч. 1 ст. 222 УК РФ.

Уголовное право

Ненадлежащее исполнение обязанностей по охране оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (**ст. 225 УК РФ**). Объект преступления - общественная безопасность в сфере оборота огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств.

Предмет преступления - огнестрельное оружие, боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства.

Объективная сторона преступления характеризуется ненадлежащим исполнением обязанностей по охране огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств, если это повлекло их хищение или уничтожение либо наступление иных тяжких последствий.

Ненадлежащее исполнение обязанностей по охране указанных предметов состоит либо в невыполнении виновным тех действий, которые он обязан был выполнить по характеру порученной ему работы для обеспечения сохранности огнестрельного оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств, либо в безответственном отношении к выполнению лежащих на нем обязанностей (сон на посту и т. п.).

Указанные действия (бездействие) влекут уголовную ответственность, при условии, что они явились причиной наступивших общественно опасных последствий, которые могут состоять в хищении или уничтожении огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств либо в наступлении иных тяжких последствий.

Понятие иных тяжких последствий аналогично рассмотренному понятию применительно к преступлению, содержащемуся в ст. 224 УК РФ.

С субъективной стороны преступление предполагает только неосторожную вину в виде легкомыслия или небрежности.

Субъектом преступления может быть лицо, достигшее возраста 16 лет, выполняющее по договору или специальному поручению обязанности по охране огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств.

По ч. 2 ст. 225 УК РФ наступает ответственность за ненадлежащее исполнение обязанностей по охране ядерного, химического или других видов оружия массового поражения либо материалов или оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, если это повлекло тяжкие последствия либо создало угрозу их наступления.

Ответственность по ч. 2 ст. 225 УК РФ возможна не только в случае наступления тяжких последствий (использование такого оружия в преступных целях, радиоактивное облучение людей и т. п.), но и в случае создания реальной угрозы их наступления.

Хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (**ст. 226 УК РФ**). Объект преступления - общественная безопасность в сфере оборота оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств.

Предмет преступления - огнестрельное оружие, комплектующие детали к нему, боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства.

Объективная сторона преступления состоит в хищении либо вымогательстве указанных предметов.

Уголовное право

Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 12 марта 2002 года «О судебной практике по делам о хищении, вымогательстве и незаконном обороте оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств», под окончанным хищением оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств следует понимать противоправное завладение ими любым способом с намерением лица присвоить похищенное либо передать его другому лицу, а равно распорядиться им по своему усмотрению иным образом.

Такое хищение может быть совершено как из государственных или негосударственных учреждений (организаций), так и у отдельных граждан, владеющих огнестрельным оружием, комплектующими деталями к нему, боеприпасами, взрывчатыми веществами и взрывными устройствами. При этом не имеет значения, владел гражданин такими предметами правомерно или незаконно.

Хищение огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств окончено с момента незаконного изъятия и завладения ими с целью присвоения самим виновным или другими лицами.

Понятие вымогательства огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств аналогично понятию вымогательства ядерных материалов или радиоактивных веществ.

Вымогательство указанных в диспозиции ч. 1 ст. 226 предметов признается окончанным преступлением с момента предъявления требования независимо от того, выполнено оно или нет.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 14 лет.

По ч. 2 ст. 226 УК РФ наказуемо хищение либо вымогательство ядерного, химического или других видов оружия массового поражения, а равно материалов или оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения.

В ч. 3 ст. 226 УК РФ установлена ответственность за деяния, предусмотренные ч.1 и 2 настоящей статьи, если они совершены: группой лиц по предварительному сговору (п. «а»); лицом с использованием своего служебного положения (п. «в»); с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия (п. «г»).

Содержание этих признаков идентично соответствующим признакам состава хищения либо вымогательства ядерных материалов или радиоактивных веществ.

В ч. 4 ст. 226 УК РФ предусмотрена ответственность за хищение либо вымогательство огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых и взрывных веществ, совершенное: а) организованной группой; б) с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

Нарушение правил безопасности при ведении горных, строительных или иных работ (**ст. 216 УК РФ**). Объект преступления - общественная безопасность в сфере горных, строительных или иных работ.

Уголовное право

Горные работы - это комплекс работ, направленных на выемку горных пород, проходку, проведение и поддержание выработок. К таким работам относятся, в частности, работы по строительству, реконструкции, эксплуатации и ремонту буровых установок, шахт, иных выработок по добыче полезных ископаемых и т. п.

Под строительными работами понимаются земляные, каменные, бетонные, монтажные, демонтажные, изоляционные, кровельные, электромонтажные, отделочные, санитарно-технические, погрузочно-разгрузочные и другие работы, производимые на строительной площадке в связи с возведением, реконструкцией, ремонтом, передвижением или сносом жилых зданий, помещений и сооружений, а также работы вне строительной площадки, связанные с ремонтом и прокладкой линий связи, электросетей, дорог, коммуникаций, кроме работ, относящихся к горным.

К иным работам могут относиться, в частности, взрывные работы, которые не связаны с производством работ на взрывоопасных объектах или во взрывоопасных цехах.

Объективная сторона этого преступления характеризуется тремя признаками: а) нарушением правил безопасности при ведении горных, строительных или иных работ; б) причинением тяжкого вреда здоровью человека либо крупного ущерба; в) причинной связью между указанными нарушениями и вредными последствиями.

Статья 216 УК РФ имеет бланкетную диспозицию, и потому для установления конкретных признаков преступного деяния необходимо обратиться к правилам безопасности ведения горных, строительных или иных работ. Нарушение правил может состоять, например, в неправильном креплении в лавах, ненадлежащем обеспечении безопасности атмосферы в шахтах; несоблюдении правил производства взрывных работ; необеспечении места производства строительных работ необходимыми средствами защиты и т. п.

Рассматриваемое преступление имеет материальный состав. Оно признается оконченным с момента наступления последствий в виде причинения тяжкого вреда здоровью хотя бы одного человека либо крупного ущерба.

Согласно примечанию к ст. 216 УК РФ крупным признается ущерб, сумма которого превышает пятьсот тысяч рублей.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной виной.

Субъектом преступления являются руководители (главные инженеры, главные механики и т.п.), а также работники, выполняющие горные, строительные или иные работы, обязанные соблюдать соответствующие правила их ведения.

В ч. 2 ст. 216 УК РФ предусмотрена ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека.

Деяние, предусмотренное ч. 1 данной статьи, повлекшее по неосторожности смерть двух или более лиц, влечет ответственность по ч. 3 ст. 216 УК РФ.

Нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах (**ст. 217 УК РФ**). Объект этого преступления - безопасная работа взрывоопасных объектов.

К взрывоопасным объектам относятся взрывоопасные предприятия и цеха. Предприятия и цеха являются взрывоопасными, если осуществляемая в них производственная деятельность связана с использованием веществ (например, боеприпасов, порохов, легковоспламеняющихся жидкостей и газов), способных

Уголовное право

при определенных концентрациях под воздействием внешних факторов (искра, удар и т. п.) вызвать взрыв.

Объективную сторону преступления образуют следующие признаки: а) нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах или во взрывоопасных цехах; б) наступление общественно опасных последствий в виде реальной угрозы смерти человека либо причинения крупного ущерба; в) причинная связь между указанными нарушениями и вредными последствиями.

Нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах или во взрывоопасных цехах может выразиться в нарушении производственно-технической дисциплины или в нарушении правил безопасности на соответствующих предприятиях и в цехах, установленных специальными правилами. Нарушением производственно-технической дисциплины могут быть признаны, в частности, превышение предельных норм концентрации взрывчатых веществ; необеспечение рабочих мест средствами очищения воздуха; допуск к работе посторонних лиц.

Нарушение правил, обеспечивающих безопасность производства, может состоять в курении, в пользовании предметами, дающими искру, в эксплуатации неисправных электроприборов и т. п.

Преступление считается оконченным с момента возникновения реальной угрозы смерти человека либо с момента причинения крупного ущерба, под которым в соответствии с примечанием к ст. 216 УК РФ понимается ущерб, сумма которого превышает пятьсот тысяч рублей.

Субъективная сторона преступления - вина в форме неосторожности, однако нарушение правил безопасности на взрывоопасных предприятиях и во взрывоопасных цехах может быть осознанным.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет, связанное с работой на взрывоопасных объектах.

В ч. 2 ст. 217 УК РФ установлена ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека.

Деяние, предусмотренное ч. 1 настоящей статьи, повлекшее по неосторожности смерть двух или более лиц, влечет ответственность по ч. 3 ст. 217 УК РФ.

ЛЕКЦИЯ 30

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЗДОРОВЬЯ НАСЕЛЕНИЯ И ОБЩЕСТВЕННОЙ НРАВСТВЕННОСТИ

30.1. Понятие и виды преступлений против здоровья населения и общественной нравственности

Общественная опасность преступлений против здоровья населения и общественной нравственности заключается в том, что их совершение сопряжено с причинением вреда здоровью не отдельного человека, а многих людей (здоровью населения, части населения в той или иной местности или в том или ином регионе), а также нравственным устоям общества.

Под *преступлениями против здоровья населения и общественной нравственности* понимаются предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния, сопряженные с нарушением правил, обеспечивающих здоровье населения и общественную нравственность, и причиняющие им существенный вред или создающие опасность его причинения.

В качестве **видового объекта** рассматриваемых преступлений выступают здоровье населения и общественная нравственность. Будучи самостоятельной социальной ценностью, здоровье населения охраняется комплексом мер политического, экономического, правового, медицинского и иного характера. Целью охраны здоровья населения в соответствии с Основами законодательства РФ «Об охране здоровья граждан» от 22 июля 1993 года является «сохранение и укрепление физического и психического здоровья каждого человека, поддержание его долголетней активной жизни, предоставление ему медицинской помощи в случае утраты здоровья».

Здоровье населения - это совокупность общественных отношений, обеспечивающих безопасные условия жизни многих людей.

Общественная нравственность представляет собой выработанную людьми систему норм и правил поведения, идей, традиций, взглядов о справедливости, долге, чести, достоинстве, которая является господствующей в обществе.

С **объективной стороны** большинство преступлений против здоровья населения и общественной нравственности совершаются путем действия: незаконное приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка наркотических средств или психотропных веществ (ст. 228 УК РФ), вовлечение в занятие проституцией (ст. 240 УК РФ) и др. Некоторые из них, например нарушение санитарно-эпидемиологических правил (ст. 236 УК РФ), могут совершаться путем, как действия, так и бездействия.

Составы большинства преступлений против здоровья населения и общественной нравственности сконструированы как формальные (например, склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ (ст. 230 УК РФ), незаконное распространение порнографических материалов или предметов (ст. 242 УК РФ) и др.). Часть из них имеет материальный состав (незаконное занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью - ст. 235 УК РФ).

Уголовное право

С **субъективной стороны** основная часть рассматриваемых преступлений - умышленные. К ним, в частности, относятся хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ (ст. 229 УК РФ); сокрытие информации об обстоятельствах, создающих опасность для жизни или здоровья людей (ст. 237 УК РФ), и др. Незаконное занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью (ст. 235 УК РФ) и нарушение санитарно-эпидемиологических правил (ст. 236 УК РФ) совершаются по неосторожности.

Субъект рассматриваемой разновидности преступлений - лицо, достигшее 16 лет. Субъектом хищения либо вымогательства наркотических средств и психотропных веществ (ст. 229 УК РФ) может быть лицо, достигшее возраста 14 лет.

В большинстве случаев субъектами преступлений могут быть только частные лица, а в отдельных - лица, наделенные специальными признаками (ст. 237 УК РФ).

В зависимости от особенностей объекта преступного посягательства все преступления против здоровья населения и общественной нравственности можно разделить на две группы: 1) преступления против здоровья населения, к которым относятся преступления, предусмотренные ст. 228, 228¹, 228², 229-239 УК РФ; 2) преступления против общественной нравственности, к которым относятся преступные деяния, предусмотренные ст. 240-245 УК РФ.

30.2. Преступления против здоровья населения

Незаконные приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка наркотических средств или психотропных веществ (**ст. 228 УК РФ**). Специфика наркотических средств такова, что даже кратковременное употребление порождает привыкание к ним. Приятное состояние эйфории начинает сменяться симптомами абстиненции. Втягиваясь в потребление наркотиков, человек вскоре оказывается вынужденным для достижения прежнего эйфорического эффекта увеличивать дозу наркотика. Потребление наркотических средств вызывает психозы, приводит к постепенной деградации личности, снижает трудоспособность человека, причиняет тяжкий вред его потомству, толкает наркоманов на совершение преступлений для получения очередной дозы наркотических средств.

Предмет преступления - наркотические средства, психотропные вещества или их аналоги. Согласно Федеральному закону от 8 января 1998 года № 3-ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах» наркотические вещества представляют собой вещества синтетического или естественного происхождения, препараты и растения, включенные в Перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, в соответствии с законодательством Российской Федерации, международными договорами Российской Федерации, в том числе Единой конвенцией о наркотических средствах 1961 года. Ими могут быть любые наркотические средства (опий, морфий, героин, кокаин и т. п.), растения и наркосодержащие части растений, включенные Постоянным комитетом по

Уголовное право

контролю наркотиков при Министерстве здравоохранения РФ в Список наркотических средств.

Психотропные вещества - вещества синтетического или естественного происхождения, препараты, природные материалы, включенные в Перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в РФ, в соответствии с законодательством РФ, международными договорами РФ, в том числе Конвенцией о психотропных веществах 1971 года.

К аналогам наркотических средств и психотропных веществ относятся запрещенные для оборота в РФ вещества синтетического или естественного происхождения, не включенные в Перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в РФ, химическая структура и свойства которых сходны с химической структурой и со свойствами наркотических средств и психотропных веществ, психоактивное действие которых они воспроизводят.

Объективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется совершением хотя бы одного из следующих действий: незаконное приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов в крупном размере.

Приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов признаются незаконными, если они совершены в нарушение законодательства РФ, регулирующего их оборот (федеральные законы «О наркотических средствах и психотропных веществах», «О лицензировании отдельных видов деятельности» и другие нормативные акты).

Под приобретением наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов понимается покупка, получение в обмен на другие товары и вещи, займы или в дар, в уплату долга, присвоение найденного, сбор дикорастущих конопли и мака или их частей, а также остатков неохранных посевов наркотикосодержащих растений после завершения уборки и т. п.

Хранение наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов означает совершение любых действий, связанных с нахождением данных предметов во владении виновного (при себе, если это не связано с их перевозкой, в помещении, в тайнике и т. п.), независимо от его продолжительности.

Под перевозкой понимаются любые действия по перемещению наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов независимо от способа транспортировки и места хранения незаконно перемещаемых наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов.

Под изготовлением понимаются любые действия, направленные на получение из наркотикосодержащих растений, лекарственных, химических и иных веществ одного или нескольких готовых к использованию и потреблению наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов.

Переработка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов означает рафинирование (очистку от посторонних примесей) твердой или жидкой смеси, содержащей одно или несколько наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, либо повышение в такой смеси (препарате) концентрации наркотического средства, психотропного вещества или их аналога.

Уголовное право

Уголовная ответственность по ч. 1 ст. 228 УК РФ наступает при условии незаконного приобретения, хранения, перевозки, изготовления, переработки наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов в крупном размере.

В соответствии с примечанием 2 к ст. 228 УК РФ крупным размером признается количество наркотического средства, психотропного вещества или их аналога, превышающее размеры средней разовой дозы потребления в десять и более раз. Размеры средних разовых доз наркотических средств и психотропных веществ утверждаются Правительством РФ.

Субъективная сторона преступления выражается в прямом умысле. Для квалификации содеянного по ч. 1 ст. 228 УК РФ необходимо установить, что предусмотренные в ней действия были совершены без цели сбыта.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 ст. 228 УК РФ предусматривает ответственность за те же деяния, совершенные в особо крупном размере.

В соответствии с примечанием 2 к ст. 228 УК РФ особо крупным размером признается количество наркотического средства, психотропного вещества или их аналога, превышающее размеры средней разовой дозы потребления в пятьдесят и более раз.

Лицо, совершившее преступление, предусмотренное ст. 228 УК РФ, добровольно сдавшее наркотические средства, психотропные вещества или их аналоги и активно способствовавшее раскрытию или пресечению преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, изобличению лиц, их совершивших, обнаружению имущества, добытого преступным путем, освобождается от уголовной ответственности за данное преступление (примечание 1 к ст. 228 УК РФ).

При этом не может признаваться добровольной сдачей наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов изъятие указанных средств, веществ или их аналогов при задержании лица, а также при производстве следственных действий по их обнаружению и изъятию.

Незаконное производство, сбыт или пересылка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов (ст. 228¹ УК РФ). Объект преступления - здоровье населения.

Предмет преступления - наркотические средства, психотропные вещества или их аналоги.

Объективную сторону преступления образуют незаконное производство, сбыт или пересылка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов.

Содержание понятия «незаконные» аналогично соответствующему понятию, рассмотренному применительно к составу незаконных приобретения, хранения, перевозки, изготовления, переработки наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов (ст. 228 УК РФ).

Производство наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов означает совершение действий, направленных на их серийное получение.

Уголовное право

Под сбытом наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов понимаются любые способы их возмездной или безвозмездной передачи другим лицам (продажа, дарение, обмен, уплата долга, дача взаймы и т. д.), а также иные способы распространения, например путем введения инъекций наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов. Не образует незаконного сбыта введение одним лицом другому инъекций наркотического средства, психотропного вещества или их аналогов, если указанное средство или вещество принадлежит самому потребителю.

Пересылка означает незаконное перемещение наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов в виде почтовых, багажных отправок либо иным способом, когда транспортировка этих предметов осуществляется без участия отправителя.

Оконченным преступление является с момента совершения любого из указанных в ст. 228¹ УК РФ действий.

Субъективная сторона преступления предполагает вину в виде прямого умысла.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

В ч. 2 ст. 228¹ УК РФ установлена ответственность за те же деяния, совершенные: а) группой лиц по предварительному сговору; б) в крупном размере.

Понятие крупного размера аналогично соответствующему понятию, рассмотренному применительно к составу незаконных приобретения, хранения, перевозки, изготовления, переработки наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов (ст. 228 УК РФ).

В ч. 3 ст. 228¹ УК РФ установлена ответственность за незаконные производство, сбыт или пересылку наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, совершенные: а) организованной группой; б) лицом с использованием своего служебного положения; в) в отношении лица, заведомо несовершеннолетнего; г) в особо крупном размере.

Понятие особо крупного размера см. в ст. 228 УК РФ.

Нарушение правил оборота наркотических средств или психотропных веществ (ст. 228² УК РФ). Объект преступления - здоровье населения.

Предмет преступления - наркотические средства, психотропные вещества, вещества, инструменты и оборудование, используемые для изготовления наркотических средств или психотропных веществ, находящиеся под специальным контролем.

Объективную сторону преступления образуют: 1) нарушение правил производства, изготовления, переработки, хранения, учета, отпуска, реализации, продажи, распределения, перевозки, пересылки, приобретения, использования, ввоза, вывоза либо уничтожения наркотических средств или психотропных веществ либо веществ, инструментов или оборудования, используемых для изготовления наркотических средств или психотропных веществ, находящихся под специальным контролем; 2) нарушение правил культивирования растений, используемых для производства наркотических средств или психотропных веществ, повлекшее их утрату.

Уголовное право

Правила производства и совершения иных указанных действий в отношении наркотических средств или психотропных веществ, а также веществ, инструментов и оборудования, используемых для изготовления наркотических средств или психотропных веществ, предусмотрены специальными законами и другими нормативными актами. Эти правила распространяются на деятельность лиц, которые заняты на государственных предприятиях производством и другими указанными в ст.228² УК РФ действиями в отношении наркотических средств или психотропных веществ, а также веществ, инструментов и оборудования, используемых для изготовления наркотических средств или психотропных веществ.

Субъективная сторона преступления - умышленная или неосторожная вина.

Субъектом данного преступления может быть лицо, которое в силу порученной ему работы обязано соблюдать названные правила.

В ч. 2 ст. 228² УК РФ установлена ответственность за то же деяние, совершенное из корыстных побуждений либо повлекшее по неосторожности причинение вреда здоровью человека или иные тяжкие последствия.

Хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ (**ст. 229 УК РФ**). Объект преступления - здоровье населения. В качестве дополнительного непосредственного объекта могут выступать отношения собственности.

Предмет преступления - наркотические средства и психотропные вещества.

Объективную сторону преступления образуют хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ.

Содержание понятий хищения и вымогательства наркотических средств и психотропных веществ аналогично соответствующим понятиям, рассмотренным применительно к составам хищения либо вымогательства ядерных материалов или радиоактивных веществ (ст. 221 УК РФ), оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. 226 УК РФ).

Ответственность за преступление наступает в случаях хищения или вымогательства наркотических средств или психотропных веществ из любых организаций и учреждений, а также у отдельных граждан, владеющих ими правомерно или незаконно. Хищение наркотических средств образует также сбор наркотикосодержащих растений либо их частей с земельных участков сельскохозяйственных и иных предприятий.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 14 лет.

Хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ влекут повышенную ответственность, если они совершены: а) группой лиц по предварительному сговору; в) лицом с использованием своего служебного положения; г) с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия (ч. 2 ст. 229 УК РФ).

По содержанию эти признаки идентичны соответствующим признакам хищения либо вымогательства ядерных материалов или радиоактивных веществ (ст. 221 УК РФ).

Уголовное право

В ч. 3 ст. 229 УК РФ установлена ответственность за хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ, совершенные: а) организованной группой; б) в отношении наркотических средств или психотропных веществ в крупном размере; в) с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

Склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ (*ст. 230 УК РФ*). Предметом преступления являются наркотические средства и психотропные вещества.

Объективная сторона преступления характеризуется склонением к потреблению наркотических средств или психотропных веществ.

Под склонением следует понимать самые разнообразные действия, направленные на возбуждение у других лиц желания к потреблению наркотических средств или психотропных веществ (уговоры, обман, принуждение и т. п.).

Потребление наркотических средств или психотропных веществ предполагает их прием внутрь в виде таблеток и порошка, путем инъекций, вдыхания порошка через нос и т. п.

Окончено преступление после совершения действий, направленных на возбуждение у другого лица желания потреблять наркотические средства или психотропные вещества. При этом не имеет значения, вызвали действия виновного желание потреблять указанные средства и вещества или нет, употребило склоняемое лицо наркотические средства или психотропные вещества или нет.

Субъективная сторона преступления - вина в форме прямого умысла.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный состав этого преступления (ч. 2) предполагает более строгую ответственность за склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ, совершенное: группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (п. «а»); в отношении двух или более лиц (п. «в»); с применением насилия или с угрозой его применения (п. «г»).

Указанный в п. «а» ч. 2 ст. 230 УК РФ признак идентичен соответствующему признаку хищения либо вымогательства наркотических средств и психотропных веществ (ст. 229 УК РФ).

Под применением насилия понимаются причинение легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью потерпевшего, а также иные насильственные действия, не причинившие вреда здоровью. Угроза предполагает запугивание причинением вреда здоровью потерпевшего или иным насилием.

В ч. 3 ст. 230 УК РФ предусмотрена ответственность за склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ в отношении несовершеннолетнего либо если это повлекло по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия.

За склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ заведомо несовершеннолетнего ответственность может нести только лицо, достигшее возраста 18 лет.

К иным тяжким последствиям относятся самоубийство или психическое заболевание потерпевшего, заболевание наркоманией.

Уголовное право

Согласно примечанию к ст. 230 УК РФ ее действие не распространяется на случаи пропаганды применения в целях профилактики ВИЧ-инфекции и других опасных инфекционных заболеваний соответствующих инструментов и оборудования, используемых для потребления наркотических средств и психотропных веществ, если эти деяния осуществлялись по согласованию с органами исполнительной власти в области здравоохранения и органами по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ.

Незаконное культивирование запрещенных к возделыванию растений, содержащих наркотические вещества (**ст. 231 УК РФ**). Предметом преступления являются запрещенные Федеральным законом «О наркотических средствах и психотропных веществах» к возделыванию растения, сорта конопли, мака и других растений, содержащих наркотические вещества (кокаиновый лист, кат, опиный мак, масличный и другие сорта мака, конопля индийская, южная чуйская, южная архонская, краснодарская, средняя русская и др.). Культивирование таких культур допустимо только для удовлетворения нужд фармацевтической промышленности либо в научных целях.

Объективная сторона преступления выражается в посеве или выращивании запрещенных к возделыванию растений, а также культивировании сортов конопли, мака и других растений, содержащих наркотические вещества.

Под посевом запрещенных к возделыванию наркотикосодержащих растений понимается посев семян или высадка рассады без надлежащего разрешения на любых земельных участках, в том числе на пустующих землях.

Выращивание запрещенных к возделыванию наркотикосодержащих растений - это уход (полив, прополка и т. п.) за посевами и всходами с целью доведения их до стадии созревания.

Культивирование содержащих наркотические вещества сортов конопли, мака и других растений означает совершенствование технологии выращивания растений, содержащих наркотические вещества, их селекцию и т. д.

Преступлением признается сам факт посева, выращивания или культивирования указанных растений и культур без разрешения уполномоченных органов независимо от последующего всхода или произрастания растений и культур. При этом не имеют значения место посева (приусадебный участок, земли кооператива, товарищества и т. п.), размер посевной площади и судьба посевов (выращен ли урожай или всходы погибли).

Субъективная сторона преступления характеризуется только прямым умыслом. Цель посева, выращивания и культивирования запрещенных к возделыванию растений и культур значения для квалификации не имеет. Если лицо изготовило из возвращенных культур наркотические средства, хранило, перевозило, пересылало либо сбывало их, содеянное квалифицируется по совокупности ст. 231 и 228 УК РФ.

Субъектом преступления может быть лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный состав (ч. 2 ст. 231 УК РФ) предусматривает ответственность за те же деяния, совершенные: группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (п. «а»); в крупном размере (п. «в»).

Уголовное право

Согласно примечанию к ст. 231 УК РФ размеры запрещенных к возделыванию растений, содержащих наркотические вещества, утверждаются Правительством РФ.

Организация либо содержание притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ (**ст. 232 УК РФ**). Объективную сторону преступления образуют организация притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ либо содержание таких притонов. Под притоном понимается помещение для систематического потребления наркотических средств или психотропных веществ.

Организация притонов включает в себя выделение или наем помещения, его оборудование, подыскание «клиентов» и т. п.

Содержание притонов - это фактическое владение помещением, используемым для систематического потребления наркотических средств или психотропных веществ (внесение необходимых платежей за аренду помещения, производство ремонта, организация уборки помещения и т.п.). Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 27 мая 1998 года, ответственность за организацию либо содержание притона наступает при неоднократном (два и более раза) предоставлении любого жилого или нежилого помещения одним и тем же либо разным лицам для потребления наркотических средств или психотропных веществ.

Преступление признается оконченным с момента совершения действий, означающих организацию или содержание притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ.

Субъективная сторона преступления - вина в форме прямого умысла. Обязательным признаком состава преступления является цель - потребление наркотических средств или психотропных веществ.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный состав (ч. 2 ст. 232 УК РФ) предусматривает ответственность за те же деяния, совершенные организованной группой.

Незаконная выдача либо подделка рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ (**ст. 233 УК РФ**). Предметом преступления являются рецепт или иные документы, дающие право на получение наркотических средств или психотропных веществ.

Под рецептом в данном случае понимается письменное предписание врача о составе и изготовлении лекарства, содержащего наркотические или психотропные вещества, и о способе его применения больным.

К иным документам, дающим право на получение наркотических средств или психотропных веществ, могут быть отнесены лицензия на определенный вид деятельности, связанной с оборотом наркотических средств или психотропных веществ, заявка медицинского учреждения на получение наркотических средств или психотропных веществ для использования в лечебной практике, выписка из истории болезни стационарного больного, товарно-транспортная накладная и т. п.

Объективную сторону преступления образуют незаконная выдача рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ, либо подделка таких документов. Под незаконной выдачей рецептов или иных документов, дающих право на получение

Уголовное право

наркотических средств или психотропных веществ, понимается выдача рецепта с нарушением установленных правил оформления или содержащего назначение наркотических средств или психотропных веществ без соответствующих медицинских показаний.

Подделка может состоять как в полном изготовлении фальшивого рецепта или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ, так и во внесении в подлинный рецепт или иные документы изменений, искажающих их содержание (например, указание в документе фамилии другого лица, подделка подписи врача и т. п.).

Состав преступления формальный. Оно признается оконченным с момента выдачи рецепта или иных документов либо с момента их подделки. Для квалификации содеянного по ст. 233 УК РФ не имеет значения, удалось ли лицу получить наркотические средства или психотропные вещества.

Субъективная сторона преступления предполагает прямой умысел.

Субъектом преступления при выдаче рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ, могут быть лишь лица, наделенные правом выдачи этих документов (врачи, провизоры и т. п.). При подделке указанных документов субъектом преступления может быть любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Незаконный оборот сильнодействующих или ядовитых веществ в целях сбыта (**ст. 234 УК РФ**). Предметом преступления выступают сильнодействующие или ядовитые вещества, не являющиеся наркотическими средствами или психотропными веществами, а также оборудование для их изготовления и переработки.

Сильнодействующими веществами называются такие препараты, которые при употреблении способны причинить вред здоровью человека.

К ядовитым веществам относятся препараты, которые способны при их употреблении внутрь, подкожно или внутримышечно вызвать тяжелое отравление или смерть.

Списки сильнодействующих и ядовитых веществ составлены Постоянным комитетом по контролю наркотиков при Министерстве здравоохранения РФ. Согласно примечанию к статье 234 УК РФ «Списки сильнодействующих и ядовитых веществ, а также крупный размер сильнодействующих веществ для целей настоящей статьи и других статей настоящего Кодекса утверждаются Правительством Российской Федерации». Они включают в себя не только лекарственные, но и другие синтетические и природные вещества, не разрешенные в качестве лекарственных средств. В частности, к сильнодействующим веществам относятся клофелин, эфедрин, эфир и др., а ядовитым - мышьяк, стрихнин, сулема и др.

Объективную сторону преступления образуют незаконные изготовление, переработка, приобретение, хранение, перевозка или пересылка в целях сбыта, а равно незаконный сбыт сильнодействующих или ядовитых веществ, не являющихся наркотическими средствами или психотропными веществами, либо оборудования для их изготовления или переработки.

Объективные признаки рассматриваемого преступления полностью совпадают с аналогичными признаками состава, содержащегося в ст. 228 УК РФ.

Уголовное право

Субъективная сторона преступления предполагает прямой умысел. Для состава незаконного изготовления, переработки, приобретения, хранения, перевозки или пересылки сильнодействующих или ядовитых веществ обязательным признаком является цель - сбыт указанных веществ.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированным (ч. 2 ст. 234 УК РФ) рассматриваемое преступление является при условии его совершения группой лиц по предварительному сговору, а особо квалифицированным (ч. 3 ст. 234 УК РФ) - организованной группой либо в отношении сильнодействующих веществ в крупном размере.

Крупный размер определяется исходя из конкретных обстоятельств дела с учетом количества сильнодействующего вещества, степени его воздействия на организм человека и т. п.

Самостоятельным преступлением, предусмотренным ч. 4 ст. 234 УК РФ, является нарушение правил производства, приобретения, хранения, учета, отпуска, перевозки или пересылки сильнодействующих или ядовитых веществ, если это повлекло по неосторожности их хищение либо причинение иного существенного вреда.

Существенным вредом могут быть признаны такие последствия нарушения указанных правил, как заболевания людей, загрязнение окружающей природной среды (рек, озер и т. п.), приостановка на длительный срок производственного процесса, возникновение пожара и т. п.

Незаконное занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью (**ст. 235 УК РФ**). Общественная опасность данного преступления состоит в том, что его совершение сопряжено с нарушением права человека на квалифицированную медицинскую помощь, в том числе и лечение, созданием угрозы гибели людей либо ухудшения состояния их здоровья.

Объективная сторона преступления характеризуется занятием частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью лицом, не имеющим лицензии на избранный вид деятельности, если это повлекло по неосторожности причинение вреда здоровью человека.

В соответствии с Основами законодательства РФ «Об охране здоровья граждан» частная медицинская практика - это оказание медицинских услуг медицинскими работниками вне учреждений государственной и муниципальной системы здравоохранения за счет личных средств граждан или за счет средств предприятий, учреждений и организаций, в том числе страховых медицинских организаций, в соответствии с заключенными договорами. Занятие частной медицинской практикой означает постановку диагноза, предписание курса лечения, введение в организм лекарственных препаратов, хирургическое вмешательство и т. п.

Частной фармацевтической деятельностью является деятельность, связанная с изысканием, изготовлением, хранением и отпуском лекарственных средств.

По смыслу диспозиции ст. 235 УК РФ наказуемое занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью должно быть незаконным, т. е. осуществляемым без лицензии. Разрешение (лицензия) на

Уголовное право

занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью выдается местной администрацией по согласованию с профессиональными медицинскими ассоциациями и действует на подведомственной ей территории.

Уголовная ответственность за занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью наступает при условии причинения вреда здоровью человека (легкого, средней тяжести или тяжкого).

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной виной.

Субъект преступления - достигшее 16-летнего возраста лицо, занимающееся частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью без лицензии. Субъектом преступления может быть как лицо, имеющее специальное медицинское или фармацевтическое образование (высшее или среднее), так и не имеющее такового.

В ч. 2 ст. 235 УК РФ установлена ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека.

Нарушение санитарно-эпидемиологических правил (**ст. 236 УК РФ**). Рассматриваемое преступление сопряжено с нарушением санитарно-эпидемиологического благополучия населения, под которым согласно Федеральному закону от 30 марта 1999 года № 52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения» понимается такое состояние здоровья населения среды обитания человека, при котором отсутствует вредное воздействие факторов среды обитания на человека и обеспечиваются благоприятные условия его жизнедеятельности.

С объективной стороны преступление заключается как в действиях, так и в бездействии - нарушении санитарно-эпидемиологических правил, которое повлекло массовое заболевание или отравление людей (материальный состав).

Реально это может проявляться в плохом качестве работы предприятий общественного питания (использование грязной посуды, плохая обработка субпродуктов); необеспечении надлежащего качества питьевой воды; невыполнении требуемых карантинных мероприятий (обязательной госпитализации инфекционных больных); использовании новых видов сырья без согласования с санитарно-эпидемиологической службой и т. п.

Массовым является такое заболевание людей, в результате которого оказалось поражено значительное их количество, заметно превышающее обычно регистрируемый уровень на данной территории. Заболевания могут быть бактериальными, вирусными, кишечными и др., отравление - пищевым, вызванным употреблением некачественной воды, использованием предметов, содержащих канцерогенные вещества.

Оконченным преступление считается после того, как произойдет массовое заболевание или отравление людей.

Более опасным видом этого преступления является нарушение соответствующих правил, повлекшее смерть человека (ч. 2 ст. 236 УК РФ). Таким образом, квалифицированный вид преступления налицо при условии, что скончался хотя бы один пораженный заболеванием или отравившийся человек.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной виной в виде легкомыслия или небрежности.

Уголовное право

Субъект преступления - лицо, обязанное соблюдать правила, установленные для борьбы с распространением массовых заболеваний или отравлением людей (работники предприятий общественного питания, санэпидемстанций, медицинских учреждений и др.).

Соккрытие информации об обстоятельствах, создающих опасность для жизни или здоровья людей (**ст. 237 УК РФ**). Общественная опасность преступления состоит в том, что оно нарушает закрепленное в Конституции Российской Федерации право каждого человека на получение информации, в том числе и о событиях, фактах, явлениях, угрожающих его жизни или здоровью либо окружающей природной среде, и, кроме того, сопряжено с причинением реального вреда здоровью населения. Совершение рассматриваемого преступления нарушает также закрепленный в Федеральном законе от 21 декабря 1994 года «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера» принцип гласности информации в области защиты населения и территорий от чрезвычайных ситуаций.

Объективная сторона преступления выражается в сокрытии или искажении информации о событиях, фактах или явлениях, создающих опасность для жизни или здоровья людей либо для окружающей среды.

Под сокрытием следует понимать как утаивание от граждан названной информации, так и несвоевременное оповещение и информирование населения о событиях, фактах или явлениях, создающих опасность для жизни или здоровья людей либо для окружающей среды.

Искажение означает предоставление недостоверных, фальсифицированных сведений о событиях, фактах или явлениях, создающих опасность для жизни или здоровья людей либо для окружающей среды.

Соккрытие или искажение информации может касаться таких событий, фактов или явлений, угрожающих жизни, здоровью людей либо окружающей среде, как природные бедствия (землетрясения, наводнения и т. п.), катастрофы, аварии, крупные пожары и т. п.

Оконченным преступление является с момента сокрытия или искажения информации.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления специальный - лицо, обязанное обеспечивать население такой информацией. К таковым могут быть отнесены: должностные лица органов местного самоуправления; должностные лица органов государственной власти; работники аварийной, пожарной служб и др.

Квалифицированным (ч. 2 ст. 237 УК РФ) преступление является тогда, когда оно совершено лицом, занимающим государственную должность РФ или государственную должность субъекта РФ, а равно главой органа местного самоуправления либо если в результате таких деяний причинен вред здоровью человека или наступили иные тяжкие последствия.

Производство, хранение, перевозка либо сбыт товаров и продукции, выполнение работ или оказание услуг, не отвечающих требованиям безопасности (**ст. 238 УК РФ**). Предметом преступления являются товары, продукция, работы, услуги, не отвечающие требованиям безопасности жизни или здоровья

Уголовное право

потребителей, а также официальные документы, удостоверяющие соответствие товаров, работ и услуг требованиям безопасности.

Товарами и продукцией, не отвечающими требованиям безопасности, признаются товары в виде готовых изделий или отдельных комплектующих деталей и сырья, использование которых сопряжено с причинением вреда здоровью человека, смерти или иных тяжких последствий. Такими товарами могут быть как промышленные (например, электробытовые приборы, средства бытовой химии и т.п.), так и продовольственные.

К услугам, не отвечающим требованиям безопасности, могут быть отнесены работы по ремонту электробытовой техники, транспортных средств с использованием недоброкачественных запасных частей и др.

К опасным для жизни и здоровья работам можно отнести, например, строительство жилых домов, возведение объектов коммунального хозяйства и др. с нарушением строительных норм или из недоброкачественных материалов и т. п.

Официальными документами, удостоверяющими соответствие товаров, работ и услуг требованиям безопасности, могут быть сертификат качества, санитарно-гигиенический сертификат, гарантийное обязательство изготовителя и др.

Объективная сторона преступления выражается в одном из следующих действий: а) производство товаров и продукции, не отвечающих требованиям безопасности жизни и здоровья потребителей; б) хранение таких товаров и продукции; в) перевозка указанных товаров и продукции; г) сбыт товаров и продукции, не отвечающих требованиям безопасности жизни и здоровья потребителей; д) выполнение работ либо оказание услуг, не отвечающих требованиям безопасности жизни и здоровья потребителей; е) неправомерная выдача или использование официального документа, удостоверяющего соответствие указанных товаров, работ или услуг требованиям безопасности.

Под производством понимается изготовление продукции, которая оформлена документами, удостоверяющими ее соответствие стандартам безопасности жизни и здоровья потребителей. Изготовителями могут быть любые предприятия независимо от форм собственности, а также индивидуальные предприниматели, производящие товары для реализации.

Хранение предполагает временное содержание произведенных товаров и продукции в хранилищах и других местах.

Под перевозкой товаров и продукции понимается их перемещение с помощью различных транспортных средств с места производства или хранения к месту реализации.

Под сбытом товаров и продукции понимается их реализация посредством сделки купли-продажи в различных предприятиях торговли вне зависимости от форм собственности, а также индивидуальными предпринимателями.

Выполнение работ и оказание услуг означает осуществление лицом тех или иных видов работ на основании договора с потребителем, если эти работы (услуги) не отвечают требованиям безопасности.

Неправомерная выдача официального документа, удостоверяющего соответствие товаров, работ и услуг требованиям безопасности, означает предоставление такого документа изготовителю товаров, производителю работ

Уголовное право

или услуг лицом, уполномоченным осуществлять контроль за соответствием требованиям безопасности товаров, работ и услуг в нарушение установленного законами и иными нормативными актами порядка. Выдача указанного официального документа может быть произведена сотрудниками государственных торговых инспекций, специальных лабораторий, осуществляющих контроль за качеством товаров и других компетентных государственных учреждений.

Использование официального документа, удостоверяющего соответствие товаров, работ и услуг требованиям безопасности, означает его употребление при заключении различного рода сделок: купли-продажи, обмена, поставки продукции и т. п.

Состав преступления формальный, оно признается оконченным с момента выполнения указанных в ч. 1 ст. 238 УК РФ действий.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъектом преступления могут быть руководители предприятий, изготавливающих продукцию, выполняющих работы или оказывающих услуги потребителям, а также реализующих товары; индивидуальные предприниматели; сотрудники контролирующих органов, выдающих официальные документы, удостоверяющие соответствие товаров, работ и услуг требованиям безопасности.

Квалифицированным видом преступления (ч. 2 ст. 238 УК РФ) признаются те же действия, совершенные: группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (п. «а»); в отношении товаров, работ или услуг, предназначенных для детей в возрасте до шести лет (п. «в»); повлекшие по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью либо смерть человека (п. «г»).

По ч.3 ст.238 УК наступает ответственность за деяния, предусмотренные ч.1 или 2 настоящей статьи, повлекшие по неосторожности смерть двух или более лиц.

Организация объединения, посягающего на личность и права граждан (**ст. 239 УК РФ**). Объективную сторону преступления образуют следующие действия: а) создание религиозного или общественного объединения, деятельность которого сопряжена с насилием над гражданами или иным причинением вреда их здоровью либо с побуждением граждан к отказу от исполнения гражданских обязанностей или к совершению иных противоправных деяний; б) руководство таким объединением.

Организация религиозного или общественного объединения предполагает активную деятельность по его созданию (подыскание участников и помещений, разработка планов деятельности и т. п.).

Руководство указанным объединением предполагает деятельность лица, которое, не будучи его организатором, осуществляет различные руководящие функции: организует обучение и идеологическую обработку членов объединения, распределяет между ними обязанности при совершении каких-либо противоправных деяний и т. п.

Деятельность религиозного или общественного объединения должна быть незаконной, т. е. сопряженной с насилием над гражданами или иным причинением

Уголовное право

вреда их здоровью либо с побуждением к отказу от исполнения гражданских обязанностей или к совершению иных противоправных деяний.

Под насилием над гражданами или иным причинением вреда их здоровью понимается совершение таких действий, которые выражаются в ограничении свободы, нанесении ударов, побоев, причинении легкого или средней тяжести вреда здоровью. В случае причинения тяжкого вреда здоровью или убийства содеянное наряду со ст. 239 УК РФ подлежит дополнительной квалификации соответственно по ст. 105 или 111 УК РФ.

Побуждение граждан к отказу от исполнения гражданских обязанностей предполагает, в частности, подстрекательство их к отказу от несения военной службы, от уплаты налогов и т. п.

Побуждение граждан к совершению противоправных деяний означает подстрекательство к совершению как уголовно наказуемых деяний, так и других правонарушений.

В форме организации религиозного или общественного объединения преступление окончено с момента фактического создания объединения, деятельность которого сопряжена с посягательством на личность и права граждан либо с побуждением их к отказу от исполнения гражданских обязанностей или к совершению иных противоправных деяний. В форме руководства таким объединением преступление окончено с момента осуществления лицом соответствующих руководящих функций.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет, выступающее в роли организатора или руководителя указанного объединения.

Часть 2 ст. 239 УК РФ предусматривает ответственность за участие в деятельности указанного объединения, а равно пропаганду деяний, предусмотренных ч. 1 настоящей статьи.

Участие в деятельности объединения означает выполнение лицом действий, связанных с насилием или причинением вреда здоровью граждан, с побуждением их к отказу от исполнения гражданских обязанностей или к совершению противоправных действий.

Пропаганда означает систематическое распространение среди неопределенного круга лиц идей, обосновывающих необходимость применения насилия над гражданами или иного причинения вреда их здоровью в рамках деятельности религиозного или общественного объединения, побуждения их к отказу от исполнения гражданских обязанностей или к совершению иных противоправных действий.

30.3. Преступления против общественной нравственности

Вовлечение в занятие проституцией (*ст. 240 УК РФ*). Объективную сторону преступления образует вовлечение в занятие проституцией или принуждение к продолжению занятия проституцией.

Проституция представляет собой систематическое вступление в сексуальные отношения с неопределенным кругом партнеров за вознаграждение. Проституция предполагает не единичные половые контакты, а неоднократные контакты с различными партнерами, именуемые в законе термином «занятие».

Уголовное право

Вовлечение в занятие проституцией означает склонение лица к систематическому вступлению в сексуальные отношения за плату.

Способами вовлечения в занятие проституцией являются уговоры, обещания, шантаж, обман, угроза уничтожением или повреждением имущества.

Принуждение означает требование продолжения занятия проституцией вопреки воле потерпевшей. Принуждение к продолжению занятия проституцией сопровождается психическим насилием (угрозами), выражающимся в угрозе уничтожением или повреждением имущества либо распространением сведений, позорящих потерпевшую или ее близких, либо иных сведений, оглашение которых может причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшей или ее близких.

Преступление имеет формальный состав и считается оконченным с момента совершения действий, направленных либо на вовлечение в занятие проституцией, либо на принуждение к продолжению занятия проституцией.

Субъективная сторона преступления - прямой умысел.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

В ч. 2 ст. 240 УК РФ установлена ответственность за то же деяние, совершенное: а) с применением насилия или с угрозой его применения; б) с перемещением потерпевшего через государственную границу РФ или с незаконным удержанием его за границей; в) группой лиц по предварительному сговору.

Применение насилия предполагает нанесение потерпевшей ударов, побоев, причинение легкого (ст. 115 УК РФ) или средней тяжести (ч. 1 ст. 112 УК РФ) вреда ее здоровью. В случае причинения тяжкого вреда здоровью содеянное помимо квалификации по ст. 240 УК РФ нуждается в дополнительной квалификации по ст. 111 УК РФ.

Угроза применения насилия выражается в запугивании ударами, побоями, причинением легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью, а также убийством. Угроза причинения такого вреда должна быть реальной.

Деяния, предусмотренные ч.1 или 2 настоящей статьи, совершенные организованной группой либо в отношении заведомо несовершеннолетнего, влекут ответственность по ч.3 ст. 240 УК РФ.

Организация занятия проституцией (**ст. 241 УК РФ**). В соответствии с диспозицией данной статьи объективную сторону преступления образуют: а) деяния, направленные на организацию занятия проституцией другими лицами; б) содержание притонов для занятия проституцией; в) систематическое предоставление помещений для занятия проституцией.

Деяния, направленные на организацию занятия проституцией другими лицами, выражаются в подыскании помещений для занятия проституцией, их оборудовании, поиске клиентов и т. п.

Содержание притонов означает фактическое владение помещением, используемым для занятия проституцией (внесение необходимых платежей за пользование коммунальными услугами, уборка и ремонт помещения и т. п.).

Систематическое предоставление помещений для занятия проституцией предполагает неоднократное (два и более раза) предоставление любого

Уголовное право

помещения (жилого или нежилого) одним и тем же или разным лицам для занятия проституцией.

Преступление признается оконченным с момента совершения любого из действий, образующих организацию занятия проституцией.

Субъективная сторона преступления - вина в форме прямого умысла. Обязательным признаком состава преступления является цель - занятие проституцией.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

В ч. 2 ст. 241 УК РФ установлена ответственность за те же деяния, совершенные: а) лицом с использованием своего служебного положения; б) с применением насилия или с угрозой его применения; в) с использованием для занятия проституцией заведомо несовершеннолетнего.

К лицам, использующим свое служебное положение для организации занятия проституцией, относятся должностные лица государственных органов, органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, государственные служащие и служащие органов местного самоуправления, а также руководители и служащие коммерческих и некоммерческих организаций, не являющихся государственными органами, органами местного самоуправления, государственными и муниципальными учреждениями.

Понятия применения насилия или угрозы его применения аналогичны соответствующему понятию, рассмотренному применительно к составу вовлечения в занятие проституцией (ст. 240 УК РФ).

Использование для занятия проституцией заведомо несовершеннолетнего предполагает вовлечение в занятия проституцией лица, заведомо для виновного, не достигшего 18 лет.

Деяния, предусмотренные ч.1 или 2 настоящей статьи, совершенные с использованием для занятия проституцией лиц, заведомо не достигших 14-летнего возраста, влечет ответственность по ч. 3 ст. 241 УК РФ.

Незаконное распространение порнографических материалов или предметов (**ст. 242 УК РФ**). С учетом опасности распространения порнографии борьба с этим явлением предусмотрена международными конвенциями.

Объект преступления - основы общественной нравственности в сфере половых отношений.

Порнографическими следует считать сочинения, изображения или иные предметы, которые в грубо натуралистическом и непристойном виде изображают половые отношения. Как правило, это выражается в демонстративно натуралистическом изображении полового акта.

Объективная сторона преступления охватывает совершение хотя бы одного из следующих действий: незаконные изготовление, распространение, рекламирование порнографических материалов или предметов, а равно незаконная торговля печатными изданиями, кино- и видеоматериалами, изображениями или иными предметами порнографического характера.

Изготовлением признается создание (производство) предметов порнографического характера посредством их сочинения, издания, размножения, переделки и т. п. Способы изготовления могут служить рисование, фотографирование, печатание, киносъемка и т. п.

Уголовное право

Распространением признается любая форма отчуждения порнографических предметов (дарение, передача во временное пользование, демонстрация, воспроизведение и т. п.) за плату или безвозмездно хотя бы одному лицу.

Рекламирование - это выставление на обозрение многих лиц порнографических предметов, а также призывы приобрести тот или иной предмет.

Торговля означает возмездную реализацию порнографических предметов как самим изготовителем (владельцем), так и иными лицами. Она может быть розничной, оптовой, тайной, открытой, крупными партиями или штучной.

Преступление признается оконченным с момента создания произведения порнографического характера или совершения других указанных в законе действий независимо от наступления вредных последствий.

Субъективная сторона - вина в форме прямого умысла. Мотивы и цели влияния на квалификацию не оказывают. Исключением является изготовление порнографических материалов или предметов, при котором требуется наличие у виновного цели их распространения или рекламирования.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних (ст. 242¹ УК РФ). Объект преступления - основы общественной нравственности в сфере половых отношений. В качестве дополнительного непосредственного объекта преступления выступают интересы нравственного развития несовершеннолетних.

Предметом преступления являются материалы или предметы с порнографическими изображениями несовершеннолетних.

Понятие порнографических материалов или предметов соответствует аналогичному понятию, рассмотренному применительно к составу незаконного распространения порнографических материалов или предметов (ст. 242 УК РФ). В отличие от преступления, предусмотренного ст. 242 УК РФ, предметом рассматриваемого преступления являются только материалы или предметы с порнографическими изображениями заведомо несовершеннолетних.

Объективная сторона преступления характеризуется совершением хотя бы одного из следующих действий: 1) изготовление; 2) хранение; 3) перемещение через Государственную границу РФ материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних; 4) распространение; 5) публичная демонстрация; 6) рекламирование материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних; 7) привлечение заведомо несовершеннолетних в качестве исполнителей для участия в зрелищных мероприятиях порнографического характера.

О понятиях изготовления, распространения и рекламирования см. ст. 242 УК РФ.

Хранение означает удержание материалов или предметов с порнографическими изображениями заведомо несовершеннолетних при себе, в помещениях и тайниках.

Под перемещением через Государственную границу РФ понимается совершение действий по ввозу на территорию РФ или вывозу с этой территории материалов или предметов с порнографическими изображениями заведомо несовершеннолетних любым способом.

Уголовное право

Публичная демонстрация материалов или предметов с порнографическими изображениями заведомо несовершеннолетних означает их открытый показ в присутствии людей, являющихся зрителями, слушателями, посетителями других общественных мест и т. п.

Привлечение заведомо несовершеннолетних в качестве исполнителей для участия в зрелищных мероприятиях порнографического характера - это использование хотя бы одного несовершеннолетнего в качестве исполнителя в процессе проведения таких мероприятий (например, открытый показ натуралистических элементов полового акта с участием заведомо несовершеннолетнего и т. п.).

Преступление признается оконченным с момента совершения одного из указанных действий независимо от наступления вредных последствий.

Субъективная сторона - вина в форме прямого умысла. Обязательным признаком изготовления, хранения или перемещения через Государственную границу РФ материалов или предметов с порнографическими изображениями заведомо несовершеннолетних является цель - их распространение, публичная демонстрация или рекламирование.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 18 лет.

В ч. 2 ст. 242¹ УК РФ предусмотрена ответственность за те же деяния, совершенные: а) родителем или иным лицом, на которое законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего, а равно педагогом или другим работником образовательного, воспитательного, лечебного либо иного учреждения, обязанным осуществлять надзор за несовершеннолетним; б) в отношении лица, заведомо не достигшего 14-летнего возраста; в) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; г) с извлечением дохода в крупном размере. Крупным размером в настоящей статье признается стоимость или доход в сумме, превышающей пятьдесят тысяч рублей.

Использование несовершеннолетнего в целях изготовления порнографических материалов или предметов (Статья 242.2)

Основным объектом преступления являются основы общественной нравственности в сфере воспитания несовершеннолетних.

Объективная сторона преступления включает совершение следующих действий:

- 1) фото-, кино- или видеосъемка несовершеннолетнего в целях изготовления и (или) распространения порнографических материалов или предметов;
- 2) привлечение несовершеннолетнего в качестве исполнителя для участия в зрелищном мероприятии порнографического характера.

Привлечение заведомо несовершеннолетних в качестве исполнителей для участия в зрелищных мероприятиях порнографического характера - это использование хотя бы одного несовершеннолетнего в качестве исполнителя в процессе проведения таких мероприятий (например, открытый показ натуралистических элементов полового акта с участием заведомо несовершеннолетнего и т.п.).

Фото-, кино- или видеосъемка, привлечение для участия в зрелищных мероприятиях порнографического характера возможно путем просьб, уговоров, найма, шантажа, угроз применения или фактического применения насилия.

Уголовное право

Полагаем, что составом данного преступления охватывается насилие в форме побоев, причинения легкого и средней тяжести вреда здоровью. Причинение тяжкого вреда здоровью следует квалифицировать по совокупности со ст. 111 УК РФ.

Состав преступления формальный. Преступление признается оконченным с момента совершения одного из указанных действий независимо от наступления вредных последствий.

Субъективная сторона - вина в виде прямого умысла. Совершая фото-, кино- или видеосъемку, привлекая лицо к участию в зрелищном мероприятии порнографического характера, виновный осознает, что выполняет эти действия в отношении несовершеннолетнего либо допускает, что вовлекаемое лицо не достигло 18 лет. Обязательным признаком фото-, кино- или видеосъемки несовершеннолетнего является цель изготовления и (или) распространения порнографических материалов или предметов.

Субъект преступления специальный - лицо, достигшее возраста 18 лет.

В ч. 2 ст. 242.2 УК РФ предусмотрена ответственность за те же деяния, совершенные:

- а) в отношении двух или более лиц;
- б) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;
- в) в отношении лица, не достигшего четырнадцатилетнего возраста;
- г) с использованием информационно-телекоммуникационных сетей (включая сеть Интернет).

Фото-, кино- или видеосъемка, привлечение к участию в зрелищном мероприятии порнографического характера двух или более несовершеннолетних вменяется в случаях, когда виновный совершает указанные действия одновременно или последовательно в отношении нескольких потерпевших независимо от того, связаны ли совершаемые действия единством умысла, при условии, что ни за одно из этих преступлений виновный ранее не был осужден.

О понятии группы лиц по предварительному сговору и организованной группы см. комментарий к ст. 35 УК РФ.

Квалифицирующий признак фото-, кино- или видеосъемки, привлечения к участию в зрелищном мероприятии порнографического характера лица, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, вменяется только в том случае, когда виновному известен возраст потерпевшего (из факта близкого знакомства, ознакомления с документами и т.д.) либо внешность потерпевшего явно свидетельствует о недостижении им возраста 14 лет.

Уничтожение или повреждение памятников истории и культуры (**ст. 243 УК РФ**). Объект преступления - общественная нравственность в сфере содержания и сохранения памятников истории и культуры.

Конкретное понятие предмета данного преступления, а также перечень таких памятников, объектов и документов определяется законами и специальными подзаконными нормативными актами (например, Законом РФ от 15 апреля 1993 года «О вывозе и ввозе культурных ценностей», Федеральным законом от 25 июня 2002 года № 73-ФЗ «Об объектах культурного наследия и памятниках истории и культуры народов Российской Федерации» и др.).

Уголовное право

Под памятниками истории имеются в виду здания, сооружения, памятные места, связанные с важными событиями в жизни страны и народа.

Памятники культуры - это произведения монументального, изобразительного и других видов искусства и литературы.

Природные комплексы или объекты, взятые под охрану государства, - это уникальные, невозполнимые, ценные в экологическом, научном, культурном и эстетическом отношении природные комплексы, а также объекты естественного и искусственного происхождения (отдельные лесные массивы, озера и т. п.).

К предметам и документам, имеющим историческую или культурную ценность, относятся государственные акты, награды, рукописи литературных произведений и т. п.

Объективная сторона преступления характеризуется уничтожением или повреждением памятников истории и культуры, природных комплексов или объектов, взятых под охрану государства, а также предметов или документов, имеющих историческую или культурную ценность.

Уничтожением признается полная ликвидация (истребление) памятников истории, культуры природных комплексов и объектов, а также предметов и документов, имеющих историческую или культурную ценность.

Повреждение - это сравнительно небольшая порча указанных объектов и предметов, существенно снижающая их историческую, научную или культурную ценность.

Оконченным преступление является с момента наступления указанных в законе вредных последствий (уничтожение или повреждение памятников истории и культуры).

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной виной. Умысел может быть как прямым, так и косвенным.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированным видом преступления закон признает те же деяния, совершенные в отношении особо ценных объектов или памятников общероссийского значения.

К особо ценным объектам, в частности, относятся культурные ценности, не подлежащие вывозу из Российской Федерации; предметы, непосредственно отнесенные к особо ценным объектам культурного наследия, и т. п.

Нарушение требований сохранения или использования объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, включенных в единый государственный реестр объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, либо выявленных объектов культурного наследия (Ст. 243.1)

Объект преступления - общественная нравственность в сфере содержания и использования объектов культурного наследия.

Предметом преступления являются объекты культурного наследия (памятники истории и культуры) народов Российской Федерации, включенные в Единый государственный реестр объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации (включая объекты археологического наследия), а также выявленные объекты культурного наследия.

Уголовное право

Объективная сторона состава преступления заключается в нарушении требований сохранения или использования объектов культурного наследия, повлекшее по неосторожности их уничтожение или повреждение в крупном размере.

В соответствии со ст. 40 Федерального закона от 25 июня 2002 г. № 73-ФЗ «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации» (в ред. от 23 июля 2013 г.) под сохранением объекта культурного наследия понимаются направленные на обеспечение физической сохранности объекта культурного наследия ремонтно-реставрационные работы, в том числе консервация объекта культурного наследия, ремонт памятника, реставрация памятника или ансамбля, приспособление объекта культурного наследия для современного использования, а также научно-исследовательские, изыскательские, проектные и производственные работы, научно-методическое руководство, технический и авторский надзор. В случае невозможности обеспечить физическую сохранность объекта археологического наследия под сохранением этого объекта понимаются спасательные археологические полевые работы с полным или частичным изъятием археологических предметов из раскопов.

Требования по сохранению и использованию объекта культурного наследия, включенного в реестр, и выявленного объекта культурного наследия закреплены Федеральным законом «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации», гражданским законодательством РФ, градостроительным законодательством РФ, земельным законодательством РФ. Например, ст. 45 Федерального закона «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации» устанавливает, что работы по сохранению объекта культурного наследия проводятся на основании письменного разрешения и задания на проведение указанных работ, выданных соответствующим органом охраны объектов культурного наследия, и в соответствии с документацией, согласованной с соответствующим органом охраны объектов культурного наследия и при условии осуществления указанным органом контроля за проведением работ; к проведению работ по сохранению объекта культурного наследия допускаются юридические лица и индивидуальные предприниматели, имеющие лицензии на осуществление деятельности по реставрации объектов культурного наследия (памятников истории и культуры); работы по сохранению объекта культурного наследия проводятся в соответствии с реставрационными нормами и правилами, утверждаемыми федеральным органом охраны объектов культурного наследия. Строительные нормы и правила применяются при проведении работ по сохранению объекта культурного наследия только в случаях, не противоречащих интересам сохранения данного объекта культурного наследия.

Статья 52 Федерального закона «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации» определяет особенности использования объекта культурного наследия, например: обеспечение неизменности облика и интерьера объекта культурного наследия в соответствии с особенностями данного объекта, послужившими основанием для

Уголовное право

включения объекта культурного наследия в реестр и являющимися предметом охраны данного объекта, описанным в его паспорте;

согласование осуществления проектирования и проведения землеустроительных, земляных, строительных, мелиоративных, хозяйственных и иных работ на территории объекта культурного наследия либо на земельном участке или водном объекте, в пределах которых располагается объект археологического наследия.

Нарушение, несоблюдение указанных требований и правил и образует состав рассматриваемого преступления.

Состав преступления материальный. Уголовная ответственность наступает в случае нарушения требований сохранения или использования объектов культурного наследия, если это повлекло по неосторожности уничтожение или повреждение объекта культурного наследия в крупном размере. Понятие крупного размера раскрыто в примечании к статье. Под ним понимается причинение вреда, стоимость восстановительных работ для устранения которого превышает пятьсот тысяч рублей, а в отношении объектов археологического наследия - стоимость мероприятий, необходимых в соответствии с законодательством РФ для сохранения объекта археологического наследия, превышающая пятьсот тысяч рублей.

Субъективная сторона характеризуется неосторожным отношением к наступившим последствиям в виде уничтожения или повреждения объекта культурного наследия в крупном размере.

Субъект специальный - лицо, обязанное соблюдать требования по сохранению и использованию объекта культурного наследия, включенного в реестр, и выявленного объекта культурного наследия.

Незаконные поиск и (или) изъятие археологических предметов из мест залегания (ст. 243.2)

Объект преступления - общественная нравственность в сфере охраны объектов археологического наследия.

Предметом преступления являются археологические предметы. Под археологическими предметами в соответствии со ст. 3 Федерального закона "Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации" понимаются движимые вещи, основным или одним из основных источников информации о которых независимо от обстоятельств их обнаружения являются археологические раскопки или находки, в том числе предметы, обнаруженные в результате таких раскопок или находок.

Объективная сторона состава преступления заключается в поиске и (или) изъятии археологических предметов из мест залегания на поверхности земли, в земле или под водой, проводимых без разрешения (открытого листа), если эти действия повлекли повреждение или уничтожение культурного слоя.

В ст. 45.1 Федерального закона «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации» указывается, что поиск археологических предметов и их изъятие из мест залегания могут производиться исключительно в составе археологических полевых работ. Право на проведение археологических работ имеют граждане Российской Федерации, обладающие научными и практическими познаниями, необходимыми для

Уголовное право

проведения археологических полевых работ и подготовки научного отчета о выполненных археологических полевых работах, и состоящими в трудовых отношениях с юридическими лицами, уставными целями деятельности которых являются проведение археологических полевых работ, и (или) связанные с проведением археологических полевых работ научные исследования, и (или) выявление и собирание музейных предметов и музейных коллекций, и (или) подготовка кадров высшей квалификации по соответствующей специальности.

Решение о выдаче разрешения (открытого листа) или об отказе в его выдаче принимается федеральным органом охраны объектов культурного наследия с учетом заключения Российской академии наук о целесообразности проведения археологических полевых работ определенного вида в соответствии с заявленными целями, задачами, объемом и методами исследования.

Физическое лицо, получившее разрешение (открытый лист), обязано не позднее чем за пять рабочих дней до начала проведения археологических полевых работ представить в орган исполнительной власти субъекта РФ, уполномоченный в области охраны объектов культурного наследия, орган местного самоуправления муниципального образования, на территориях которых планируется проведение археологических полевых работ, уведомление в письменной форме о проведении археологических полевых работ с указанием срока и места их проведения, а также копию разрешения (открытого листа).

Состав преступления материальный. Ответственность наступает, если лицо без разрешения (открытого листа) производит поиск или изъятие археологических предметов, при условии, что его действия повлекли повреждение или уничтожение культурного слоя. В соответствии с примечанием 1 к ст. 243.2 УК РФ под культурным слоем понимается слой в земле или под водой, содержащий следы существования человека, время возникновения которых превышает сто лет. При отсутствии указанных последствий лицо подлежит привлечению к административной ответственности (ст. 7.15 «Ведение археологических разведок или раскопок без разрешения» Кодекса об административных правонарушениях).

Субъективная сторона характеризуется умыслом.

Субъект общий - физическое вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Квалифицированный состав преступления, предусмотренный ч. 2 ст. 243.2 УК РФ, предусматривает ответственность за те же действия, если они совершены в границах территории объекта культурного наследия, включенного в единый государственный реестр объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, или выявленного объекта культурного наследия. О понятии объекта культурного наследия, включенного в единый государственный реестр объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, и выявленного объекта культурного наследия см. комментарий к ст. 243 УК РФ.

Особо квалифицированный состав преступления (ч. 3) образуют те же действия, совершенные:

- а) с использованием специальных технических средств поиска и (или) землеройных машин;
- б) лицом с использованием своего служебного положения;
- в) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Уголовное право

Понятие специальных технических средств раскрыто в примечании 2 к ст. 243.2 УК РФ: это металлоискатели, радары, магнитные приборы и другие технические средства, позволяющие определить наличие археологических предметов в месте залегания.

К лицам, использующим свое служебное положение при проведении незаконных раскопок, относятся должностные лица государственных органов, органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, государственные служащие и служащие органов местного самоуправления, а также руководители и служащие коммерческих и некоммерческих организаций, не являющихся государственными органами, органами местного самоуправления, государственными и муниципальными учреждениями.

О понятии группы лиц по предварительному сговору и организованной группы см. комментарий к ст. 35 УК РФ.

Уклонение исполнителя земляных, строительных, мелиоративных, хозяйственных или иных работ либо археологических полевых работ, осуществляемых на основании разрешения (открытого листа), от обязательной передачи государству обнаруженных при проведении таких работ предметов, имеющих особую культурную ценность, или культурных ценностей в крупном размере (ст. 243.3)

Объект преступления - общественная нравственность в сфере охраны культурных ценностей.

Предметом преступления являются предметы, имеющие особую культурную ценность. К таким предметам относятся исторические, художественные ценности, старинные книги, издания, представляющие особый интерес (исторический, художественный, научный и литературный), отдельно или в коллекциях; редкие рукописи и документальные памятники; архивы, включая фото-, фоно-, кино-, видеоархивы; уникальные и редкие музыкальные инструменты; почтовые марки, иные филателистические материалы, отдельно или в коллекциях; старинные монеты, ордена, медали, печати и другие предметы коллекционирования; редкие коллекции и образцы флоры и фауны, предметы, представляющие интерес для таких отраслей науки, как минералогия, анатомия и палеонтология.

Особая культурная ценность предметов является оценочным понятием и устанавливается на основании заключения экспертизы. Подробнее об этом см. ст. 164 УК РФ.

Объективная сторона состава данного преступления заключается в уклонении лица, осуществляющего различные работы, в ходе которых им были обнаружены культурные ценности, от обязательной передачи таких предметов государству. То есть лицо присваивает найденные предметы, не имея на это законных оснований. Обязательным признаком состава преступления является крупный размер обнаруженных культурных ценностей. В соответствии с примечанием к статье крупный размер образует стоимость обнаруженных предметов, превышающая 100000 руб. Обязанность лица по передаче обнаруженных культурных ценностей государству закреплена, например, в ст. 233 «Клад» Гражданского кодекса РФ, в ст. 45.1 Федерального закона от 25 июня 2002

Уголовное право

г. № 73-ФЗ «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации» (в ред. от 23 июля 2013 г.).

Особенностью состава преступления является то, что лицо осуществляет земляные, строительные, мелиоративные, хозяйственные или иные работы либо археологические полевые работы на законных основаниях. При проведении археологических раскопок, археологических разведок, организации и проведении земляных, строительных и иных работ без разрешения государственного органа охраны объектов культурного наследия наступает административная ответственность (ст. ст. 7.14, 7.15 Кодекса об административных правонарушениях).

Состав преступления формальный. Деяние окончено с момента уклонения лица от передачи обнаруженных культурных ценностей государству.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется умыслом.

Субъект специальный - исполнитель земляных, строительных, мелиоративных, хозяйственных или иных работ либо археологических полевых работ, осуществляемых на основании разрешения (открытого листа).

Квалифицированный состав преступления, предусмотренный ч. 2 статьи, предусматривает ответственность за те же деяния, совершенные:

а) должностным лицом с использованием своего служебного положения;

б) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Надругательство над телами умерших и местами их захоронения (**ст. 244 УК РФ**). Объект преступления - общественная нравственность в части уважительного отношения к памяти умерших.

Местами захоронения являются могилы, кладбища в целом, акрополи, склепы и т. п. К надмогильным сооружениям относятся памятники, надгробия, кресты, иные символы и т.п. Кладбищенские здания, предназначенные для погребальных церемоний, включают крематории, часовни, церкви, находящиеся на территории кладбища, и т. п.

Объективная сторона преступления выражается в надругательстве над телами умерших либо в уничтожении, повреждении или осквернении мест захоронения, надмогильных сооружений или кладбищенских зданий, предназначенных для церемоний в связи с погребением умерших или их поминовением.

Надругательство над телами умерших может выражаться в извлечении из могилы трупа или его останков, похищении находящихся на трупе или при нем предметов и т. п.

Уничтожение мест захоронения, надмогильных сооружений или кладбищенских зданий означает полную их ликвидацию любым способом.

Повреждение таких мест, зданий и сооружений означает их порчу, затрудняющую использование по прямому назначению, например для погребальной церемонии.

Осквернение выражается в учинении на надмогильных сооружениях или кладбищенских зданиях непристойных надписей, совершении в местах захоронения циничных действий и т. п.

Уголовное право

Раскопка древних захоронений не образует рассматриваемого состава преступления, однако при определенных условиях может квалифицироваться по ст. 243 УК РФ как уничтожение или повреждение памятников истории и культуры.

Преступление окончено с момента совершения действий, образующих надругательство над телами умерших или местами захоронения. При этом не имеет значения, осведомлены ли о совершенном преступлении родственники умершего.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее 16 лет.

Те же деяния, совершенные: а) группой лиц по предварительному сговору; б) по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы, а равно в отношении скульптурного, архитектурного сооружения, посвященного борьбе с фашизмом или жертвам фашизма, либо мест захоронения участников борьбы с фашизмом; в) с применением насилия или угрозой его применения, - наказываются по ч. 2 ст. 244 УК РФ.

Жестокое обращение с животными (**ст. 245 УК РФ**). Объект преступления - общественная нравственность в сфере взаимоотношений человека и животных.

Одушевленным предметом преступления могут являться любые млекопитающие животные (лошади, собаки, кошки и т.п.), принадлежащие государственным, муниципальным, коммерческим и другим организациям, гражданам или бесхозные, а также находящиеся в диком состоянии.

Объективная сторона преступления характеризуется жестоким обращением с животными, повлекшим их гибель или увечье, если это деяние совершено из хулиганских либо корыстных побуждений, или с применением садистских методов, или в присутствии малолетних.

Жестокое обращение может выражаться в избиении или членовредительстве животного, лишении его пищи и воды, подвешивании, умерщвлении посредством расчленения и т. п.

Садистские методы - это применение изощренных действий, когда виновному доставляет удовольствие наблюдать мучения животного (например, систематическое нанесение побоев, причинение многочисленных мелких травм, воздействие огнем и иные подобные действия, причиняющие животному особую боль).

Жестокое обращение с животным в присутствии малолетних имеет место в случаях, когда оно происходит на глазах у лиц, не достигших возраста 14 лет. При этом важно не только фактическое присутствие малолетних, но и осознание ими существа происходящего. В противном случае состав преступления отсутствует, поскольку в такой ситуации будет отсутствовать вредное воздействие на сознание ребенка и нравственные начала его формирования: например, ребенок грудного возраста не осознает происходящего или ребенок невменяем и т.п.

Окончено преступление после гибели или увечья животных. Состав преступления материальный.

Гибель означает наступление смерти животного.

Уголовное право

Однозначного понятия "увечье" не существует. С.И. Ожегов определяет увечье как нанесение ран, калечение. К увечью следует отнести телесные повреждения, раны, утрату органом его функций. Поэтому действия, повлекшие только расстройство здоровья без наличия указанных признаков, на наш взгляд, не образуют рассматриваемого состава преступления.

Субъективная сторона преступления предполагает прямой или косвенный умысел. Альтернативно-обязательным признаком состава преступления является мотив - хулиганские или корыстные побуждения.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированным видом (ч. 2) преступления является его совершение группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

ЛЕКЦИЯ 31**ЭКОЛОГИЧЕСКИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ****31.1. Понятие и виды экологических преступлений**

Функционирование общества неразрывно связано с преобразованием природной среды, извлечением и потреблением ее полезных свойств, созданием благоприятных экономических, организационных, правовых и иных условий для приумножения и воспроизводства природных богатств. Однако деятельность человека нередко сопряжена с такими нарушениями, которые причиняют серьезный, порой невосполнимый ущерб природной среде. Научно-технический прогресс, способствующий появлению новых технологических систем, иногда приводит к тому, что экологический вред, причиняемый природе человеком, приобретает опасные размеры, угрожающие самой биологической основе существования человечества. Общественная опасность предусмотренных в главе 26 УК РФ преступлений состоит и в том, что они посягают на человека через природу, посредством уничтожения или качественного ухудшения биологической основы его существования. Экологические преступления, кроме того, нарушают закрепленное в ст.42 Конституции Российской Федерации право человека на здоровую окружающую среду.

Видовым объектом экологических преступлений являются охраняемые уголовным законом общественные отношения по рациональному использованию природных ресурсов, сохранению благоприятной для человека и иных живых существ природной среды и обеспечению экологического правопорядка и безопасности населения.

Непосредственными объектами выступают общественные отношения по охране и рациональному использованию отдельных видов природных богатств и обеспечению экологической безопасности населения. Например, непосредственным объектом незаконной охоты (ст. 258 УК РФ) являются общественные отношения по охране и рациональному использованию диких зверей и птиц.

Важным признаком экологических преступлений является *предмет*, в качестве которого выступают различные компоненты природной среды (дикие животные, птицы, рыба и т. п.). Эти компоненты природной среды не обособлены предшествующим человеческим трудом от природных условий своего существования, находятся в состоянии естественной свободы (например, дикорастущий лес, рыба в естественных водоемах), а потому не являются имуществом. Предметом экологических преступлений могут быть также элементы природной среды, хотя и аккумулирующие в себе определенное количество человеческого труда, но остающиеся в природной среде или внесенные в нее для выполнения восстановительных функций (например, искусственно выращенные и выпущенные в водоемы мальки рыб). Именно по предмету экологические преступления отличаются от преступлений против собственности.

Уголовное право

С *объективной стороны* экологические преступления, как правило, выражаются в нарушении путем действия или бездействия соответствующих правил природопользования и охраны окружающей среды. Диспозиции норм, определяющие признаки таких преступлений, являются бланкетными.

Большинство экологических преступлений относится к категории материальных составов: нарушение правил охраны окружающей природной среды при производстве работ (ст. 246 УК РФ), загрязнение вод (ст. 250 УК РФ), загрязнение атмосферы (ст. 251 УК РФ) и др. Состав нарушения законодательства о континентальном шельфе и об исключительной экономической зоне РФ (ст. 253 УК РФ) сконструирован как формальный. Имеются и составы угрозы причинения вреда, например нарушение правил обращения с экологически опасными веществами и отходами (ст. 247 УК РФ).

Субъективная сторона большинства экологических преступлений характеризуется *неосторожной виной* по отношению к вредным последствиям, являющимся признаками как основных, так и квалифицированных составов. Нарушение соответствующих правил природопользования и охраны окружающей среды, наказуемое независимо от последствий, может быть только умышленным.

Уничтожение или повреждение лесов (ст. 261 УК РФ) предполагает как умышленную, так и неосторожную вину.

Субъектами экологических преступлений могут быть лица, достигшие 16 лет. В некоторых статьях предусмотрены признаки специального субъекта (ст. 246 УК РФ).

Экологические преступления - это предусмотренные главой 26 УК РФ общественно опасные деяния, посягающие на общественные отношения по сохранению благоприятной природной среды, рациональному использованию ее ресурсов и обеспечению экологической безопасности населения.

Исходя из непосредственного объекта экологические преступления подразделяются на экологические преступления общего характера и специальные экологические преступления. Первые посягают на природу в целом, вторые - на ее компоненты или составные части (воздух, воду и т. п.).

К экологическим преступлениям *общего характера* относятся преступные деяния, предусмотренные ст. 246-249 УК РФ. К *специальным* экологическим преступлениям относятся общественно опасные деяния, предусмотренные ст. 250-262 УК РФ.

31.2. Экологические преступления общего характера

Нарушение правил охраны окружающей среды при производстве работ (ст. 246 УК РФ).

Объект преступления - отношения экологической безопасности.

Объективную сторону преступления образует нарушение правил охраны окружающей среды при проектировании, размещении, строительстве, вводе в

Уголовное право

эксплуатацию и эксплуатации промышленных, сельскохозяйственных, научных и иных объектов, если это повлекло существенное изменение радиационного фона, причинение вреда здоровью человека, массовую гибель животных либо иные тяжкие последствия.

Нарушение правил охраны окружающей среды может быть совершено путем, как действия, так и бездействия. Правила охраны окружающей среды содержатся в законах и специальных подзаконных нормативных актах (например, в Федеральных законах от 10 января 2002 года № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды», от 9 января 1996 года «О радиационной безопасности населения» и др.).

Нарушение правил охраны окружающей среды может быть допущено при проектировании, размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию и эксплуатации атомных, тепло- и электростанций, химических предприятий, научно-исследовательских учреждений и центров с ядерными установками, предприятий по переработке отходов промышленного производства и других промышленных, сельскохозяйственных, научных и иных объектов.

Обязательным признаком объективной стороны преступления являются общественно опасные последствия в виде существенного изменения радиоактивного фона, причинения вреда здоровью человека, массовой гибели животных либо иных тяжких последствий. Эти последствия должны находиться в причинной связи с допущенными нарушениями правил охраны окружающей среды.

При существенном изменении радиоактивного фона речь идет о естественном радиоактивном фоне, т. е. дозе излучения, создаваемой космическим излучением и излучением природных радионуклидов, естественно распределенных в земле, воде, воздухе, других элементах биосферы, пищевых продуктах и организме человека. Изменение радиоактивного фона признается существенным, если это могло привести к облучению людей выше установленных норм или к радиоактивному загрязнению окружающей среды.

Под причинением вреда здоровью человека понимается причинение легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью хотя бы одного человека.

К иным тяжким последствиям, как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 5 ноября 1998 года «О практике применения судами законодательства об ответственности за экологические правонарушения», относятся существенное ухудшение качества окружающей среды или состояния ее объектов, устранение которого требует длительного времени и больших финансовых и материальных затрат; уничтожение отдельных объектов; деградация земель и иные негативные изменения окружающей среды, препятствующие ее сохранению и правомерному использованию.

Окончено преступление с момента наступления указанных вредных последствий.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной виной по отношению к вредным последствиям, хотя сами правила охраны окружающей среды могут быть нарушены как осознанно, так и неосознанно.

Субъект преступления специальный - лицо, ответственное за соблюдение правил охраны окружающей среды. Им может быть конструктор ядерного

Уголовное право

реактора, руководитель строительства промышленного, сельскохозяйственного, научного или иного объекта и т. п.

Нарушение правил обращения экологически опасных веществ и отходов (**ст. 247 УК РФ**). Объект преступления - отношения экологической безопасности.

Предметом преступления являются запрещенные виды опасных отходов, а предметом иных перечисленных в диспозиции действий - радиоактивные, бактериологические, химические вещества и отходы.

Запрещенными видами опасных отходов являются отходы токсичных химических препаратов, отходы атомной промышленности и др.

Радиоактивными веществами (источниками ионизирующего излучения и ядерными материалами) являются вещества, содержащие элементы, обладающие способностью превращения в другие элементы, сопровождающегося испусканием ядерных излучений. К радиоактивным веществам относятся природные радиоактивные элементы (уран, плутоний и др.). Радиоактивные вещества могут быть в газообразном, жидком или твердом состоянии, в упаковке, изделиях или ином виде.

Бактериологическими веществами являются микроскопические, преимущественно одноклеточные организмы, вызывающие болезни человека, животных и растений.

К химическим веществам относятся токсичные химические препараты, не подвергающиеся распаду и активно воздействующие на организм человека и окружающую природную среду; вредные химические вещества, используемые в сельскохозяйственном производстве (химические средства защиты растений, минеральные удобрения, биостимуляторы).

Радиоактивными, бактериологическими и химическими отходами являются материалы, дальнейшее использование которых в качестве радиоактивных, бактериологических и химических веществ не предусматривается.

Объективная сторона преступления характеризуется производством запрещенных видов опасных отходов, а также транспортировкой, захоронением, использованием или иным обращением радиоактивных, бактериологических, химических веществ и отходов с нарушением установленных правил.

Правила транспортировки, хранения, захоронения, использования или иного обращения с указанными веществами и отходами определяются Федеральным законом от 10 января 2002 года «Об охране окружающей среды» и специальными подзаконными нормативными актами. К нарушениям этих правил могут быть отнесены, в частности, хранение или захоронение радиоактивных материалов или отходов вне специально предназначенных мест; транспортировка радиоактивных, бактериологических или химических веществ в неисправных контейнерах.

Нарушение указанных правил влечет уголовную ответственность, если это создавало угрозу причинения существенного вреда здоровью человека или окружающей среде. Преступление окончено с момента создания реальной угрозы причинения существенного вреда здоровью людей или окружающей природной среде.

Субъективная сторона преступления предполагает умышленную или неосторожную форму вины.

Уголовное право

Субъектом преступления может быть лицо, на которое возложена обязанность по соблюдению правил обращения с экологически опасными веществами и отходами.

В ч. 2 ст. 247 УК РФ установлена ответственность за те же деяния, повлекшие загрязнение, отравление или заражение окружающей среды, причинение вреда здоровью человека либо массовую гибель животных, а равно совершенные в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации.

Под причинением вреда здоровью человека понимается причинение легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью хотя бы одного человека. Виновное отношение к этому последствию может быть только неосторожным.

Зонами экологического бедствия объявляются участки территории, где в результате хозяйственной или иной деятельности произошли глубокие необратимые изменения окружающей среды, повлекшие за собой существенное ухудшение здоровья населения, нарушение природного равновесия, разрушение естественных экологических систем, деградацию флоры и фауны.

Зонами чрезвычайной экологической ситуации признаются участки территории, где в результате хозяйственной или иной деятельности происходят устойчивые отрицательные изменения в окружающей природной среде, угрожающие здоровью населения, состоянию естественных экологических систем, генетических фондов растений и животных.

В соответствии с ч. 3 ст. 247 УК РФ более строго наказуемы деяния, предусмотренные ч. 1 или 2 данной статьи, повлекшие по неосторожности смерть человека либо массовое заболевание людей.

Таким образом, в силу прямого указания закона отношение лица к смерти человека или к массовому заболеванию людей как последствиям нарушения правил обращения с экологически опасными веществами и отходами может быть только в форме неосторожной вины.

Нарушение правил безопасности при обращении с микробиологическими либо другими биологическими агентами и токсинами (**ст. 248 УК РФ**). Объект преступления - экологическая безопасность.

В качестве предмета преступления выступают микробиологические и другие биологические агенты, а также биологические токсины.

К микробиологическим агентам относятся микроорганизмы, вызывающие болезни человека, животных и растений. Биологические агенты - это живые организмы, обладающие активным болезнетворным действием. Биологическими токсинами являются яды белковой структуры, выделяемые микроорганизмами.

Объективная сторона преступления характеризуется: а) нарушением правил безопасности при обращении с указанными предметами; б) последствиями в виде вреда здоровью человека, эпидемий, эпизоотий либо иных тяжких последствий; в) причинной связью между нарушениями и наступившими последствиями.

Специальные правила безопасности обращения с микробиологическими либо другими биологическими агентами и токсинами определяются в соответствующих нормативных актах. Причинение вреда здоровью человека охватывает легкий, средней тяжести или тяжкий вред здоровью хотя бы одного человека.

Уголовное право

Под эпидемией понимаются случаи массового заболевания людей определенной инфекционной болезнью. Эпизоотии - массовые заболевания среди животных.

Иные тяжкие последствия включают причинение крупного имущественного ущерба, вынужденное массовое переселение людей, остановку работы предприятий, учреждений, организаций и т. п.

Преступление признается оконченным в случае наступления указанных последствий.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной виной. Однако нарушение самих по себе правил безопасности может быть допущено намеренно.

Субъект преступления - лицо, на которое возложена обязанность по соблюдению правил безопасности при обращении с микробиологическими объектами, биологическими агентами и токсинами.

Нарушение правил обращения с указанными материалами, повлекшее по неосторожности смерть человека, наказывается по ч. 2 ст. 248 УК РФ.

Нарушение ветеринарных правил и правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений (**ст. 249 УК РФ**). Объект преступления - экологическая безопасность.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 249 УК РФ, выражается в нарушении ветеринарных правил, повлекшем распространение эпизоотии или иные тяжкие последствия.

В целях защиты животных от болезней, выпуска безопасных в ветеринарном отношении продуктов животноводства и защиты населения от болезней, общих для человека и животных, Законом РФ от 14 мая 1993 года «О ветеринарии» устанавливаются общие требования по предупреждению и ликвидации болезней животных и обеспечению безопасности в ветеринарном отношении продуктов животноводства. В развитие данного закона субъектами РФ применяются ветеринарные правила, соблюдение которых обеспечивает предупреждение различных заболеваний.

Нарушение ветеринарных правил может быть совершено путем действия либо бездействия и выражаться, например, в реализации и использовании для пищевых целей мяса, мясных продуктов, молока, молочных продуктов, иных продуктов животноводства, которые не подвергнуты в установленном порядке ветеринарно-санитарной экспертизе; производстве и использовании неблагоприятных в ветеринарном отношении кормов, явившихся причиной возникновения и распространения заразных болезней животных, и т.п.

Обязательным признаком объективной стороны преступления являются эпизоотии и иные тяжкие последствия, а также причинная связь между нарушением ветеринарных правил и указанными вредными последствиями.

К иным тяжким последствиям можно отнести падеж большого количества скота, причинение крупного имущественного ущерба и т.п.

Преступление окончено в случае наступления указанных последствий.

Субъективная сторона нарушения ветеринарных правил характеризуется неосторожной виной.

Уголовное право

Субъектом преступления могут быть как частные, так и должностные лица, на которых возложена обязанность соблюдать ветеринарные правила.

В ч. 2 ст. 249 УК РФ установлена ответственность за нарушение правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений, повлекшее по неосторожности тяжкие последствия.

В целях охраны от уничтожения и повреждения сельскохозяйственных культур и других растений устанавливаются специальные правила по борьбе с болезнями и вредителями растений.

Объективная сторона преступления выражается в нарушении правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений и содержащихся в нормативных актах, издаваемых федеральными органами власти, органами власти субъектов РФ и органами местного самоуправления, а также другими уполномоченными на то органами.

Нарушение таких правил рассматривается как преступление, если оно повлекло тяжкие последствия. К ним могут быть отнесены уничтожение или повреждение (до степени прекращения роста) леса, гибель диких животных, птиц и других объектов природы, заражение болезнями растений на значительных посевных площадях и т. п.

Момент окончания преступления связан с фактическим наступлением этих последствий. Остальные объективные и субъективные признаки анализируемого преступления аналогичны соответствующим признакам преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 249 УК РФ.

31.3. Специальные экологические преступления

Загрязнение вод (ст. 250 УК РФ). *Объект* преступления - отношения, возникающие по поводу обеспечения сохранности водных ресурсов как природного условия жизни и здоровья людей, функционирования сельскохозяйственного производства и рыболовства.

Предметом преступления являются поверхностные или подземные воды, а также источники питьевого водоснабжения.

В соответствии с Водным кодексом РФ *поверхностными* признаются воды, постоянно или временно находящиеся в поверхностных водных объектах. К ним относятся воды рек, озер, прудов и т. п. *Подземными* являются воды, в том числе минеральные, находящиеся в подземных водных объектах. К таковым, в частности, относятся воды, сосредоточенные в трещинах и пустотах горных пород, совокупность водоносных горизонтов, расположенных в недрах, и др.

Источниками питьевого водоснабжения являются специально устроенные водохранилища, водозаборные емкости и т. п.

Предметом рассматриваемого преступления выступают водные ресурсы в пределах территории страны, за исключением внутренних морских вод. Загрязнение внутренних морских вод, а также территориального моря РФ образует преступление, предусмотренное ст. 252 УК РФ.

Объективную сторону преступления образуют: а) загрязнение; б) засорение; в) истощение поверхностных или подземных вод, источников питьевого водоснабжения; г) иное изменение их природных свойств.

Уголовное право

Загрязнение означает сброс или поступление иным способом в водные области, а также образование в них вредных веществ, которые ухудшают качество поверхностных и подземных вод, источников питьевого водоснабжения, ограничивают использование либо негативно влияют на состояние дна и берегов водных объектов.

Засорение - это сброс или поступление иным способом в водные объекты предметов или взвешенных частиц, ухудшающих состояние и затрудняющих использование водных объектов.

Истощение вод - это устойчивое сокращение запасов и ухудшение качества поверхностных и подземных вод, а также источников питьевого водоснабжения.

Под *иным изменением природных свойств* поверхностных, подземных вод и источников питьевого водоснабжения понимается существенное изменение первоначального химического, физического или биологического состава, например существенное изменение теплового режима воды вследствие деятельности тепловых электростанций, угрожающей размножению многих видов рыб, и т. п.

Совершение любого из названных действий влечет уголовную ответственность по ч.1 ст. 250 УК РФ, если они повлекли причинение существенного вреда животному и растительному миру, рыбным запасам, лесному или сельскому хозяйству.

Существенный ущерб является оценочным признаком, устанавливаемым в каждом конкретном случае исходя из обстоятельств дела. Таковым, в частности, могут быть признаны гибель рыбы, уничтожение нерестилищ, существенное изменение вкусовых качеств рыбы, приведение в негодное состояние выпаса для скота и т. п.

Обязательному установлению подлежит также причинная связь между загрязнением вод и вредными последствиями.

Субъективная сторона преступления характеризуется *умыслом* или *неосторожностью*.

Субъектом преступления может быть лицо, достигшее возраста 16 лет.

В ч. 2 ст. 250 УК РФ установлена ответственность за загрязнение вод, повлекшее причинение вреда здоровью человека или массовую гибель животных, а равно совершенное на территории заповедника или заказника либо в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации.

Содержание большинства перечисленных признаков раскрыто при характеристике состава преступления, предусмотренного ст. 247 УК РФ.

В соответствии с Федеральным законом от 14 марта 1995 года «Об особо охраняемых природных территориях» государственные природные заповедники являются природоохранными, научно-исследовательскими и эколого-просветительскими учреждениями, имеющими целью сохранение и изучение естественного хода природных процессов и явлений, генетического фонда растительного и животного мира и сообществ растений и животных, типичных и уникальных экологических систем.

Государственными природными заказниками являются территории (акватории), имеющие особое значение для сохранения или восстановления природных комплексов или их компонентов и поддержания экологического

Уголовное право

баланса. В соответствии с ч. 3 ст. 250 УК РФ наказуемы деяния, предусмотренные ч. 1 или 2 данной статьи, повлекшие по неосторожности смерть человека.

Загрязнение атмосферы (ст. 251 УК РФ). *Объект* преступления - общественные отношения, возникающие по поводу обеспечения сохранности атмосферного воздуха от загрязнения.

Предметом преступления может быть только атмосферный воздух. Согласно Федеральному закону от 4 апреля 1999 года № 96-ФЗ «Об охране атмосферного воздуха» атмосферный воздух - это жизненно важный компонент окружающей природной среды, представляющий собой естественную смесь газов атмосферы, находящуюся за пределами жилых, производственных и иных помещений. Загрязнение воздуха производственных помещений при наличии признаков преступления может быть квалифицировано по ст. 143 УК РФ как нарушение правил охраны труда.

Объективная сторона преступления выражается в нарушении правил выброса в атмосферу загрязняющих веществ или в нарушении эксплуатации установок, сооружений и иных объектов, если это повлекло загрязнение или иное изменение природных свойств воздуха.

Федеральным законом «Об охране атмосферного воздуха» и другими нормативными актами в целях определения критериев безопасности и (или) безвредности воздействия химических, физических и биологических факторов на людей, растения и животных, особо охраняемые природные территории и объекты, а также в целях оценки состояния атмосферного воздуха устанавливаются гигиенические и экологические нормативы качества атмосферного воздуха и предельно допустимые уровни физического воздействия на него.

Нарушение правил выброса в атмосферу загрязняющих веществ выражается в выбросе в атмосферу вредных для здоровья людей отходов промышленного производства (дыма, пыли, газов и т. п.) в количестве, превышающем установленные нормативы предельно допустимой концентрации.

Нарушение правил эксплуатации установок, сооружений и иных объектов состоит, например, в эксплуатации указанных объектов при отсутствии фильтров очищения воздуха или с неисправными фильтрами; в отсутствии контрольно-измерительных приборов за выбросом газов и т. п.

Уголовная ответственность за нарушение указанных правил наступает при условии загрязнения или иного изменения природных свойств воздуха.

Загрязнением атмосферного воздуха признается насыщение его отходами промышленного производства (газами, пылью и т. п.) сверх установленных норм.

К иным изменениям природных свойств воздуха относятся изменения его теплового режима или химических свойств.

Окончено преступление в случае наступления вредных последствий в виде загрязнения воздуха или иного изменения его природных свойств.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной или неосторожной виной.

Субъектом преступления может быть лицо, достигшее возраста 16 лет.

Повышенная уголовная ответственность предусмотрена за те же деяния, повлекшие по неосторожности причинение вреда здоровью человека (ч. 2 ст. 251

Уголовное право

УК РФ), а также повлекшие по неосторожности смерть человека (ч. 3 ст. 251 УК РФ).

Загрязнение морской среды (ст. 252 УК РФ). *Объект* преступления - общественные отношения по поводу обеспечения охраны морской воды от загрязнения.

В отличие от преступления, предусмотренного ст. 250 УК РФ, *предметом* этого преступления является *морская среда*, т.е. внутренние морские воды, воды территориального моря РФ и воды открытого моря.

К внутренним морским водам относятся морские воды, расположенные в сторону берега от исходных линий, принятых для отсчета ширины территориального моря РФ, и воды открытого моря.

К территориальному морю РФ относятся прибрежные морские воды шириной 12 морских миль, отмеряемых в соответствии с нормами международного права и законодательством РФ.

Объективная сторона преступления выражается в загрязнении морской среды: а) из находящихся на суше источников; б) вследствие нарушения правил захоронения или сброса с транспортных средств или возведенных в море искусственных сооружений веществ и материалов, вредных для здоровья людей или водным биологическим ресурсам либо препятствующих правомерному использованию морской среды.

Понятие загрязнения, содержащееся в ст. 252 УК РФ не отличается от аналогичного понятия, содержащегося в ст. 250 УК РФ.

Загрязнение морской среды *из находящихся на суше источников* (промышленных, сельскохозяйственных и иных предприятий, железнодорожных и автомобильных цистерн и других объектов) выражается в сбросе в море веществ и материалов, вредных для здоровья человека или живых ресурсов моря либо препятствующих их правомерному использованию (например, минеральных удобрений, технических жиров, масел, нефтепродуктов и т. п.).

Загрязнение морской среды *вследствие нарушения правил захоронения* может состоять в погружении указанных веществ в воду и оставлении их в водной среде при отсутствии специального разрешения, вне разрешенных мест и т.п.

Загрязнение морской среды путем сброса с *транспортных средств или возведенных в море искусственных сооружений* указанных веществ заключается в удалении их из морских (грузовых, пассажирских и т.п.) и других плавучих средств (например, подъемных кранов), воздушных судов (гидросамолетов, вертолетов и т. п.), буровых установок в море.

Окончено преступление с момента загрязнения морской среды.

С *субъективной стороны* преступление может быть совершено только умышленно.

Субъект преступления - как руководители предприятий, капитаны плавучих средств, капитаны воздушных судов и т. п., так и рядовые работники платформ или иных искусственных возведенных в море конструкций, в чьи служебные обязанности входит недопущение сброса в море вредных веществ и материалов.

В ч. 2 ст. 252 УК РФ предусмотрена ответственность за те же деяния, причинившие *существенный вред* здоровью человека, водным биологическим

Уголовное право

ресурсам, окружающей среде, зонам отдыха либо другим охраняемым законом интересам.

Существенным вредом может быть признано возникновение у людей заболеваний, относящихся к разряду средней тяжести или тяжкого вреда здоровью (отношение к этим последствиям может быть только неосторожным), массовая гибель рыбы или иных живых ресурсов моря, загрязнение зон отдыха, которое делает невозможным их дальнейшее использование без существенных затрат на восстановление, и т. п.

Деяния, предусмотренные ч.1 и 2 настоящей статьи, повлекшие по неосторожности смерть человека, наказываются по ч. 3 ст. 252 УК РФ.

Нарушение законодательства РФ о континентальном шельфе и об исключительной экономической зоне РФ (ст. 253 УК РФ). Объект преступления - общественные отношения по поводу охраны живых ресурсов континентального шельфа и вод исключительной экономической зоны Российской Федерации. *Дополнительным объектом* выступает безопасность морского судоходства.

Объективную сторону преступлений образуют: а) незаконное возведение сооружений на континентальном шельфе Российской Федерации; б) незаконное создание вокруг них или в исключительной экономической зоне РФ зон безопасности; в) нарушение правил строительства, эксплуатации, охраны и ликвидации возведенных сооружений и средств обеспечения безопасности морского судоходства.

Согласно Федеральному закону от 30 ноября 1995 года «О континентальном шельфе Российской Федерации» *континентальный шельф* включает в себя морское дно и недра подводных районов, находящиеся за пределами территориального моря РФ на всем протяжении естественного продолжения ее сухопутной территории до внешней границы подводной окраины материка. Подводной окраиной материка является продолжение континентального массива РФ, включающего в себя поверхность и недра континентального шельфа, склона и подъема. Внутренней границей континентального шельфа является граница территориального моря. Внешняя граница континентального шельфа находится на расстоянии 200 морских миль от исходных линий, от которых отмеряется ширина территориального моря, при условии, что внешняя граница подводной окраины материка не простирается на расстояние более 200 морских миль. Если подводная окраина материка простирается на расстояние более 200 морских миль от указанных исходных линий, внешняя граница континентального шельфа совпадает с внешней границей подводной окраины материка, определяемой в соответствии с нормами международного права.

К *исключительной экономической зоне* РФ относятся прилегающие к ее побережью 200-мильные морские районы, находящиеся за пределами территориальных вод, на биологические и минеральные ресурсы которых распространяются ее права.

Зоны безопасности вокруг искусственных островов, установок и сооружений устанавливаются для проведения исследований, разведки и разработки естественных богатств континентального шельфа и иных работ и простираются не

Уголовное право

более чем на 50 метров от каждой точки внешнего края искусственных островов, установок, сооружений.

Возведение сооружений на континентальном шельфе (например, нефтяных скважин, буровых установок и т. п.), а также создание вокруг них или в исключительной экономической зоне РФ зон безопасности признается незаконным, если совершено без разрешения специально уполномоченных на то федеральных органов по геологии и использованию недр, по рыболовству, по науке и технической политике.

Нарушение правил строительства, эксплуатации, охраны и ликвидации возведенных на континентальном шельфе сооружений и средств обеспечения безопасности морского судоходства может выражаться, например, в эксплуатации буровых скважин без создания очистных сооружений и средств для приема нефтесодержащих вод и других вредных веществ; в необеспечении охраны сооружений и т. п. *Окончено* преступление с момента совершения любого из нарушений, указанных в ч. 1 ст. 253 УК РФ, независимо от того, повлекло ли это нарушение какие-либо вредные последствия.

Субъективная сторона преступления предполагает *умышленную вину*.

Субъектом преступления может быть достигшее 16-летнего возраста лицо.

Часть 2 ст. 253 УК РФ устанавливает ответственность за *исследование, разведку, разработку* естественных богатств континентального шельфа РФ или исключительной экономической зоны РФ, проводимые *без соответствующего разрешения*.

К естественным богатствам континентального шельфа или исключительной экономической зоны относятся минеральные и другие неживые ресурсы морского дна и его недр, а также живые организмы, относящиеся к «сидячим видам», т. е. организмы, которые в тот период, когда возможен их промысел, находятся в неподвижном состоянии на морском дне или под ним либо не способны передвигаться иначе, как находясь в постоянном физическом контакте с морским дном или его недрами.

Исследование, разведка, разработка естественных богатств континентального шельфа РФ или исключительной экономической зоны страны признаются незаконными, если они осуществляются без лицензии, выданной специально уполномоченным на то федеральным органом по геологии и использованию недр по согласованию со специально уполномоченным на то федеральным органом по обороне и рядом других органов.

Преступление является *умышленным*.

Порча земли (ст. 254 УК РФ). **Объект** преступления - общественные отношения, возникающие по поводу обеспечения сохранности земли от загрязнения.

Предмет преступления - земли любого назначения: сельскохозяйственные, населенных пунктов, лесного фонда и т. п.

Объективную сторону преступления образуют: а) отравление; б) загрязнение; в) иная порча земли вредными продуктами хозяйственной или иной деятельности вследствие нарушения правил обращения с удобрениями, стимуляторами роста растений, ядохимикатами и иными опасными химическими

Уголовное право

или биологическими веществами при их хранении, использовании и транспортировке.

Отравление, загрязнение или иная порча земли являются результатом нарушения правил обращения с указанными веществами при их хранении, использовании и транспортировке, например приведение земли в негодность вследствие применения ядохимикатов с нарушением правил, уничтожения плодородного слоя почвы и т. п.

Уголовная ответственность за порчу земли наступает при условии причинения вреда здоровью человека или окружающей среде.

Под *причинением вреда здоровью человека* понимаются заболевания, классифицируемые как легкий, средней тяжести или тяжкий вред здоровью.

Вред окружающей среде может выразиться в уничтожении плодородного слоя почвы на значительной территории, гибели большого количества животных и птиц и т. п.

Окончено преступление в случае наступления вредных последствий в виде причинения вреда здоровью человека или окружающей среде.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной виной по отношению к вредным последствиям, хотя сами по себе правила обращения с указанными вредными веществами могут быть нарушены сознательно.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

В ч. 2 ст. 254 УК РФ предусмотрена *повышенная ответственность* за порчу земли в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации.

По ч. 3 ст. 254 УК РФ наказуема порча земли, повлекшая по неосторожности смерть человека.

Нарушение правил охраны и использования недр (ст. 255 УК РФ).
Объект преступления - общественные отношения по поводу обеспечения рационального использования недр.

В соответствии с Законом РФ от 21 февраля 1992 года «О недрах» (с последующими изменениями) недра являются частью земной коры, расположенной ниже почвенного слоя, а при его отсутствии - ниже земной поверхности и дна водоемов и водотоков, простирающейся до глубин, доступных для геологического изучения и освоения.

Объективная сторона преступления выражается: а) в нарушении правил охраны и использования недр при проектировании, размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию и эксплуатации горнодобывающих предприятий или подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых; б) в самовольной застройке площадей залегания полезных ископаемых.

Недра могут быть предоставлены гражданам и юридическим лицам для геологического изучения, включающего поиск и оценку месторождений полезных ископаемых; разведки и добычи полезных ископаемых, в том числе использования отходов горнодобывающего и связанных с ним перерабатывающих производств; строительства и эксплуатации подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых для других указанных в Законе «О недрах»

Уголовное право

целей. Пользование недрами должно осуществляться с соблюдением требований по их охране и рациональному использованию.

Нарушение правил охраны и использования недр при проектировании, размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию и эксплуатации горнодобывающих предприятий или подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых, может выражаться, например, в несоблюдении правил охраны месторождений полезных ископаемых от затопления, обводнения при строительстве горнодобывающих предприятий (шахт, рудников и др.); в несоблюдении установленного порядка консервации предприятий по добыче полезных ископаемых и подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых, и т. п.

Самовольная застройка площадей залегания полезных ископаемых имеет место в тех случаях, когда она осуществлена без разрешения федерального органа управления государственным фондом недр или его территориальных подразделений и районов государственного горного надзора. Застройка площадей залегания полезных ископаемых допускается с разрешения указанных органов только при условии обеспечения возможности извлечения полезных ископаемых или доказанности экономической целесообразности застройки.

Обязательным признаком объективной стороны преступления являются общественно опасные последствия в виде причинения *значительного ущерба*. Признание ущерба значительным зависит от конкретных обстоятельств дела и определяется исходя из величины утраты балансовых запасов полезных ископаемых при самовольной застройке площадей их залегания; степени порчи полезных ископаемых при строительстве горнодобывающих предприятий и т. п.

Окончено преступление в случае причинения значительного ущерба.

Субъективная сторона преступления характеризуется *умышленной виной*.

Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 16 лет.

Незаконная добыча (вылов) водных биологических ресурсов (ст. 256 УК РФ). **Объект** преступления - общественные отношения по поводу охраны и рационального использования водных биологических ресурсов как составной части природной среды, необходимой для жизни человека.

Предметом преступления являются рыбы, морские звери и иные водные животные, а также промысловые морские растения.

К предмету преступления относятся различные породы рыб, как морские, так и пресноводные. Морскими зверями являются морские млекопитающие (моржи, тюлени, нерпы, дельфины и т. п.). К иным водным биологическим ресурсам относятся водные беспозвоночные: раки, крабы, креветки, кальмары, гребешки, трепанги, устрицы, мидии, морские звезды и т. п. К промысловым морским растениям относится, например, ламинария.

С объективной стороны преступление выражается в незаконной добыче (вылове) рыбы, морского зверя и иных водных животных или промысловых морских растений, совершенной: а) с причинением крупного ущерба; б) с применением самоходного плавающего транспортного средства или взрывчатых и химических веществ, электричества либо иных способов массового истребления указанных водных животных и растений; в) в местах нереста или на миграционных

Уголовное право

путях к ним; г) на особо охраняемых природных территориях либо в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации.

Диспозиция ст. 256 УК РФ является бланкетной, поэтому для определения объективных и субъективных признаков преступления необходимо обратиться к нормативным актам, регламентирующим порядок промышленного, спортивного и любительского рыболовства (лова рыб, водных животных и промысловых растений).

Отношения в области рыболовства и охраны водных животных регулируются: Законом РФ от 24 апреля 1995 года «О животном мире»; Положением о лицензировании промышленного рыболовства и рыбоводства; Положением о лицензировании деятельности по организации спортивного и любительского лова ценных видов рыб, водных животных и растений, утвержденным постановлениями Правительства Российской Федерации от 6 сентября 1995 года № 967 и № 968; правилами рыболовства, действующими на территории соответствующих бассейновых управлений и другими нормативными актами, принимаемыми органами государственной власти и местного самоуправления.

Добыча рыбы, морского зверя и иных водных животных или промысловых морских растений признается незаконной, если она совершена без надлежащего разрешения (лицензии), либо в запретное время, либо в запрещенных местах, а также запрещенными способами лова.

Добыча является *незаконной*, когда она осуществляется без лицензии или с просроченной лицензией; не тем лицом, которому выдано разрешение (лицензия), или сопряжена с выловом рыб, водных животных либо морских промысловых растений сверх количества, указанного в разрешении (лицензии).

Добыча *в запретное время* выражается в том, что она производится в то время, когда всякая рыбная ловля запрещена, или в сроки, запрещенные для лова определенных видов рыб, водных животных либо морских промысловых растений.

Запрещенными для лова местами признаются специально указанные в соответствующих нормативных актах места, где добыча рыбы, водных животных или морских промысловых растений не разрешается. Так, запрещен лов рыбы у мостов, шлюзов, плотин на расстоянии ближе 500 метров и т. п.

Уголовная ответственность за незаконную добычу рыбы, водных животных и морских промысловых растений наступает при наличии обстоятельств, указанных в пп. «а» - «г» ч. 1 ст. 256 УК РФ. Незаконная добыча рыбы и водных животных, осуществляемая при отсутствии перечисленных в диспозиции ч.1 ст. 256 УК РФ обстоятельств, влечет административную ответственность.

Крупный ущерб, являющийся последствием незаконной добычи, определяется исходя из конкретных обстоятельств дела. Пленум Верховного Суда Российской Федерации в постановлении «О практике применения судами законодательства об ответственности за экологические правонарушения» разъяснил, что при решении вопроса о том, является ли ущерб крупным, необходимо учитывать количество добытого, поврежденного или уничтоженного, распространенность животных, их отнесение к специальным категориям, например к редким и исчезающим видам, экологическую ценность, значимость для конкретного места обитания, а также иные обстоятельства содеянного.

Уголовное право

Незаконная добыча с применением самоходного плавающего транспортного средства означает использование в процессе лова катеров, моторных лодок и других самоходных плавающих транспортных средств. Использование указанных транспортных средств не для лова, а для доставки виновного к месту незаконной добычи не образует состава преступления.

Применение в процессе добычи взрывчатых и химических веществ, электричества либо иных способов массового истребления рыбы, других водных животных и промысловых морских растений предполагает производство взрывов, использование отравляющих химических веществ и других способов массового истребления указанных животных и растений.

Незаконная добыча рыбы, водных животных и промысловых морских растений признается также преступлением в случаях, когда она осуществляется в местах нереста или на миграционных путях к ним либо на территории заповедника, заказника, а также в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации.

Преступление имеет материально-формальный состав. В случае незаконной добычи рыб, водных животных или морских промысловых растений, причинившей крупный ущерб, преступление *окончено с момента наступления указанных вредных последствий*. При незаконной добыче с применением самоходного транспортного плавающего средства или взрывчатых, химических веществ, электричества либо иных способов массового истребления рыбы, водных животных и морских промысловых растений, в местах нереста или на миграционных путях к ним, на территории заповедника, заказника либо в зоне экологического бедствия или зоне чрезвычайной экологической ситуации преступление *окончено с момента начала лова* независимо от того, были добыты рыба, водные животные или морские промысловые растения или нет. Местом совершения преступления являются только воды, входящие в территорию РФ.

С субъективной стороны преступление может быть совершено только с *прямым умыслом*.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

В ч. 2 ст. 256 УК РФ установлена ответственность за незаконную добычу котиков, морских бобров или иных морских млекопитающих в открытом море или в запретных зонах.

Предметом данного преступления являются морские котики и морские бобры (другое название - калан, морская выдра, камчатский бобр), а также иные морские млекопитающие.

Объективная сторона преступления выражается в добыче морских котиков, морских бобров и иных морских млекопитающих в открытом море (за пределами 12-мильной зоны) либо в запретных зонах (специальных заповедниках, отведенных для размножения животных).

Правилами охраны и добычи морских млекопитающих промысел котиков ограничен (разрешается исключительно государственным организациям по разрешительным билетам и только в определенных местах), а каланов запрещен полностью. Поэтому *незаконной*, влекущей уголовную ответственность, признается добыча морских котиков или морских бобров, осуществляемая без

Уголовное право

разрешения органов рыбоохраны либо хотя и при наличии разрешения, но в местах, не указанных в разрешении.

Субъективная сторона преступления характеризуется *прямым умыслом*.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

В ч. 3 ст. 256 УК РФ установлена ответственность за деяния, предусмотренные ч.1 и 2 настоящей статьи, совершенные лицом с использованием своего служебного положения либо группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Нарушение правил охраны водных биологических ресурсов (ст. 257 УК РФ). **Объект** преступления - общественные отношения по поводу обеспечения сохранности водных биологических ресурсов от истребления при производстве лесосплава, взрывных и других работ.

С **объективной стороны** преступление характеризуется: а) производством лесосплава; б) строительством мостов, дамб; в) транспортировкой древесины и другой лесопродукции с лесосек; г) осуществлением взрывных и иных работ; д) эксплуатацией водозаборных сооружений и перекачивающих механизмов с нарушением правил охраны водных биологических ресурсов.

Правила охраны водных биологических ресурсов содержатся в Водном кодексе РФ и других нормативных актах. В соответствии с этими правилами запрещаются: использование для сплава леса рек, являющихся местами нереста лососевых и осетровых рыб; производство без разрешения органов рыбоохраны в рыбохозяйственных водоемах взрывных работ; сброс в рыбохозяйственные водоемы неочищенных, необезвреженных сточных вод промышленных, коммунальных, сельскохозяйственных и других предприятий и т. п.

Обязательным признаком объективной стороны преступления являются *общественно опасные последствия* в виде массовой гибели рыбы или других водных животных, уничтожения в значительных размерах кормовых запасов либо иные тяжкие последствия.

Состав преступления материальный. *Окончено* преступление в случае наступления указанных вредных последствий.

Субъективная сторона преступления характеризуется *умышленной виной*.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет, как руководитель, так и исполнитель работ, осуществляемых с нарушением правил охраны рыбных запасов.

Незаконная охота (ст. 258 УК РФ). **Объект** преступления - общественные отношения по поводу рационального использования, охраны и обеспечения экологически необходимой численности диких животных.

Предметом незаконной охоты являются дикие звери и птицы, находящиеся в состоянии естественной свободы. Истребление домашних животных и птиц, оказавшихся по тем или иным причинам в охотничьих угодьях, либо уничтожение и добычу диких животных, содержащихся в неволе или находящихся в питомниках и вольерах, следует рассматривать как хищение или уничтожение чужого имущества.

Объективную сторону преступления образует незаконная охота на диких зверей и птиц, если это деяние совершено: а) с причинением крупного ущерба; б) с применением механического транспортного средства или воздушного судна,

Уголовное право

взрывчатых веществ, газов или иных способов массового уничтожения птиц и зверей; в) в отношении птиц и зверей, охота на которых полностью запрещена; г) на территории заповедника, заказника либо в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации.

Охотой признаются выслеживание с целью добычи, преследование и сама добыча диких зверей и птиц. Нахождение в охотничьих угодьях с ружьем, собаками, ловчими птицами, капканами и другими орудиями охоты либо с добытой продукцией охоты приравнивается к охоте.

Производство охоты регулируется правилами, издаваемыми федеральными, местными органами государственной власти, а также органами местного самоуправления.

Правом охоты пользуются все граждане РФ, достигшие 18-летнего возраста, имеющие охотничий билет и состоящие членами общества охотников, сдавшие испытания по охотничьему минимуму и уплатившие пошлину. Охотники, заключившие договоры с заготовительными организациями, штатные охотники, охотники промысловых хозяйств и т. п. получают право на охоту с 14-летнего возраста независимо от вступления в члены общества охотников, но при условии уплаты государственной пошлины. Охотники из числа коренного населения народов Севера пользуются правом охоты также с 14-летнего возраста независимо от вступления в общество охотников без уплаты государственной пошлины.

Незаконной является охота: без надлежащего разрешения (охота без охотничьего билета, при отсутствии лицензии, путевки); в запретных местах (например, в зеленых зонах вокруг городов); в запрещенные сроки (в то время, когда запрещена всякая охота либо охота на определенные виды зверей и птиц); запрещенными орудиями и способами (например, путем выгона животных на гладкий лед и т. п.).

Уголовная ответственность за незаконную охоту наступает при наличии обстоятельств, перечисленных в пп. «а» - «г» ч. 1 ст. 258 УК РФ.

Понятие *крупного ущерба* в ст. 258 УК не отличается от аналогичного понятия, содержащегося в ст. 256 УК РФ.

К *транспортным средствам или воздушным судам* относятся мотоциклы, автомобили, моторные лодки, катера, самолеты, вертолеты и другие механические транспортные средства. Под *применением* транспортных средств или воздушных судов понимается их использование в качестве средства охоты: выслеживание, преследование, добывание путем наезда и т. п. Не могут быть признаны орудиями преступления транспортные средства или воздушные суда, если они использовались лишь для доставки нарушителя к месту незаконной охоты или вывоза добытого.

Наряду с *применением взрывчатых веществ и газов* уголовно наказуемую охоту образует *применение иных способов массового уничтожения* птиц и зверей (например, выжигание растительности в местах концентрации животных).

Перечень зверей и птиц, *охотиться на которых полностью запрещено*, дается в правилах охоты. Так, запрещается в течение всего года охота на белого медведя, уссурийского тигра, речного бобра, пятнистого оленя, зубра, марала, на все виды лебедей.

Уголовное право

Состав преступления материально-формальный. Незаконная охота, причинившая крупный ущерб, сформулирована как материальный состав. Для признания ее *оконченным* преступлением обязательно наступление указанных вредных последствий.

Незаконная охота при обстоятельствах, указанных в пп. «б» - «г» ч.1 ст. 258 УК РФ, сконструирована как формальный состав. Преступление при этом окончено с момента начала выслеживания или преследования зверей и птиц независимо от того, были ли они добыты или нет.

Субъективная сторона преступления предполагает *прямой умысел*.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

В ч. 2 ст. 258 УК РФ предусмотрена ответственность за незаконную охоту, совершенную лицом *с использованием своего служебного положения* либо *группой лиц по предварительному сговору* или *организованной группой*.

Уничтожение критических местообитаний для организмов, занесенных в Красную книгу РФ (ст. 259 УК РФ). **Объект** преступления - общественные отношения по поводу сохранности организмов, занесенных в Красную книгу РФ.

Предметом преступления являются критические места обитания организмов, занесенных в Красную книгу РФ.

Критическими местами обитания организмов, занесенных в Красную книгу, являются специально выделяемые защитные участки территорий (акваторий), необходимые для осуществления жизненных циклов редких, уникальных, находящихся под угрозой исчезновения и ценных в хозяйственном и научном отношении животных (размножения, выращивания молодняка, нагула, отдыха, миграции и др.).

Объективную сторону преступления образует уничтожение критических местообитаний для организмов, занесенных в Красную книгу РФ, повлекшее гибель популяций этих организмов.

Уничтожение означает приведение в полную непригодность критических местообитаний указанных организмов, исключаящее осуществление в них жизненных циклов (размножение, нагул и т. п.).

Состав преступления материальный. Преступление считается *оконченным* в случае гибели (полного исчезновения) популяций организмов, занесенных в Красную книгу РФ.

Субъективная сторона преступления характеризуется как *умышленной*, так и *неосторожной виной*.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Незаконная порубка деревьев и кустарников (ст. 260 УК РФ). **Объект** преступления - общественные отношения по поводу охраны и рационального использования лесов как важной части природной среды.

Предметом преступления выступают: а) деревья, кустарники и лианы в лесах первой группы; б) деревья, кустарники и лианы, произрастающие в особо защитных участках лесов всех групп; в) деревья, кустарники и лианы, не входящие в лесной фонд или запрещенные к порубке.

В соответствии с ЛК РФ от 29 января 1997 года лесной фонд страны состоит из лесов и предоставленных для ведения народного хозяйства земель. Лесной

Уголовное право

фонд относится к первой, второй и третьей группам лесов, а первая группа лесов - к категориям защитности. К первой группе относятся леса, выполняющие водоохранные, защитные, санитарно-гигиенические и оздоровительные функции, и леса особо охраняемых территорий. Ко второй группе лесов относятся леса в районах с высокой плотностью населения и развитой сетью транспортных путей, имеющие средообразующие, защитные и ограниченные эксплуатационные функции, а также леса в районах с недостаточными лесными ресурсами, для сохранения защитных функций которых требуется ограниченный режим пользования лесным фондом. К третьей группе лесов относятся леса многолесных районов, имеющие преимущественно эксплуатационное значение и предназначенные для непрерывного удовлетворения потребностей народного хозяйства в древесине без ущерба для экологических функций этих лесов.

Исходя из природоохранных, экологических и социальных функций лесов государственными органами управления лесным хозяйством выделяются особо защитные участки леса, например места обитания и распространения редких и находящихся под угрозой исчезновения диких животных, растений и т. д.

С объективной стороны преступление состоит в незаконной порубке, а равно в повреждении до степени прекращения роста деревьев, кустарников и лиан в лесах первой группы либо в особо защитных участках лесов всех групп, а также деревьев, кустарников и лиан, не входящих в лесной фонд или запрещенных к порубке, если эти деяния совершены в значительном размере.

Незаконной порубкой признается совершенное без разрешения отделение дерева и кустарника от корня путем срубания, спиливания, корчевания и другими способами. Право на порубку дает лесорубочный билет (ордер). Незаконной признается порубка хотя бы и при наличии билета (ордера), но произведенная не на отведенном участке или не в том количестве.

Объективную сторону преступления образует также *незаконное повреждение* деревьев, кустарников и лиан до степени прекращения их роста.

Уголовная ответственность за незаконную порубку деревьев, кустарников и лиан, а также за их повреждение до степени прекращения роста наступает при условии, если эти деяния совершены в значительном размере. *Значительным размером* согласно примечанию к ст. 260 УК РФ признается исчисленный по таксам ущерб, превышающий десять тысяч рублей.

Состав преступления материальный. Преступление считается *оконченным* с момента причинения значительного ущерба.

Субъективная сторона преступления характеризуется *умышленной виной*.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

В ч. 2 ст. 260 УК РФ предусмотрена ответственность за незаконную порубку, а равно повреждение до степени прекращения роста деревьев, кустарников и лиан в лесах всех групп, а также насаждений, не входящих в лесной фонд, если эти деяния совершены: группой лиц (п. «а»); лицом с использованием своего служебного положения (п. «в»); в крупном размере (п. «г»).

В соответствии с примечанием к ст. 260 УК РФ *крупным размером* в настоящей статье признается исчисляемый по установленным таксам ущерб, превышающий сто тысяч рублей.

Уголовное право

Согласно ч. 3 ст. 260 УК РФ наказуемы деяния, предусмотренные ч.1 или 2 настоящей статьи, совершенные *в особо крупном размере, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой*.

В соответствии с примечанием к ст. 260 УК РФ *особо крупным* размером в настоящей статье признается исчисляемый по установленным таксам ущерб, превышающий двести пятьдесят тысяч рублей.

Уничтожение или повреждение лесов (ст. 261 УК РФ). Объект преступления - общественные отношения, складывающиеся по поводу охраны лесов.

Предметом преступления выступают леса, а равно насаждения, не входящие в лесной фонд. В лесной фонд, в частности, не входят: защитные лесные насаждения и другая древесная и кустарниковая растительность на землях сельскохозяйственного назначения; защитные лесные насаждения в полосах отвода железных, автомобильных дорог и каналов; озеленительные насаждения и группы деревьев в городах и других населенных пунктах, произрастающие на землях, не отнесенных к городским лесам; деревья и группы деревьев на приусадебных, дачных и садовых участках.

Объективную сторону преступления образуют уничтожение или повреждение лесов, а равно насаждений, не входящих в лесной фонд, в результате неосторожного обращения с огнем или иными источниками повышенной опасности.

Уничтожение лесов или насаждений означает полное сгорание лесного массива или насаждений, а повреждение - сгорание значительной их части.

К источникам повышенной опасности относятся транспортные средства (автомобили, поезда и т. п.), линии электропередач.

Как неосторожное обращение с огнем расценивается непринятие мер противопожарной безопасности при нахождении в лесу или проведении в нем либо рядом с ним работ (например, оставление в лесу непогашенного костра; эксплуатация автомобилей, тракторов без искрогасителя на выхлопной трубе).

Окончено преступление в случае уничтожения или повреждения лесов или других насаждений.

Субъективная сторона преступления - *неосторожная вина*.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

В ч. 2 ст. 261 УК РФ установлена ответственность за *умышленное* уничтожение или повреждение лесов, а равно насаждений, не входящих в лесной фонд, путем поджога, иным общеопасным способом либо в результате загрязнения вредными веществами, отходами, выбросами или сбросами.

Нарушение режима особо охраняемых природных территорий и природных объектов (ст. 262 УК РФ). Объектом преступления являются общественные отношения по поводу сохранности особо охраняемых территорий и природных объектов.

Объективную сторону преступления образует нарушение режима заповедников, заказников, национальных парков, памятников природы и других особо охраняемых государством природных территорий, повлекшее причинение значительного ущерба.

Уголовное право

Согласно Федеральному закону от 14 марта 1995 года «Об особо охраняемых природных территориях» такими территориями являются участки земли, водной поверхности и воздушного пространства над ними, где располагаются природные комплексы и объекты, которые имеют особое природоохранное, научное, культурное, эстетическое, рекреационное и оздоровительное значение, которые изъяты решениями органов государственной власти полностью или частично из хозяйственного использования и для которых установлен режим особой охраны.

К *особо охраняемым природным территориям* относятся: государственные природные заповедники, в том числе биосферные; национальные парки; природные парки; государственные природные заказники; памятники природы; дендрологические парки и ботанические сады; лечебно-оздоровительные местности и курорты.

Нарушение режима особо охраняемых природных территорий и природных объектов может выразиться, например, в проведении на этих территориях различных работ (строительных, земляных), добыче полезных ископаемых и т. п.

Обязательным признаком объективной стороны преступления является причинение *значительного ущерба*, устанавливаемого в каждом конкретном случае исходя из обстоятельств дела. Состав преступления материальный. *Оконченным* преступление считается в случае наступления указанных вредных последствий.

Субъективная сторона преступления характеризуется *умышленной формой вины*.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

ЛЕКЦИЯ 32

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ БЕЗОПАСНОСТИ ДВИЖЕНИЯ И ЭКСПЛУАТАЦИИ ТРАНСПОРТА

32.1. Общая характеристика преступлений против безопасности движения и эксплуатации транспорта

Под транспортом (от лат. *transportare* — перевозить, перемещать) понимается отрасль материального производства, осуществляющая перевозки людей и грузов.

Различают наземный, воздушный и водный транспорт. К наземным видам транспорта относится железнодорожный, автомобильный и трубопроводный транспорт. К водному относят морской и речной виды транспорта, а к воздушному — авиационный.

В зависимости от назначения различают транспорт общего и необщего пользования. Транспорт общего пользования обслуживает процесс производственного обращения и население. К транспорту необщего пользования относят транспорт, предназначенный для внутризаводского перемещения сырья, полуфабрикатов, готовых изделий и т. п., а также транспорт личного пользования.

В зависимости от характера выполняемой работы транспорт подразделяют на пассажирский и грузовой.

Транспорт и его составляющие (в том числе транспортные средства) имеют исключительно большое значение в жизни общества, оказывая огромное влияние на эффективность народного хозяйства, функционирование объектов жизнеобеспечения городов и других населенных пунктов, на темпы и успехи предпринимательской и иной деятельности людей. Все виды транспортных средств являются не только техническими устройствами, облегчающими жизнь и деятельность людей, но и наиболее распространенным источником повышенной опасности. При неумелом либо легкомысленном обращении с транспортными средствами могут наступить и нередко наступают тяжкие и особо тяжкие последствия, сопряженные с гибелью людей, причинением им того или иного вреда здоровью либо серьезного имущественного ущерба населению, государственным или коммерческим организациям. Нередко аварии, катастрофы, крушения и дорожно-транспортные происшествия происходят вследствие недоброкачественного ремонта, а равно выпуска в эксплуатацию непригодных для этого средств подвижного железнодорожного транспорта, средств воздушного, морского и речного транспорта, а также автотранспортных и электротранспортных средств. В других случаях транспортные преступления становятся возможными потому, что к управлению транспортными средствами были допущены люди, по своему физическому состоянию или здоровью не способные обеспечить безопасную эксплуатацию транспорта.

Обеспечение безопасного функционирования всех видов транспорта в современных условиях рассматривается в качестве одной из актуальных задач государства, его специальных ведомств и общества в целом.

Уголовное право

Согласно ст. 1 Федерального закона от 10 января 2003 г. «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» железнодорожный транспорт в РФ во взаимодействии с организациями других видов транспорта призван своевременно и качественно обеспечивать потребности физических и юридических лиц и государства в перевозках железнодорожным транспортом, способствовать созданию условий для развития экономики и обеспечения единства экономического пространства на территории России.

В последние годы в нашей стране принят ряд важных законодательных и иных нормативных правовых актов, направленных на обеспечение устойчивого и безопасного функционирования всех видов транспорта. В их числе назовем Федеральный закон от 10 декабря 1995 г. «О безопасности дорожного движения», Воздушный кодекс РФ от 19 марта 1997 г., Федеральный закон от 24 июля 1998 г. «О государственном контроле за осуществлением международных автомобильных перевозок и об ответственности за нарушение порядка их выполнения», Кодекс внутреннего водного транспорта РФ, Федеральный закон от 10 января 2003 г. «О железнодорожном транспорте Российской Федерации», Устав железнодорожного транспорта РФ от 10 января 2003 г., Указ Президента РФ от 15 июня 1998 г. «О дополнительных мерах по обеспечению безопасности дорожного движения», Кодекс РФ об административных правонарушениях и др.

В разделе IX Особенной части УК 1996 г. выделена специальная, 27-я глава, посвященная преступлениям против безопасности движения и эксплуатации транспорта. Она включает восемь составов преступлений. В доктрине уголовного права и следственно-судебной практике такие преступления чаще называются транспортными преступлениями, и в последующем изложении материала мы будем пользоваться этим понятием.

Видовым объектом транспортных преступлений является состояние защищенности личности, общества и государства от внутренних и внешних угроз в целом. Видовым объектом транспортных преступлений является состояние защищенности личности, общества и государства от угроз в связи с эксплуатацией транспортных средств.

Непосредственным объектом рассматриваемых преступлений является защищенность личности, общества и государства от угроз в связи с эксплуатацией и использованием отдельными видами транспорта.

Предметом транспортных преступлений является подвижной состав железнодорожного транспорта (локомотивы, электровозы, вагоны, дрезины и др.), средства воздушного, морского, речного, автомобильного (механического) транспорта и электротранспорта, средства сигнализации или связи, а равно иное транспортное оборудование, пути сообщения, транспортные коммуникации и магистральные трубопроводы.

С объективной стороны транспортные преступления выражаются в совершении виновными определенных действий (деятельности) либо в бездействии, которые проявляются в нарушении каких-либо установленных федеральными законами или иными нормативными правовыми актами либо техническими нормативами или условиями правил, направленных на обеспечение безопасного функционирования железнодорожного, воздушного, морского,

Уголовное право

речного транспорта, автотранспорта и городского электротранспорта, а равно магистральных трубопроводов.

Большинство составов транспортных преступлений сформулировано по типу материальных, когда в диспозициях соответствующих статей (или частей статей) УК указывается на наступление определенных преступных последствий в результате нарушения тех или иных правил безопасности движения и эксплуатации транспортного средства либо иной правонарушающей деятельности. Лицо несет уголовную ответственность за транспортное преступление лишь при условии, если наступившее преступное последствие находится в причинной связи с нарушением тех или иных правил безопасности движения или эксплуатации соответствующего транспортного средства, с разрушением или повреждением путей сообщения, средств сигнализации или связи, других предметов транспортного оборудования и т. п.

Субъектами одних транспортных преступлений могут быть только работники транспортных организаций и объединений (специальные субъекты), прошедшие специальную профессиональную подготовку, получившие сертификат или иной допуск к работе на том или ином транспортном средстве или в сфере транспортного обслуживания безопасного функционирования соответствующего вида транспорта (составы преступлений, предусмотренных ст. 263, 266, 269 и 270 УК РФ). **Субъектами** ряда других транспортных преступлений могут быть как лица, имеющие специальную профессиональную подготовку и являющиеся работниками транспортных организаций, так и лица, не являющиеся работниками транспортных организаций (например, преступлений, предусмотренных ст. 264, 267 и 268 УК РФ).

Уголовная ответственность за транспортные преступления по общему правилу наступает с 16 лет. Однако за приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения (ст. 267 УК РФ) ответственность наступает с 14 лет. Во всех случаях должно быть установлено, что лицо, совершившее транспортное преступление, является вменяемым.

С **субъективной стороны** большинство транспортных преступлений совершаются по неосторожности — при наличии либо легкомыслия, либо небрежности. Однако некоторые транспортные преступления с субъективной стороны характеризуются умышленной виной (приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения — ст. 267 УК РФ, неоказание капитаном судна помощи терпящим бедствие — ст. 270 УК РФ).

Для удобства изучения транспортных преступлений в учебной литературе их условно объединяют (классифицируют) по тому или иному основанию (критерию).

С учетом особенностей объективной стороны составов транспортных преступлений мы выделим:

- 1) преступления, связанные с нарушением правил безопасности движения и эксплуатации транспортных средств (ст. 263—264, 271 УК РФ);
- 2) преступления, связанные с обеспечением безопасных условий функционирования транспорта (ст. 266—268, 270 УК РФ);
- 3) иные транспортные преступления (ст. 264.1, 269 УК РФ).

32.2. Преступления, связанные с нарушением правил безопасности движения и эксплуатации транспортных средств

Нарушение правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного или водного транспорта (ст. 263 УК РФ). Общественная опасность нарушения правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного, морского и речного транспорта заключается в том, что в результате этого происходят крушения поездов, в том числе пассажирских, катастрофы воздушного транспорта или аварии на водном транспорте, влекущие за собой не только тяжелые человеческие жертвы, но и причинение особо крупного имущественного ущерба государственным или коммерческим организациям, при этом дезорганизуется нормальное функционирование соответствующего вида транспорта, подрывается доверие населения к услугам, предоставляемым транспортными организациями.

Объектом рассматриваемого состава преступления является защищенность личности, общества и государства от угроз в связи с эксплуатацией железнодорожного, воздушного, морского или речного транспорта.

Предметом данного преступления являются самодвижущиеся технические средства, относящиеся к железнодорожному подвижному составу, воздушному или водному (морскому и речному) транспорту.

Под железнодорожным подвижным составом понимаются локомотивы, грузовые вагоны, пассажирские вагоны локомотивной тяги и мотор-вагонный подвижной состав, а также иной подвижной состав, предназначенный для обеспечения осуществления перевозок и функционирования инфраструктуры железнодорожного подвижного состава. К таковому относятся тепловозы, электровозы и другие локомотивы, пассажирские и товарные поезда, электрички как совокупность локомотива (электровоза) и системы вагонов, соответствующим образом взаимосвязанных определенной системой тормозных узлов и средств сигнализации. К железнодорожным подвижным транспортным средствам следует относить отдельно функционирующие маневровые локомотивы пристанционного использования, аварийные и снегоочистительные поезда, дрезины ограниченного движения и поезда метрополитена.

Поезда на рельсовой основе в шахтах горной промышленности, а также трамваи (в том числе скоростные) к железнодорожному транспорту не относятся.

Под воздушными транспортными средствами понимаются самолеты, вертолеты, мотодельтапланы, дирижабли и иные летательные аппараты (кроме воздушных шаров, зондов, управляемых человеком космических ракет), используемые для перевозки пассажиров или грузов по воздуху либо для выполнения каких-либо иных работ (например, для монтажа высотных строительных конструкций, для тушения лесных пожаров, для подкормки сельскохозяйственных посевов или для борьбы с сельскохозяйственными вредителями и т. п.).

К водным транспортным средствам относятся надводные корабли, теплоходы, парусные суда, дизель-электроходы, атомоходы, рыболовные морские сейнеры, речные и морские самоходные баржи, речные и морские катера и другие плавучие средства. Водные транспортные средства подразделяются на

Уголовное право

речные и морские. Под морскими транспортными средствами понимаются различные виды водного транспорта, осуществляющие перевозки пассажиров или груза по морским путям, а равно производящие иные виды хозяйственно-экономической деятельности на море (рыболовные и китобойные суда, ледоколы, баржи, лихтеры и другие плавучие средства). Речными транспортными средствами считаются такие виды водного транспорта, которые осуществляют перевозки пассажиров и грузов по естественным (реки и озера) и искусственным (каналы, водохранилища) водным путям либо производят на водных путях иные виды работ (например, монтаж магистральных трубопроводов через судоходные реки и озера). Водные пути — это водные пространства, используемые для судоходства, сплава леса или ведения других работ. По смыслу ст. 263 не относятся к водным транспортным средствам военные корабли всех типов и видов, подводные лодки военного назначения. Нарушение правил вождения или эксплуатации военных кораблей, повлекшее по неосторожности смерть либо иные тяжкие последствия, квалифицируется как воинское преступление по ст. 352. Водными транспортными средствами не признаются также подводные морские аппараты всех видов, спускаемые на те или иные морские глубины в исследовательских целях.

С **объективной стороны** рассматриваемое преступление выражается в нарушении правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного, морского или речного транспорта лицом, в силу выполняемой работы или занимаемой должности обязанным соблюдать эти специальные правила.

Под безопасностью движения и эксплуатации железнодорожного транспорта понимается состояние защищенности процесса движения железнодорожного подвижного состава и самого железнодорожного подвижного состава, при котором отсутствует недопустимый риск возникновения транспортных происшествий и их последствий, влекущих за собой причинение вреда жизни или здоровью граждан, вред окружающей среде, имуществу физических и юридических лиц. Правила безопасности движения и эксплуатации того или иного вида транспорта устанавливаются федеральными законами о соответствующем виде транспорта, а также другими нормативными правовыми актами. Например, правила безопасности движения и эксплуатации железнодорожного транспорта устанавливаются Федеральным законом от 10 января 2003 г. «О железнодорожном транспорте Российской Федерации», Уставом железнодорожного транспорта РФ от 10 января 2003 г., Инструкцией по сигнализации на железных дорогах Российской Федерации, утвержденной Министром путей сообщения РФ 26 апреля 1993 г., Инструкцией по движению поездов и маневровой работе на железных дорогах, Правилами технической эксплуатации железных дорог и др.

Правила безопасности движения и эксплуатации воздушного транспорта устанавливаются Воздушным кодексом РФ от 19 марта 1997 г., Положением о Единой системе управления воздушным движением Российской Федерации от 6 октября 1994 г., Положением о федеральной системе обеспечения защиты деятельности гражданской авиации от актов незаконного вмешательства от 30 июня 1994 г., а также другими нормативными правовыми актами, издаваемыми в установленном порядке Федеральной авиационной службой России.

Уголовное право

Соответствующие правила безопасности движения и эксплуатации морского и речного транспорта устанавливаются федеральными законами либо постановлениями Правительства РФ или нормативными правовыми актами соответствующих федеральных ведомств (например, Федеральный закон «О внутренних морских водах, территориальном море и прилегающей зоне Российской Федерации»).

Нарушения правил безопасности движения в поездной и маневровой работе на железных дорогах подразделяются на крушения поездов, аварии, особые случаи брака и случаи брака в работе.

К крушениям поездов, например, относятся столкновения пассажирских или грузовых поездов с другими поездами или подвижным составом, сходы подвижного состава в пассажирских или грузовых поездах на перегонах и станциях, в результате которых погибли или получили тяжкий вред здоровью люди либо повреждены локомотивы или вагоны до степени исключения их из инвентаря.

Обязательным признаком объективной стороны состава преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 263 УК РФ, является причинение по неосторожности в результате нарушения тех или иных правил безопасности движения и эксплуатации транспортных средств тяжкого вреда здоровью человека. Понятие тяжкого вреда здоровью человека уже раскрывалось ранее. При этом между названными выше преступными последствиями и нарушением правил безопасности движения и эксплуатации транспортного средства должна быть установлена причинная связь.

С субъективной стороны рассматриваемое преступление характеризуется неосторожностью в виде легкомыслия или небрежности по отношению к наступившим преступным последствиям. Если нарушение правил безопасности движения и эксплуатации транспортного средства осуществлено умышленно в целях причинения тяжкого вреда здоровью человека, содеянное должно квалифицироваться, как преступление против здоровья человека (ст. 111 УК РФ).

Субъектом рассматриваемого преступления может быть только лицо, на котором в силу выполняемой работы или занимаемой должности лежала обязанность соблюдать правила безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного, морского или речного транспорта.

В случаях, когда соответствующее транспортное средство было незаконно захвачено посторонним лицом, допустившим при этом нарушение правил безопасности движения и эксплуатации транспорта, повлекшее последствия, указанные в ч. 1—3 ст. 263 УК РФ, уголовная ответственность наступает по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 211 и 263 УК РФ.

Рассматриваемое преступление без квалифицирующих признаков (ч. 1 ст. 263 УК РФ) относится к категории преступлений небольшой тяжести.

В ч. 2 предусматривается повышенная ответственность за данное деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека.

Такое преступление относится к категории преступлений средней тяжести.

В ч. 3 ст. 263 УК РФ в качестве особо квалифицирующего признака данного преступления предусматривается причинение по неосторожности смерти двум

Уголовное право

или более лицам. При наличии этого квалифицирующего признака содеянное рассматривается как тяжкое преступление.

Нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств (ст. 264 УК РФ). Общественная опасность данного преступления заключается в том, что в результате нарушения правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств гибнут люди или им причиняется различный по степени тяжести вред здоровью, при этом причиняется тот или иной имущественный вред владельцам транспортных средств.

Основным **объектом** рассматриваемого преступления выступает состояние защищенности личности и общества от угроз в связи с нарушениями правил безопасности движения и эксплуатации транспортных средств. Дополнительным объектом этого преступления является жизнь или здоровье граждан, а также имущественные интересы граждан, государственных и коммерческих организаций.

Предметом этого преступления служат автомобили, трамваи и другие механические транспортные средства. Как указывается в примечании к ст. 264, под другими механическими транспортными средствами в настоящей статье понимаются троллейбусы, а также трактора и иные самоходные машины, мотоциклы и иные механические транспортные средства. В Правилах дорожного движения Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства РФ от 23 октября 1993 г. № 1090 (с изменениями, внесенными постановлением Правительства от 28 июня 2002 г. № 472), сказано, что под механическим транспортным средством понимается транспортное средство, кроме мопеда, приводимое в движение двигателем.

С **объективной стороны** деяние, предусмотренное ч. 1 ст. 264 УК РФ, выражается в нарушении правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств лицом, управляющим автомобилем, трамваем либо другим механическим транспортным средством.

В перечне неисправностей и условий, при которых запрещается эксплуатация транспортных средств, среди других неисправностей в Правилах дорожного движения названы нарушение герметичности системы питания (п. 6.2), отсутствие предусмотренных конструкцией транспортного средства зеркала заднего вида, стекла (п. 7.1), неисправность звукового сигнала (п. 7.2), отсутствие ремней безопасности, если их установка предусмотрена конструкцией транспортного средства (п. 7.9), и др.

Согласно п. 2 ст. 19 Федерального закона от 10 декабря 1995 г. «О безопасности дорожного движения» запрещается эксплуатация транспортных средств, владельцами которых не исполнена установленная федеральным законом обязанность по страхованию своей гражданской ответственности.

В постановлении 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» указывается, что, признавая лицо виновным в нарушении правил безопасности движения и эксплуатации транспортных средств, суды обязаны указывать в приговорах, какие именно правила им нарушены и в чем конкретно выразилось это нарушение.

Уголовное право

Обязательным признаком объективной стороны состава преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 264 УК РФ, является причинение в результате нарушения правил по неосторожности тяжкого вреда здоровью человека. Тяжкий вред здоровью человека определяется судебно-медицинской экспертизой. По смыслу ст. 264 УК РФ речь идет о причинении вреда лицу, не имеющему отношения к управлению транспортным средством. Эти последствия должны находиться в причинной связи с допущенным нарушением правил. Рассматриваемое преступление считается оконченным деянием с момента наступления указанных в законе последствий.

С **субъективной стороны** данное преступление характеризуется неосторожной виной в виде легкомыслия или небрежности. Нарушение правил дорожного движения или эксплуатации транспортного средства может быть сознательным, однако, отношение к наступившим последствиям этого нарушения всегда неосторожное. Содеянное следует квалифицировать по статьям УК РФ о преступлениях против жизни и здоровья, если будет установлено, что лицо, управлявшее транспортным средством, умышленно причинило смерть или вред здоровью с использованием транспортного средства в качестве орудия этого преступления.

Субъектом рассматриваемого преступления может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, независимо от наличия у него удостоверения (сертификата) на право управления данным транспортным средством.

Деяние, предусмотренное ч. 1 ст. 264 УК РФ, относится к категории преступлений небольшой тяжести.

Часть 2 ст. 264 предусматривает ответственность за нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств, совершенное лицом, находящимся в состоянии опьянения, повлекшее по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью человека.

Нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств признается совершенным при квалифицирующем признаке, если в результате этих действий наступила по неосторожности смерть человека (ч. 3 ст. 264 УК РФ).

Если же в результате нарушения правил дорожного движения, совершенного лицом, находящимся в состоянии опьянения, была причинена по неосторожности смерть человеку, то ответственность наступает по ч. 4 ст. 264 УК РФ.

Содеянное квалифицируется по ч. 5 ст. 264 УК РФ, если деяние, предусмотренное ч. 1 настоящей статьи, повлекло смерть двух или более лиц.

Если же в результате нарушения правил дорожного движения, совершенного лицом, находящимся в состоянии опьянения, была причинена по неосторожности смерть двух или более лиц, то содеянное квалифицируется по ч. 6 ст. 264 УК РФ.

Нарушение правил международных полетов (ст. 271 УК РФ). Общественная опасность нарушения правил международных полетов заключается в том, что в результате таких действий нарушается полный и исключительный суверенитет Российской Федерации над ее воздушным пространством, а также создается угроза подрыва обороноспособности страны, столкновения и гибели гражданских и военных воздушных судов, их экипажей и

Уголовное право

пассажиров, порождается обстановка возможности возникновения межгосударственных конфликтов.

Основным **объектом** рассматриваемого преступления является состояние защищенности личности, общества и государства от угроз, связанных с нарушениями правил международных полетов. Дополнительным объектом этого преступления может быть военная безопасность, жизнь и здоровье людей, имущество государственных и коммерческих организаций, в том числе иностранных.

С **объективной стороны** это преступление выражается в несоблюдении командиром воздушного судна и его экипажем во время международного полета указанных в разрешении маршрутов, мест посадки, воздушных ворот, высоты полета или ином нарушении правил международных полетов. В интересах обеспечения безопасности полетов воздушных судов, защиты суверенитета над воздушным пространством государств, обеспечения их военной безопасности разработаны определенные правила международных полетов.

В частности, в ст. 6 Конвенции о международной гражданской авиации от 7 декабря 1944 г. указывается, что никакие регулярные международные воздушные сообщения не могут осуществляться над территорией или на территории договаривающегося государства, кроме как по специальному разрешению или с иной санкции этого государства и в соответствии с условиями такого разрешения или санкции. В ст. 9 этой конвенции также предусматривается, что каждое государство вправе по соображениям военной необходимости или общественной безопасности ограничить или запретить полеты воздушных судов других государств над определенными зонами своей территории при условии, что в этом отношении не будет проводиться никакого различия между занятыми в регулярных международных воздушных сообщениях воздушными судами данного государства и воздушными судами других государств, занятыми в аналогичных сообщениях. Такие запретные зоны должны иметь разумные размеры и местоположение, с тем, чтобы без необходимости не создавать препятствий для аэронавигации.

В Российской Федерации такие участки воздушных трасс для международных полетов определены постановлением Правительства РФ от 15 мая 1998 г. № 515-р.

Согласно ч. 1 ст. 79 Воздушного кодекса РФ международным полетом считается полет воздушного судна в воздушном пространстве более чем одного государства. Правила международных полетов в воздушном пространстве Российской Федерации определяются в ст. 79—82 Воздушного кодекса РФ. Правила международных полетов, аэронавигационная информация относительно международных воздушных трасс, международных аэропортов и открытых для международных полетов воздушных судов аэродромов, а также другая информация, необходимая для осуществления международных полетов воздушных сообщений, публикуются в Сборнике аэронавигационной информации Российской Федерации. В этих правилах определены регламенты полетов и маневрирования воздушных судов в воздушном пространстве нашей страны, порядок въезда и выпуска на территорию нашей страны пассажиров, экипажа или

Уголовное право

груза воздушных судов, паспортного и таможенного контроля и карантина, досмотра воздушных судов и т. п.

Рассматриваемое деяние характеризуется формальным составом и считается оконченным преступлением с момента нарушения соответствующих правил таких полетов воздушным судном.

С **субъективной стороны** данное преступление может совершаться как умышленно, так и по неосторожности. При умышленном нарушении правил международных полетов мотивами содеянного могут быть хулиганские побуждения, соображения корыстного характера (например, при выполнении задания о доставке наркотиков из сопредельного государства) и другие соображения.

Субъектом этого преступления может быть как командир воздушного судна иностранного государства, так и командир воздушного судна нашей страны, а равно любое другое лицо, управляющее частным воздушным судном, достигшее 16-летнего возраста и обладающее вменяемостью. Это может быть гражданин России, иностранного государства либо лицо без гражданства.

Нарушение правил международных полетов относится к категории преступлений небольшой тяжести.

32.3. Преступления, связанные с обеспечением безопасных условий функционирования транспорта

Недоброкачественный ремонт транспортных средств и выпуск их в эксплуатацию с техническими неисправностями (ст. 266 УК РФ). *Общественная опасность* недоброкачественного ремонта транспортных средств и выпуск их в эксплуатацию с техническими неисправностями заключается в том, что такого рода действия способны вызвать крушение или аварию железнодорожного транспортного средства, катастрофу самолета, аварию на море или на другом водном пути судна морского или речного транспорта, в результате этого гибнут люди или причиняется вред их здоровью, наносится крупный материальный ущерб гражданам, государственным и коммерческим организациям.

Подобные преступления в нашей стране не являются редкостью.

Основным объектом рассматриваемого преступления является состояние защищенности личности, общества и государства от угроз в связи с недоброкачественным ремонтом транспортных средств и эксплуатацией их в технически неисправном состоянии. **Дополнительным объектом** этого преступления являются жизнь и здоровье людей.

Предметом данного преступления являются транспортные средства наземного, воздушного или водного транспорта, пути сообщения, средства сигнализации или связи, а равно иное транспортное оборудование, обеспечивающее безопасность движения и эксплуатации транспорта.

Под *путями сообщения* понимается комплекс сооружений и устройств, образующих дорогу с направляющей рельсовой колеей. Железнодорожный путь сообщения состоит из верхнего строения — рельсов, шпал, стрелочных переводов, мостовых брусьев, балластного слоя, земляного полотна (насыпей,

Уголовное право

выемок) с дренажными устройствами, а также искусственных сооружений (мостов, путепроводов, тоннелей и т. п.). Такой путь оборудуется сигнальными знаками (указателями, пикетными столбиками и т. п.).

Под *средствами сигнализации и связи* понимается совокупность устройств, обеспечивающих передачу сигналов или какой-либо иной информации.

Под *предметами* иного транспортного оборудования подразумевается совокупность технических устройств, обеспечивающих безопасную эксплуатацию данного транспортного средства (например, трап речного и воздушного судна, подножка вагона пассажирского поезда и др.).

С **объективной стороны** рассматриваемое преступление выражается в недоброкачественном ремонте указанных выше транспортных средств, путей сообщения, средств сигнализации и связи либо иного транспортного оборудования или в выпуске соответствующих транспортных средств в эксплуатацию с техническими неисправностями.

Под *ремонт* (от французского слова remonter — монтировать, снова собирать) понимается исправление повреждений, замена элементов, починка. Различают текущий ремонт, под которым понимается замена или восстановление сменных деталей; средний ремонт, сопровождающийся частичной разборкой устройства и его восстановлением; а также капитальный ремонт, выражающийся в полной разборке устройства с заменой всех изношенных деталей. Выделяют также плановый и неплановый ремонт. Ремонт транспортных средств, путей сообщения, средств сигнализации или связи, а равно иного транспортного оборудования следует считать недоброкачественным, если он осуществлен с нарушением установленных технических условий или стандартов.

Под *выпуском в эксплуатацию транспортного средства с техническими неисправностями* понимается разрешение на использование транспортного средства по его технико-производственному назначению.

Обязательным признаком объективной стороны данного состава преступления является причинение по неосторожности тяжкого вреда здоровью человека в результате названных выше действий. Эти последствия должны находиться в причинной связи с недоброкачественным ремонтом транспортных средств, путей сообщения, средств сигнализации или связи либо иного транспортного оборудования, а равно с выпуском транспортного средства в эксплуатацию с техническими неисправностями. Рассматриваемое преступление относится к материальным составам и считается оконченным с момента наступления указанных в законе последствий.

С **субъективной стороны** данное преступление характеризуется неосторожной виной в виде легкомыслия либо небрежности.

Субъектом этого преступления может быть только вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, которое в силу специального поручения по работе несет ответственность за качество ремонта транспортных средств, путей сообщения, средств сигнализации или связи либо иного транспортного оборудования, а также лицо, несущее ответственность за техническое состояние транспортных средств и за выпуск таких транспортных средств в эксплуатацию.

Это деяние при отсутствии квалифицирующих признаков (ч. 1 ст. 266 УК РФ) относится к преступлениям небольшой тяжести.

Уголовное право

Квалифицирующим признаком этого преступления (ч. 2 ст. 266 УК РФ) является наступление в результате совершения указанных в законе действий по неосторожности смерти человека. В этом случае данное деяние относится к категории преступлений средней тяжести.

Особо квалифицирующим признаком рассматриваемого преступления (ч. 3 ст. 266 УК РФ) является причинение по неосторожности смерти двум или более лицам. Содеянное в таком случае расценивается как тяжкое преступление.

Приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения (ст. 267 УК РФ). *Общественная опасность* рассматриваемого преступления заключается в том, что такими действиями создается угроза безопасности движения и эксплуатации транспортных средств, ставится под угрозу жизнь и здоровье людей, а также причиняется имущественный вред государственным, муниципальным и коммерческим организациям либо иным собственникам. Кроме того, указанные выше действия дезорганизуют нормальное функционирование железнодорожного, воздушного, водного, автомобильного транспорта и городского электротранспорта, что влечет за собой причинение огромных убытков государству, а также хозяйствующим субъектам.

Основным объектом рассматриваемого преступления является защищенность личности, общества и государства от угроз в связи с приведением в негодность транспортных средств, путей сообщения, а равно блокированием транспортных коммуникаций. Дополнительным объектом этого преступления являются жизнь и здоровье людей, чужая собственность, порядок управления и др.

Предметом данного преступления являются транспортные средства наземного, воздушного и водного транспорта, пути сообщения, средства сигнализации или связи, другое транспортное оборудование.

С объективной стороны состав приведения в негодность транспортных средств или путей сообщения выражается в следующих альтернативных действиях — в разрушении, повреждении или в приведении иным способом в негодное для эксплуатации состояние транспортного средства, путей сообщения, средств сигнализации или связи либо другого транспортного оборудования, а равно в блокировании транспортных коммуникаций.

Под *разрушением транспортного средства, путей сообщения или иных технических устройств*, о которых говорится в ч. 1 ст. 267 УК РФ, понимается приведение их в полную непригодность для функционального использования.

Под *повреждением транспортного средства, путей сообщения или иных устройств* понимается частичное приведение их в непригодное для эксплуатации состояние, однако при этом сохраняется возможность их восстановления путем ремонта и дальнейшей эксплуатации.

Под *иным способом приведения в негодное состояние транспортного средства, путей сообщения, средств сигнализации или связи, другого транспортного оборудования* понимается использование виновным для этого веществ, материалов и жидкостей, установка технических устройств, которые делают невозможным нормальное функционирование транспортного средства, путей сообщения, средств сигнализации или связи и т. п. (например, смазывание на подъеме рельсов смазочными материалами, введение в средства

Уголовное право

сигнализации или связи жидких или сыпучих веществ, блокирующих нормальное функционирование соответствующих устройств, и т. п.).

Под *блокированием транспортных коммуникаций* понимается перекрытие железной дороги или автомагистрали, подъездов к определенным объектам путем устройства заграждений, скопления большого числа людей.

Примерами блокирования железной дороги могут служить акции шахтеров Кемеровской области и других регионов страны в 1998 г. в порядке протеста против задержки выдачи зарплаты, перекрытие железнодорожных подъездов к теплоэлектростанции на Сахалине, взлетной полосы женами военнослужащих на одном из военных аэродромов.

Обязательным признаком объективной стороны рассматриваемого состава преступления является наступление по неосторожности общественно опасных последствий в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека либо причинения крупного ущерба государству, иному собственнику или владельцу. За рассматриваемые действия уголовная ответственность наступает при условии, если наступившие по неосторожности последствия находятся в причинной связи с разрушением, повреждением или приведением иным способом в негодное для эксплуатации состояние транспортного средства, путей сообщения, средств сигнализации или связи либо другого транспортного оборудования, а равно в связи с блокированием транспортных коммуникаций.

Под *крупным ущербом* следует понимать материальный вред, превышающий 500 тыс. рублей.

С **субъективной стороны** данное преступление характеризуется неосторожностью по отношению к последствиям. Вина может быть в виде легкомыслия или небрежности. Если лицо указанные выше действия совершило умышленно, имея цель подрыва экономической безопасности и обороноспособности Российской Федерации, содеянное квалифицируется как диверсия (ст. 281 УК РФ).

Субъектом рассматриваемого преступления может быть любое вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста. Это деяние при отсутствии квалифицирующих признаков (ч. 1 ст. 267 УК РФ) относится к категории преступлений средней тяжести.

Квалифицирующим признаком рассматриваемого деяния (ч. 2 ст. 267 УК РФ) является причинение по неосторожности смерти человеку. Как и применительно к ч. 1 ст. 267 УК РФ, наступление смерти должно быть причинно обусловлено действиями виновного, связанными с приведением в непригодность транспортных средств или путей сообщения. При наличии этого квалифицирующего признака содеянное расценивается как тяжкое преступление.

Особо **квалифицирующим признаком** состава приведения в негодность транспортных средств или путей сообщения (ч. 3 ст. 267 УК РФ) является причинение по неосторожности смерти двум или более лицам. В этом случае содеянное считается тяжким преступлением.

Нарушение правил, обеспечивающих безопасную работу транспорта (ст. 268 УК РФ). Общественная опасность нарушения правил, обеспечивающих безопасную работу транспорта, заключается в том, что в результате наступают последствия, предусмотренные в ст. 263 и 264 УК РФ.

Уголовное право

Основным объектом рассматриваемого преступления является состояние защищенности личности и общества от угроз, связанных с нарушениями правил, обеспечивающих безопасную работу транспорта, дополнительным — жизнь и здоровье людей.

С **объективной стороны** это деяние при отсутствии квалифицирующих признаков (ч. 1 ст. 268 УК РФ) выражается в нарушении пассажиром, пешеходом или другим участником движения (кроме лиц, указанных в ст. 263 и 264 УК РФ) правил безопасности движения или эксплуатации транспортных средств.

Такое нарушение, например, может заключаться в неразрешенном вхождении пассажира в кабину пилотов самолета и вмешательстве в управление им во время взлета или посадки, во вмешательстве в действия капитана речного или морского судна при швартовке к причалу, в переходе пешеходом перекрестка улицы на красный сигнал светофора, если это повлекло необходимость экстренного торможения автомобиля или выезд его на тротуар, остановочную площадку, на которых находились пострадавшие в результате этого люди.

Обязательным признаком объективной стороны состава преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 268 УК РФ, является причинение по неосторожности тяжкого вреда здоровью человека. По смыслу ст. 268 речь идет о причинении такого вреда не нарушителю правил, обеспечивающих безопасную работу транспорта, а другим участникам дорожного движения. Наступившее последствие должно быть в причинной связи с нарушением правил, обеспечивающих безопасную работу транспорта. Это преступление считается оконченным с момента наступления указанных в ч. 1 ст. 268 УК РФ последствий.

С **субъективной стороны** нарушение правил, обеспечивающих безопасную работу транспорта, характеризуется неосторожной виной при наличии легкомыслия или небрежности.

Субъектом этого преступления может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, кроме лиц, указанных в ст. 263 и 264 УК РФ.

Подпадающее под признаки ч. 1 ст. 268 УК РФ деяние относится к категории преступлений небольшой тяжести.

Квалифицирующим признаком рассматриваемого преступления является наступление по неосторожности смерти человека в результате нарушения правил, обеспечивающих безопасную работу транспорта. Содеянное в этом случае квалифицируется по ч. 2 ст. 268 УК РФ и расценивается как преступление средней тяжести.

Особо квалифицирующим признаком рассматриваемого преступления является наступление по неосторожности смерти двух или более лиц (ч. 3 ст. 268 УК РФ). Содеянное при таком квалифицирующем признаке признается тяжким преступлением.

Неоказание капитаном судна помощи терпящим бедствие (ст. 270 УК РФ). Данный состав преступления по УК РФ 1996 г. существенно реконструирован по сравнению с составом неоказания помощи при столкновении судов или несообщения названия судна, предусмотренным ст. 204 УК РСФСР 1960 г. Состав неоказания капитаном судна помощи терпящим бедствие опирается на положения ст. 98 Конвенции ООН по морскому праву от 10 декабря 1982 г., согласно которой каждое государство вменяет в обязанность капитану любого судна, плавающего

Уголовное право

под его флагом, в той мере, в какой капитан может это сделать, не подвергая серьезной опасности судно, экипаж или пассажиров:

- оказывать помощь любому обнаруженному в море лицу, которому угрожает гибель;

- следовать со всей возможной скоростью на помощь терпящим бедствие, если ему сообщено, что они нуждаются в помощи, поскольку на такое действие с его стороны можно разумно рассчитывать;

- после столкновения оказать помощь другому судну, его экипажу и его пассажирам и, когда это возможно, сообщить этому другому судну наименование своего судна, порт его регистрации и ближайший порт, в который оно зайдет.

Основным объектом рассматриваемого преступления являются защищенность личности, общества и государства от угроз, связанных с эксплуатацией морского и речного транспорта. Дополнительным объектом является жизнь и здоровье людей, а также имущество граждан, государственных и коммерческих организаций.

С **объективной стороны** рассматриваемое преступление выражается в невыполнении капитаном судна его международно-правовой обязанности по оказанию терпящим бедствие на море или на ином водном пути (судоходном озере или реке) при наличии в создавшейся обстановке реальной возможности оказания помощи людям, терпящим бедствие, без серьезной опасности для своего судна, его экипажа и пассажиров.

Рассматриваемое преступление относится к формальным составам и считается оконченным с момента бездействия капитана в условиях необходимости оказания помощи терпящим бедствие на море или ином водном пути.

С **субъективной стороны** это преступление совершается с прямым либо косвенным умыслом, когда капитан судна сознает наличие обстановки, в которой на море или ином водном пути терпят бедствие люди, и возможность без серьезной опасности для своего судна, экипажа и пассажиров оказать терпящим бедствие необходимую помощь, однако не желает этого делать или безразлично относится к своей обязанности.

Мотивами такого поведения капитана могут быть враждебное отношение к экипажу и пассажирам судна другой страны, ложно понятые интересы службы, карьеристские соображения и другие побуждения.

Субъектом данного преступления может быть только капитан судна или лицо, выполняющее обязанности капитана во время его болезни или в связи с его отпуском. По смыслу ст. 270 УК РФ речь идет о капитане судна, плавающего под флагом Российской Федерации. Если рассматриваемое преступление совершено в открытом море в отношении российского судна, его экипажа и пассажиров капитаном судна, плавающего под флагом иностранного государства, то в соответствии с ч. 3 ст. 12 он может быть признан субъектом состава преступления, предусмотренного ст. 270 УК РФ, и быть привлечен к уголовной ответственности.

Состав неоказания капитаном судна помощи терпящим бедствие относится к преступлениям небольшой тяжести.

32.4. Иные транспортные преступления

Нарушение правил дорожного движения лицом, подвергнутым административному наказанию (ст. 264.1 УК РФ)

Административное наказание за повторное управление транспортным средством в состоянии опьянения (по ч. 4 ст. 12.8 КоАП РФ - штраф 50 000 руб. и лишение водительских прав на 3 года) утрачивает силу с 1 июля 2015 г. С этой даты за такое нарушение теперь будут наказывать по ст. 264.1 УК РФ.

Непосредственным объектом данного преступления является безопасность дорожного движения и эксплуатации транспортных средств.

Объективную сторону данного преступления составляют исключительно действия виновного лица, вне зависимости от наступления общественно опасных последствий и наличия причинно-следственной связи между ними. Соответственно, указанное преступление по конструкции объективной стороны имеет формальный состав и является оконченным с момента начала «повторного» управления транспортным средством лицом, находящимся в состоянии алкогольного опьянения.

Субъект преступления, предусмотренного данной статьей специальный, так как помимо общих признаков (вменяемое физическое лицо, достигшее установленного возраста уголовной ответственности) должен обладать специальным признаком – привлечением ранее к административной или уголовной ответственности, указанной в диспозиции статьи 264.1 УК РФ.

Нарушение правил безопасности при строительстве, эксплуатации или ремонте магистральных трубопроводов (ст. 269 УК РФ). В современных условиях трубопроводный транспорт приобретает все большее экономическое и политическое значение, являясь одним из наиболее дешевых и экологически безопасных видов транспортировки на большие расстояния жидкого и газового топлива, а также питьевой и технической воды, пара либо горячей воды для отопления или других целей.

Общественная опасность рассматриваемого преступления заключается в том, что в результате совершения описанных в ст. 269 УК РФ действий дезорганизуется перекачка жидкого и газового топлива, а равно других продуктов, чем причиняется крупный ущерб государству и другим собственникам, при этом нередко загрязняется окружающая природная среда, наступают иные тяжкие последствия с человеческими жертвами.

В последние годы в нашей стране участились случаи умышленного или неосторожного повреждения магистральных трубопроводов.

Основным объектом данного преступления является защищенность личности, общества и государства от угроз в сфере строительства и эксплуатации магистральных трубопроводов. Факультативными объектами этого преступления могут быть жизнь и здоровье людей, имущественные интересы государства и иных собственников, экологическая безопасность и др.

Предметом рассматриваемого состава преступления является магистральный трубопровод. Под магистральными трубопроводами понимаются основные (главные) линии трубопроводов наземного, подземного и подводного

Уголовное право

базирования в совокупности с перекачивающими установками и средствами контроля перекачки жидкого и газового топлива, питьевой и технической воды и других продуктов. По нашему мнению, нельзя относить к магистральным трубопроводам отводные от городских трубопроводов газовые и водоводные трубопроводы к потребителям (к жилым домам и другим объектам), внутризаводские теплоцентрали и канализационные коллекторы.

С объективной стороны данное преступление выражается в нарушении правил безопасности при строительстве, эксплуатации или ремонте магистральных трубопроводов.

Нарушение таких правил может выражаться в несоблюдении строителями, эксплуатационниками или ремонтниками технических норм и стандартов относительно использования строительных материалов, технологии укладки, сварки, изоляции трубопроводов в грунте, под водой или в наземном состоянии, а также в несоблюдении технологии перекачки газа, нефти и других продуктов потребителям (например, превышение давления внутри трубы при перекачке нефти или газа), в нарушении норм периодичности профилактического осмотра и ремонта трубопроводов, перекачивающих установок и узлов и т. п.

Обязательным признаком объективной стороны рассматриваемого преступления является причинение в результате нарушения правил безопасности при строительстве, эксплуатации или ремонте трубопровода по неосторожности тяжкого вреда здоровью человека. Эти последствия должны находиться в причинной связи с нарушением правил безопасности при строительстве, эксплуатации или ремонте магистрального трубопровода. Данное преступление относится к материальным составам и считается оконченным с момента наступления указанных в законе последствий.

С субъективной стороны данное преступление характеризуется неосторожной виной в виде легкомыслия либо небрежности по отношению к последствиям. Если лицо указанные действия совершило умышленно с целью подрыва экономической безопасности или обороноспособности Российской Федерации, содеянное должно квалифицироваться как диверсия по ст. 281 УК РФ.

Субъектом рассматриваемого преступления может быть любое достигшее 16-летнего возраста вменяемое лицо, которое было в установленном порядке допущено к соответствующим работам по строительству, эксплуатации или ремонту магистрального трубопровода. Это преступление при отсутствии квалифицирующих признаков (ч. 1 ст. 269 УК РФ) относится к категории деяний небольшой тяжести.

Квалифицирующим признаком этого преступления (ч. 2 ст. 269 УК РФ) является причинение по неосторожности смерти человеку. При наличии данного квалифицирующего признака содеянное расценивается как преступление средней тяжести.

В ч. 3 ст. 269 УК РФ в качестве особо квалифицирующего признака рассматриваемого преступления предусмотрено причинение по неосторожности смерти двум или более лицам. При наличии этого признака содеянное расценивается как тяжкое преступление.

ЛЕКЦИЯ 33

ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ КОМПЬЮТЕРНОЙ ИНФОРМАЦИИ

33.1. Общая характеристика преступлений в сфере компьютерной информации

Развитие современного общества, основанного на использовании огромного количества самой разнообразной информации, немыслимо без широкого внедрения в управленческий процесс и многие другие сферы электронно-вычислительной техники. Она служит не только для хранения и обработки соответствующей информации на уровне органов государственной власти и местного самоуправления или коммерческих организаций и используется как средство связи и коммуникации между гражданами, но и является одним из важнейших элементов в обеспечении внутренней и внешней безопасности государства. Все это обуславливает разработку правовых норм, обеспечивающих регулирование общественных отношений, которые связаны с использованием компьютерной техники (в первую очередь - с защитой хранящейся с ее помощью информации).

В этой связи следует упомянуть Закон РФ от 23 сентября 1992 года «О правовой охране программ для электронно-вычислительных машин и баз данных», Федеральные законы от 20 февраля 1995 года «Об информации, информатизации и защите информации» и от 10 января 2002 года «Об электронной цифровой подписи». Определенную роль в этом играют и нормы главы 28 УК РФ «Преступления в сфере компьютерной информации».

Согласно УК преступлениями в сфере компьютерной информации являются: неправомерный доступ к компьютерной информации (ст. 272 УК РФ); создание, использование и распространение вредоносных программ для ЭВМ (ст. 273 УК РФ); нарушение правил эксплуатации ЭВМ, системы ЭВМ или их сети (ст. 274 УК РФ). Указанные преступления представляют собой общественно опасные деяния, посягающие на безопасность информации и систем обработки информации с использованием ЭВМ (*видовой объект преступления*). Это означает, что преступные деяния, совершаемые *с помощью* электронно-вычислительной техники (т.е. в качестве *средства совершения* какого-либо преступления), статьями главы 28 УК РФ не охватываются и подлежат квалификации как самостоятельные посягательства (например, в качестве преступления против собственности - мошенничества, как преступление против основ конституционного строя и безопасности государства - шпионаж).

Физическое повреждение или уничтожение компьютерной техники, незаконное завладение ПЭВМ или ее компонентами, а равно машинными носителями информации (дискетами, CD-R дисками, электронными «накопителями») как предметами, обладающим материальной ценностью, квалифицируются в качестве посягательства на чужую собственность по статьям главы 21 УК РФ. Преступления в сфере компьютерной информации сопряжены с посягательством на иной своеобразный *предмет* - информацию,

Уголовное право

сосредоточенную внутри компьютера (в файлах, программах или базах данных). Однако при определенных условиях неправомерное завладение компьютерной информацией может дополнительно образовать преступление, предметом которого выступает информация как таковая (например, нарушение неприкосновенности частной жизни - ст. 137 УК РФ).

Объективная сторона рассматриваемых преступлений по общему правилу представляет собой деяние в форме действия. Бездействие возможно только как несоблюдение установленных правил эксплуатации ЭВМ, систем или сетей ЭВМ (ст. 274 УК РФ). Особенностью конструкции составов этих преступлений является то, что преимущественно они сконструированы по типу *материальных* - предполагают наступление общественно опасных последствий в виде вреда для пользователей ЭВМ. Согласно уголовному закону этот вред состоит в нарушении нормального функционирования ЭВМ или сетей ЭВМ.

Субъектом преступлений в сфере компьютерной информации могут быть не только лица, в обязанности которых входит соблюдение правил хранения и обработки информации либо иных правил безопасности информационных систем (специальный субъект), но и любые иные лица, противоправно получившие доступ к информации с помощью персонального компьютера, а также создавшие, использовавшие или распространившие вредоносные программы для ЭВМ.

33.2. Виды преступлений в сфере компьютерной информации

Неправомерный доступ к компьютерной информации (*ст. 272 УК РФ*). Объективная сторона преступления состоит в неправомерном доступе к охраняемой законом компьютерной информации, т. е. информации на машинном носителе, в электронно-вычислительной машине (ЭВМ), системе ЭВМ или их сети. Процесс неправомерного доступа к такой информации непременно сопряжен с «взломом» систем защиты ЭВМ, однако при этом повреждения защитных электронных компонентов не требуется.

Под информацией в данном случае понимаются сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах, содержащихся в информационных системах (банках данных). Эта информация должна быть чужой для осуществляющего неправомерный доступ к ней лица и особым образом защищенной от произвольного копирования.

Способы получения такого доступа различны: с использованием чужого имени (пароля), изменением физических адресов технических устройств, модификацией программного и информационного обеспечения и др.

Обязательным признаком объективной стороны этого преступления является наступление вредных последствий для собственника или хранителя информации в виде уничтожения, блокирования, модификации либо копирования информации, нарушения работы ЭВМ, систем ЭВМ или их сети. Это означает, что сам по себе просмотр информации, хранящейся в оперативной памяти компьютера или на машинном носителе (гибком диске - дискете, CD-R диске), состава преступления не образует. Необходимо, по крайней мере, внесение изменений в соответствующие файлы (каталоги) или создание на базе имеющихся новых каталогов, затрудняющих законному пользователю информации доступ к ней, т. е.

Уголовное право

вызывающих уничтожение, блокирование информации или нарушение работы ЭВМ (систем ЭВМ, их сети) (последствия преступления).

Под уничтожением информации понимается не простое удаление файлов, а только такое, которое приведет к невозможности их восстановления. Модификация информации также понимается как существенное ее видоизменение, затрудняющее законное пользование ею.

Блокирование информации - это создание препятствий к свободному ее использованию при сохранности самой информации.

Модификация означает изменение первоначальной информации без согласия ее собственника.

Нарушение работы ЭВМ (систем ЭВМ, их сети) включает в себя сбои в работе машины, выведение на дисплей неверной информации, отказ в выдаче информации, отключение элементов компьютерной системы (серверов, модемов и т. д.).

При ненаступлении указанных вредных последствий состав рассматриваемого преступления отсутствует, даже если состоялся доступ к весьма конфиденциальной (в том числе и государственно значимой) информации.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме умысла: лицо осознает, что осуществляет неправомерный (несанкционированный) доступ к охраняемой законом компьютерной информации, предвидит, что в результате производимых им операций могут наступить или неизбежно наступят указанные в законе вредные последствия, и желает (прямой умысел) или сознательно допускает (косвенный умысел) их наступления либо безразлично относится к ним.

Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный состав данного преступления образует неправомерный доступ к компьютерной информации, совершенный группой лиц по предварительному сговору или организованной группой либо лицом с использованием своего служебного положения, а равно имеющим доступ к ЭВМ, системе ЭВМ или их сети.

Групповой способ совершения преступления будет налицо, если предварительный сговор имел место между лицами, которые совместными усилиями непосредственно обеспечили неправомерное проникновение в память компьютера или сеть ЭВМ. Понятие организованной группы в данном случае ничем не отличается от традиционного (ч. 3 ст. 35 УК РФ).

Лицо, использующее свое служебное положение или имеющее доступ к ЭВМ, системе ЭВМ или компьютерной сети, - это законный пользователь информации, как непосредственно работающий в режиме пользования или обработки баз данных, так и по роду своей деятельности имеющий право временно эксплуатировать ЭВМ или знакомиться с хранящейся в них информацией.

Создание, использование и распространение вредоносных программ для ЭВМ (*ст. 273 УК РФ*). Объективную сторону этого преступления образуют несколько самостоятельных действий: 1) создание программ для ЭВМ или внесение изменений в существующие программы, заведомо приводящих к несанкционированному уничтожению, блокированию, модификации либо копированию информации, нарушению работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети; 2)

Уголовное право

использование таких программ; 3) распространение таких программ или машинных носителей с такими программами.

Состав преступления формальный, так как способность уничтожать, блокировать, модифицировать информацию и т. д. характеризует не общественно опасные последствия деяния, а сами по себе создаваемые или видоизменяемые программы (их свойства). Фактически деяние в данном случае выражается в разработке так называемых «вирусных» программ, т. е. таких, которые способны выполнять деструктивную функцию - стереть файл, зашифровать или сделать его недоступным для пользователя, полностью уничтожить информацию, содержащуюся в оперативной памяти компьютера, и т. д. Наступление реальных последствий в виде уничтожения, блокирования, модификации либо копирования информации, нарушения работы ЭВМ пользователями вредоносных программ не требуется. Однако способность этих программ вызывать такого рода вредные последствия при использовании потенциальными пользователями должна быть непременно установлена.

Использование «вирусных» программ означает их установку (введение в память компьютера) в процессе технического обслуживания ЭВМ, обмена программами и др.

Распространением программ такого рода признается любая форма их реализации - как на коммерческой, так и на иной основе, как с обозначением сущности программы, так и без этого, путем, как дублирования, так и реализации отдельных машинных носителей (флоппи-дисков, CD-R дисков) либо посредством модема или передачи по компьютерной сети.

Окончено преступление с момента создания программы-«вируса» либо ее использования или распространения.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный состав преступления налицо при наступлении в результате совершения деяний, предусмотренных ч. 1 ст. 273 УК РФ, по неосторожности тяжких последствий. Под таковыми следует понимать крупный материальный или моральный ущерб пользователям ЭВМ, дезорганизацию деятельности государственного органа, коммерческой организации или учреждения, аварию, катастрофу и др.

Нарушение правил эксплуатации ЭВМ, системы ЭВМ или их сети (**ст.274 УК РФ**). Объективная сторона преступления заключается в нарушении установленных правил эксплуатации ЭВМ, системы ЭВМ или их сети, если это повлекло причинение существенного вреда (материальный состав). Фактически это выражается в несоблюдении или прямом игнорировании определенных правил, обеспечивающих безопасность компьютерной системы или сети (например, требования о проверке посторонних машинных носителей информации на наличие «вирусов», регулярном обновлении используемых «антивирусных» программ).

Существенный вред - оценочное понятие, которым охватывается как материальный, так и иной (например, моральный) вред. Он должен быть прямым следствием уничтожения, блокирования или модификации охраняемой законом информации ЭВМ, происходящих по вине пользователя.

Уголовное право

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме умысла или неосторожности. Однако если умышленная вина включает цель подрыва экономической безопасности и обороноспособности РФ, то при определенных обстоятельствах содеянное охватывается ст. 281 УК РФ (диверсия).

Субъект преступления специальный, т. е. лицо, имеющее доступ к ЭВМ, системе ЭВМ или их сети (законный пользователь).

Наступление тяжких последствий в результате совершения этого деяния охватывается ч. 2 ст. 274 УК РФ. Содержание их такое же, как и в предыдущем составе.

Лекция 34

Преступления против основ конституционного строя и безопасности государства

34.1. Понятие и виды преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства

В статьях гл. 29 УК РФ предусмотрена ответственность за преступления, направленные против государства в целом, его важнейших институтов и условий нормального функционирования. Ответственность за преступления против государства имеется в законодательстве любой страны. Однако принципиальным является вопрос об основаниях и пределах этой ответственности, так как он в значительной мере связан с проблемой взаимоотношений между государством и личностью, тем местом, которое государство отводит человеку в системе ценностей.

Тоталитарные режимы на первый план выдвигают интересы государства и тем самым стремятся сохранить неограниченную власть над людьми. Демократические страны ставят целью построение правового государства, признают приоритетное значение естественных и неотъемлемых прав и свобод каждого. Эта идея отражена в ст. 2 Конституции РФ: «Человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина — обязанность государства».

Однако права и свободы не могут быть беспредельными. В соответствии со ст. 55 Конституции РФ они могут быть ограничены, но только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны и безопасности государства.

Действующее уголовное законодательство об ответственности за государственные преступления существенно отличается от прежнего. Значительно сократился объем главы, что произошло как за счет декриминализации ряда деяний (например, отказа возвратиться из-за границы), так и за счет переноса многих составов (бандитизм, контрабанда, фальшивомонетничество и т. д.) в другие разделы УК соответственно родовым объектам посягательств.

Объектом составов гл. 29 являются основы конституционного строя и безопасности Российской Федерации. В ст. 13 Конституции РФ содержится запрет совершать действия, направленные на насильственное изменение основ конституционного строя и подрыв безопасности государства.

В литературе сущность конституционного строя определяется как целостное воплощение в реально складывающейся Конституции и в практике общественных отношений совокупности незыблемых основополагающих ценностей и принципов, предопределяющих гуманные, правовые отношения между человеком, гражданским обществом и государством и их подчиненность нормам и институтам конституционного строя.

Уголовное право

Среди конституционных установлений на первый план выдвигаются основы конституционного строя, которым посвящена гл. 1 Конституции РФ. Они являются базой для всех других норм самой Конституции РФ, что специально подчеркнуто в ст. 16: никакие другие положения Конституции РФ не могут противоречить основам конституционного строя. К ним относятся демократический характер государства и республиканская форма правления (ст. 1), незыблемость прав и свобод человека и гражданина и его правовой статус (ст. 2, 6), народовластие (ст. 3), верховенство Конституции РФ и федеральных законов (ст. 4, 15), федеративное устройство (ст. 5), разделение властей (ст. 10), идеологический и политический плюрализм (ст. 13) и др.

Изменить конституционный строй можно только подорвав его основы, например, лишить народ возможности осуществлять власть путем свободных выборов или референдумов, заменить республиканскую форму правления монархической, светское государство клерикальным, запретить осуществление прав и свобод человека, ликвидировать разделение властей, установить господство единственной идеологии и т. д.

Для уяснения понятия государственной безопасности необходимо обратиться к Закону РФ от 5 марта 1992 г. «О безопасности». В ст. 1 этого закона общее понятие безопасности определяется как состояние защищенности жизненно важных интересов личности, общества и государства от внутренних и внешних угроз. Жизненно важные интересы — совокупность потребностей, удовлетворение которых надежно обеспечивает существование и возможности прогрессивного развития личности, общества и государства. Далее в законе указываются основные объекты безопасности: личность — ее права и свободы; общество — его материальные и духовные ценности; государство — его конституционный строй, суверенитет и территориальная целостность. Следовательно, государственная безопасность — это состояние защищенности конституционного строя, суверенитета и территориальной целостности. Государственная безопасность имеет две стороны: внутреннюю и внешнюю. Первая из них означает стабильность внутри государства, защищенность от неправомерных действий, подрывающих конституционный строй и территориальную целостность. Внешняя безопасность представляет собой состояние защищенности от посягательств на суверенитет и территориальную неприкосновенность извне, со стороны других государств или оказывающих им содействие российских граждан.

С субъективной стороны большинство преступлений может совершаться только умышленно.

Субъектами преступления могут быть в основном любые вменяемые лица, достигшие 16-летнего возраста. Некоторые составы предусматривают специальных субъектов.

В зависимости от более конкретных объектов посягательств преступления данной главы можно разделить на следующие группы:

1) *преступления, посягающие на внешнюю безопасность:*

- государственная измена (ст. 275 УК РФ);
- шпионаж (ст. 276 УК РФ);

2) *преступления, посягающие на основы конституционного строя и внутреннюю безопасность:*

Уголовное право

- посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля (ст. 277 УК РФ);
- насильственный захват или насильственное удержание власти (ст. 278 УК РФ);
- вооруженный мятеж (ст. 279 УК РФ);
- публичные призывы к осуществлению экстремистской деятельности (ст. 280 УК РФ);
- возбуждение ненависти либо вражды, а равно унижение человеческого достоинства (ст. 282 УК РФ);
- организация экстремистского сообщества (ст. 282¹ УК РФ);
- организация деятельности экстремистской организации (ст. 282² УК РФ);
- 3) *преступления, посягающие на экономическую безопасность:*
 - диверсия (ст. 281 УК РФ);
- 4) *преступления, посягающие на сохранность государственной тайны:*
 - разглашение государственной тайны (ст. 283 УК РФ);
 - утрата документов, содержащих государственную тайну (ст. 284 УК РФ).

Таким образом, преступления данной главы посягают на основы конституционного строя, внешнюю и внутреннюю безопасность государства. В то же время уголовно-правовая борьба с ними должна осуществляться в определенных рамках, гарантирующих соблюдение основных прав и свобод граждан, как при криминализации деяний, так и в процессе правоприменения.

34.2. Преступления, посягающие на внешнюю безопасность

Государственная измена (ст. 275 УК РФ). Закон относит к государственной измене шпионаж, выдачу государственной тайны либо иное оказание помощи иностранному государству, иностранной организации или их представителям в проведении враждебной деятельности в ущерб внешней безопасности Российской Федерации. Эти способы и представляют собой объективную сторону государственной измены.

Первым видом государственной измены является шпионаж. Его объективные признаки совпадают с описанными в диспозиции состава шпионажа как самостоятельного преступления (ст. 276 УК РФ) и заключаются в передаче, а равно собирании, похищении или хранении в целях передачи иностранному государству, иностранной организации или их представителям сведений, составляющих государственную тайну, а также передаче или собирании по заданию иностранной разведки иных сведений для использования их в ущерб внешней безопасности РФ.

Следовательно, речь идет о двух разновидностях шпионажа, которые различаются главным образом по предмету (государственная тайна или иные сведения).

Первая разновидность шпионажа. Предметом первой разновидности являются сведения, составляющие государственную тайну. Основные положения, касающиеся государственной тайны, содержатся в Законе РФ от 21 июля 1993 г. «О государственной тайне» (с изменениями от 6 октября 1997 г.). В ст. 2 Закона государственная тайна определяется как защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной,

Уголовное право

контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации. В ст. 5 Закона дается общая характеристика сведений, которые могут быть отнесены к государственной тайне. Это сведения:

- в военной области (о содержании стратегических и оперативных планов; направлениях развития вооружения и военной техники; разработке, технологии, производстве ядерных боеприпасов и др.);
- в области экономики, науки и техники (о содержании планов подготовки РФ и ее отдельных регионов к возможным военным действиям; мобилизационных мощностях промышленности по изготовлению и ремонту вооружения и военной техники; научно-исследовательских, опытно-конструкторских, проектных работах и технологиях, имеющих важное оборонное или экономическое значение и др.);
- в области внешней политики и экономики;
- в области разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности (о силах, средствах, источниках, методах, планах, результатах; лицах, сотрудничающих на конфиденциальной основе с соответствующими органами и др.).

В соответствии со ст. 2 Закона носителями государственной тайны являются материальные объекты, в том числе физические поля, в которых сведения, составляющие государственную тайну, находят свое отображение в виде символов, образов, сигналов, технических решений и процессов. Право относить конкретные сведения к государственной тайне предоставляется руководителям органов государственной власти, указанным в специальном перечне должностных лиц, наделенных полномочиями по отнесению сведений к государственной тайне, утверждаемой Президентом РФ. В то же время в ст. 7 Закона указываются сведения, которые не подлежат отнесению к государственной тайне и засекречиванию:

- о чрезвычайных происшествиях и катастрофах, угрожающих безопасности и здоровью граждан;
- о состоянии экологии, здравоохранения, демографии, образования, культуры;
- о привилегиях, предоставляемых должностным лицам;
- о размерах золотого запаса;
- о фактах нарушения прав и свобод человека;
- о состоянии здоровья высших должностных лиц;
- о фактах нарушения законности органами власти и некоторые другие.

Таким образом, признаками, на основании которых сведения относятся к государственной тайне, являются, во-первых, их важность, значимость для обеспечения безопасности государства; во-вторых, включение их в специальный перечень (засекречивание) на основе предусмотренной законом процедуры.

Объективная сторона первой разновидности шпионажа, касающейся государственной тайны, состоит в совершении какого-либо из следующих действий: передача, собирание, похищение, хранение сведений.

Передача — это сообщение сведений любым способом (устно, письменно, по радио и т. д.). Данный вид шпионажа окончен в момент получения сведений теми, кому они предназначались.

Уголовное право

Собирание — наиболее распространенный способ шпионажа. Конкретные методы собирания многообразны: личное наблюдение, копирование документов, подслушивание, покупка, расспросы и др.

Похищение является разновидностью собирания, изъятие осуществляется действиями, типичными для какой-либо формы хищения (тайно, открыто, с применением насилия, путем обмана), причем владение может быть как постоянным, так и временным.

Хранение — это обладание предметом, который находится в помещении или на территории, принадлежащей определенному лицу. При этом не имеет значения, был ли предмет размещен в данном месте самим хранителем или же с его согласия другим лицом.

Собирание, похищение, хранение признаются шпионажем, если они совершались в целях передачи. В этом смысле их можно рассматривать как приготовление к передаче, но конструкция состава такова, что одни только перечисленные действия, независимо от передачи, представляют собой оконченное деяние. Однако поскольку собирание и похищение окончены, когда сведения фактически добыты, то возможны и приготовление к шпионажу (приискание или приспособление средств, при помощи которых будут собираться сведения, вербовка соучастников и т. д.), и покушение на него (например, неудавшаяся попытка похищения).

Обязательным признаком состава является определенный получатель сведений — иностранное государство, иностранная организация или их представители, причем имеются в виду любые зарубежные организации (государственные, общественные, частные). Передача или собирание сведений для российских организаций или граждан без цели дальнейшей передачи их в другие страны (например, для использования в производственной деятельности и т. д.) не являются шпионажем, ибо при этом не создается угроза внешней безопасности. Такие действия могут квалифицироваться как разглашение государственной тайны (ст. 283 УК РФ), похищение документов (ст. 325 УК РФ) и т. п.

Вторая разновидность шпионажа. Предметом второй разновидности шпионажа являются иные сведения, т. е. не составляющие государственную тайну, но предназначенные для использования в ущерб внешней безопасности России. Это могут быть любые, в том числе вообще несекретные, сведения, которые необходимы иностранному агенту для пребывания на территории России (о порядке получения документов, трудоустройства и т. д.), для вербовки российского гражданина, обладающего государственной тайной (о его моральном облике, вкусах, привычках), и т. д.

Отличие данной разновидности шпионажа от первой заключается еще и в том, что способами действий являются только передача или собирание сведений, а также в том, что указанные действия совершаются по заданию иностранной разведки. Собирание иных сведений по собственной инициативе с дальнейшей передачей их иностранному государству не содержит признаков шпионажа, но при определенных условиях может рассматриваться как другой вид государственной измены — оказание иностранному государству помощи в проведении враждебной деятельности.

Уголовное право

Выдача государственной тайны. Второй вид государственной измены — выдача государственной тайны. Она очень близка к шпионажу, особенно в форме передачи сведений. Отличие же состоит в том, что выдачу осуществляет лицо, располагающее сведениями (по службе и т. д.), а при шпионаже сведения передаются иными лицами, которые, как правило, предварительно их собирают или похищают. Выдача считается оконченной, когда сведения получены теми, кому они предназначались.

Иное оказание помощи иностранному государству. Последний вид государственной измены — иное оказание помощи иностранному государству или иностранной организации в проведении враждебной деятельности.

Термин «иное» означает любое оказание помощи, кроме отдельно указанных в ст. 275 УК РФ шпионажа и выдачи государственной тайны, которые также представляют собой оказание помощи, но сформулированы в качестве самостоятельных видов преступления. В то же время этот термин без раскрытия конкретных способов страдает неопределенностью, что создает возможность расширительного толкования. Решающими критериями должны быть связь с враждебной деятельностью иностранного государства (организации) и причинение либо возможность причинения ущерба внешней безопасности РФ.

Осуществляющими враждебную деятельность, бесспорно, следует признать государства, с которыми Россия находится в состоянии войны или вооруженного конфликта. Способом иного оказания помощи может быть переход на сторону врага, связанный с нахождением на территории, занятой противником (в том числе в результате перемещения), и совершением различных действий в его пользу, включая службу во вражеской армии, участие в карательных операциях и т. д. Переход может быть осуществлен и без пребывания на занятой врагом территории, когда помощь ему оказывается путем совершения диверсионных актов, распространения панических слухов, призывов не подчиняться властям, сдаваться в плен, дезертировать из армии и т. п.

Сложнее определить способы иного оказания помощи в мирное время, когда другие государства не являются исконными противниками России. Однако понятие враждебной деятельности, хотя этимологически и связано словом «враг», все же значительно шире и должно трактоваться как недружественное, противоречащее интересам России поведение другого государства, о чем свидетельствует наличие крупных разногласий или конфликтов по важным политическим вопросам, планирование или подготовка войны, приостановление или разрыв дипломатических отношений и т. д. Перечисленные и другие подобные обстоятельства свидетельствуют о враждебной деятельности в том смысле, как о ней говорится в ст. 275 УК РФ, только тогда, когда они причиняют (или могут причинить) вред внешней безопасности России. Иное оказание помощи может выражаться в различных способах содействия (предоставление убежища, устройство на работу, снабжение материалами и т. д.) иностранному разведчику, вооруженным группам либо сепаратистским движениям, действующим в интересах иностранных государств или организаций, т. е. в конечном счете, иностранным государствам в их враждебной деятельности против России. При отсутствии связи с зарубежными странами государственной измены нет и ответственность может наступать за другие преступления.

Уголовное право

Анализируемый вид измены признается оконченным с момента оказания фактической помощи.

Субъектом государственной измены может быть только гражданин РФ. Иностранцы и лица без гражданства не подлежат ответственности по этой статье, так как они не могут совершить измену государству, гражданами которого не являются.

В ч. 2 ст. 62 Конституции РФ установлено, что наличие гражданства другого государства не освобождает гражданина РФ от его обязанностей, если иное не предусмотрено федеральным законом или международным договором. Поэтому шпионаж, совершенный лицом, являющимся одновременно гражданином России и другого государства (бипатридом), влечет ответственность за государственную измену (ст. 275 УК РФ).

Вопрос о **субъективной стороне** преступления является дискуссионным. Все согласны с тем, что формой вины может быть только умысел, однако некоторые авторы считают, что он обязательно должен быть прямым, другие же — что возможен также и косвенный умысел. Спорной является, например, ситуация, когда виновный, передавший иностранному государству сведения, составляющие государственную тайну, осознавал, что причиняет вред внешней безопасности, но безразлично относился к такому результату, ибо единственной целью было получение вознаграждения.

Безусловно, налицо государственная измена в виде шпионажа, однако с каким умыслом совершено преступление — прямым или косвенным? Этот спор не является чисто теоретическим: от того или иного решения зависит возможность ответственности за неоконченное преступление. Допустим, виновный, желая продать иностранному государству секретную информацию, приобрел подслушивающую аппаратуру, но не успел приступить к собиранию сведений. Указанные действия можно признать приготовлением к государственной измене (ст. 30 и ст. 275 УК РФ) лишь при условии, что вина выразилась в виде прямого умысла, ибо приготовление с косвенным умыслом невозможно. И здесь действительно прямой умысел, так как виновный предвидел, что собирает сведения, составляющие государственную тайну, желал их собирать для последующей передачи иностранному государству и понимал, что в случае передачи неизбежно будет причинен ущерб внешней безопасности.

Мотивы и цели не имеют значения для квалификации: ими могут быть стремление причинить вред государству, выехать для жительства за границу, получить материальную выгоду и т. д.

В примечании к ст. 275 УК РФ указывается, что лицо, совершившее преступление, предусмотренное этой статьей, освобождается от уголовной ответственности, если оно добровольным и своевременным сообщением органам власти или иным образом способствовало предотвращению дальнейшего ущерба интересам Российской Федерации и если в его действиях не содержится иного состава преступления.

Очевидно, что речь идет не о добровольном отказе в смысле ст. 31 УК РФ, а о деятельном раскаянии, поощрительной норме, которая освобождает от ответственности лиц, совершивших оконченное преступление (ч. 2 ст. 75 УК РФ). Поэтому для уяснения условий применения данного примечания необходимо

Уголовное право

учитывать момент окончания каждого из видов преступлений. Решающими критериями являются либо фактическое отсутствие вреда объектам, либо если какой-то вред наступил, то совершение действий, способствовавших предотвращению дальнейшего возможного вреда, которые могут осуществляться одним из двух способов: посредством сообщения органам власти или иным образом.

Как указывалось выше, шпионаж окончен либо в момент передачи, либо при собирании, похищении или хранении сведений, составляющих государственную тайну; выдача окончена в момент получения сведений адресатом; иное оказание помощи при фактическом ее оказании. Если виновный только собрал, похитил или хранил сведения, но не передал их, то для освобождения от ответственности достаточно ликвидировать условия, при которых сведения могут стать достоянием иностранного государства, и т. д. (например, уничтожить их или вернуть на место, откуда они были похищены). Такое поведение подходит для применения понятия иного способствования предотвращению дальнейшего ущерба, т. е. сообщения органам власти о совершенных действиях в этом случае не нужно.

При передаче или выдаче сведений способствование предотвращению ущерба может заключаться в их изъятии до того, как получатели сумели ими воспользоваться. Однако такая возможность возникает крайне редко, поэтому для освобождения от ответственности необходимо сообщение органам власти.

При ином оказании помощи в проведении враждебной деятельности возможны различные действия по предотвращению дальнейшего ущерба, их характер зависит от того, каким образом была оказана помощь.

Сообщение органам власти должно быть добровольным и своевременным. Добровольным оно считается, когда было сделано без принуждения и до того, как факт был обнаружен органами власти, о чем стало известно виновному. Мотивы же могут быть любыми (осознание недопустимости поступка, уговоры родственников, боязнь ответственности в будущем, обида на «заказчика», не выполнившего какие-либо условия, и т. д.). Социальный смысл анализируемой нормы не в прощении раскаявшегося преступника, а в том, чтобы стимулировать определенное поведение и поощрить за помощь в предотвращении дальнейшего ущерба.

Своевременность означает, что сообщение делается тогда, когда получившие его органы имеют объективную возможность предотвратить ущерб. Если виновный, например, выдал иностранному государству российского разведчика и того арестовали, то предотвратить наступивший ущерб уже невозможно. Аналогичным образом нельзя устранить ущерб от передачи государственного шифра, который фактически используется. Однако если был передан новый шифр, который еще не применялся, то сообщение о его передаче иностранному государству может предотвратить дальнейший ущерб, о котором говорится в ст. 275 УК РФ. Несвоевременное сообщение не освобождает от ответственности и может учитываться только в качестве смягчающего обстоятельства (п. «к» ст. 61 УК РФ).

В примечании к ст. 275 УК РФ говорится о способствовании предотвращению ущерба, а не о фактическом его предотвращении. Следовательно, если была

Уголовное право

объективная возможность воспрепятствовать причинению ущерба, но органы власти, получившие сообщение, ею не воспользовались, виновный подлежит освобождению от ответственности.

Следующее условие освобождения от ответственности — в действиях виновного не содержится иного состава преступления. Им может быть любое деяние (например, виновный завладел сведениями путем разбойного нападения). В подобных случаях ответственность наступает только за иное преступление, но исключается по ст. 275 УК РФ (разумеется, при наличии всех других необходимых условий).

Преступление относится к категории особо тяжких деяний.

Шпионаж (ст. 276 УК РФ). По **объекту, предмету, объективной и субъективной стороне** самостоятельный состав шпионажа идентичен со шпионажем как видом государственной измены (ст. 275 УК РФ). Отличие происходит по **субъекту** — при государственной измене им может быть только гражданин России, а при шпионаже по ст. 275 УК РФ — только иностранец или лицо без гражданства (апатрид).

Необходимо отметить еще одно отличие между ответственностью российских граждан и иностранцев за передачу или собирание иных (кроме государственной тайны) сведений для использования их в ущерб внешней безопасности РФ. При совершении указанных действий не по заданию иностранной разведки, а по собственной инициативе российский гражданин может нести ответственность за государственную измену в виде иного оказания помощи в проведении враждебной деятельности; ответственность же иностранца вообще исключается ввиду отсутствия признаков шпионажа.

На состав шпионажа распространяется примечание к ст. 275 УК РФ об условиях освобождения от уголовной ответственности.

Преступление — особо тяжкое.

34.3. Преступления, посягающие на основы конституционного строя и внутреннюю безопасность

Посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля (ст. 277 УК РФ). **Объектами** преступления являются конституционный строй, политическая система, а также жизнь государственного или общественного деятеля.

Государственным деятелем признается лицо, занимающее высокий пост в органах власти РФ: Президент, депутат Федерального Собрания, председатель и члены Правительства, а также иные лица, занимающие государственные должности РФ, к которым в соответствии с ч. 2 примечания к ст. 285 УК РФ относятся должности, устанавливаемые Конституцией РФ, федеральными конституционными законами и федеральными законами, для непосредственного исполнения полномочий государственных органов.

Общественный деятель — руководитель или активный член партии либо другого общественного объединения, занимающегося политической деятельностью. Это может быть представитель течения, поддерживающего правящую власть или оппозиционного ей, однако при условии, что оно

Уголовное право

зарегистрировано и действует в рамках Конституции РФ. Общественными деятелями следует считать также официально зарегистрированных кандидатов в депутаты Федерального Собрания на период проведения избирательной кампании.

Объективная сторона преступления заключается в посягательстве на жизнь, т. е. убийстве или покушении на убийство. Состав — формальный, преступление считается оконченным в момент покушения, т. е. действий, непосредственно направленных на лишение жизни, независимо от фактически причиненного вреда жизни или здоровью потерпевшего.

Субъективная сторона выражается в прямом умысле и специальной цели — прекращения потерпевшим его политической деятельности либо по мотивам мести за такую деятельность. Указанная цель выражается в стремлении физически устранить данное лицо как политического противника, а нередко также запугать других конкурентов в борьбе за власть.

Деяние относится к категории особо тяжких преступлений.

Насильственный захват власти или насильственное удержание власти (ст. 278 УК РФ). **Объективная сторона** преступления заключается в действиях, направленных на насильственный захват власти или ее удержание либо изменение конституционного строя.

Захват власти означает смещение со своих постов и лишение властных полномочий руководителей органов законодательной или исполнительной власти, присвоение их функций виновными. **Удержание власти** в нарушение Конституции РФ означает, что те же руководители продолжают осуществлять властные полномочия после истечения предусмотренных законом сроков либо после принятия с соблюдением процедуры решения об отстранении их от должности (например, импичмент Президента РФ). Изменение конституционного строя заключается в подрыве его основ, закрепленных в гл. 1 Конституции РФ.

Ответственность по ст. 278 УК РФ наступает за захват или удержание власти не только во всей Российской Федерации, но и на территории ее субъектов, городов или других административно-территориальных единиц; изменение же конституционного строя возможно лишь в масштабе страны в целом.

Обязательным элементом состава является **насилие** (его фактическое применение либо планирование) в любых формах (убийства, телесные повреждения, лишение свободы и т. д.).

Состав — формальный, деяние окончено в момент совершения действий. Результат в виде фактического захвата власти и т. д. не обязателен. Поэтому заговор, т. е. тайное соглашение нескольких лиц с целью насильственного захвата власти, ее удержания или изменения конституционного строя, должен рассматриваться как приготовление к преступлению.

Субъективная сторона — прямой умысел: лицо осознает, что его действия противоречат Конституции, и желает антиконституционным путем захватить власть, либо удержать ее, либо изменить конституционный строй.

Характеристика субъектов зависит от способа совершения преступления. В действиях по захвату власти или изменению конституционного строя могут участвовать любые лица; удержать же власть могут только те, кто ей уже обладает, в том числе законно избранные либо назначенные на соответствующие

Уголовное право

должности, но утратившие право на дальнейшее осуществление властных полномочий.

На анализируемый состав распространяется примечание к ст. 275 УК РФ об освобождении при определенных условиях от уголовной ответственности. Применительно к данному составу имеются в виду, например, участники заговора, которые добровольным и своевременным сообщением или иным образом способствовали тому, что захват власти фактически не был осуществлен.

Преступление относится к категории особо тяжких.

Вооруженный мятеж (ст. 279 УК РФ). *Вооруженный мятеж* — это восстание, вооруженное выступление группы лиц в целях свержения или насильственного изменения конституционного строя Российской Федерации либо нарушения ее территориальной целостности. Опасность мятежа заключается в развязывании вооруженного противостояния, которое может вызвать гражданскую войну и многочисленные жертвы среди мирного населения.

Объектами этого преступления являются основы конституционного строя РФ, внутренняя безопасность или территориальная целостность РФ.

Объективная сторона мятежа заключается в его организации или активном участии в нем.

Под *организацией* понимается создание группы лиц для выступления, преследующего указанные выше цели, либо руководство такой группой. Активное участие означает совершение действий, типичных для поведения мятежников (непосредственное участие в актах насилия либо существенная помощь в этом путем обеспечения вооружением или боеприпасами и т. д.). Иные способы содействия мятежникам (их укрывательство, оказание медицинской помощи раненым и т. п.) не могут рассматриваться как активное участие и влекут ответственность, если содержат состав иного преступления.

Обязательным признаком состава является *вооруженность*, т. е. наличие оружия и возможность его применения.

Субъективная сторона — прямой умысел и специальная цель свержения или насильственного изменения конституционного строя Российской Федерации либо нарушения ее территориальной целостности. Нарушение целостности означает отторжение части территории РФ для образования самостоятельного государства или присоединения к другому государству.

Субъектом преступления является лицо, выполняющее указанные выше функции организатора или активного участника.

Анализируемый состав весьма похож на состав, предусмотренный ст. 278 УК РФ, особенно если целью является насильственное изменение конституционного строя. Однако между ними имеются отличия.

Основное из них заключается в вооруженности, которая обязательна для мятежа. Поэтому вооруженные насильственные действия, направленные на изменение конституционного строя, следует квалифицировать не по ст. 278 УК РФ, а по ст. 279 УК РФ.

Другое отличие связано с тем, что одним из способов совершения преступления, предусмотренного ст. 278 УК РФ, является захват власти, о котором не говорится в диспозиции ст. 279 УК РФ. Следовательно, вооруженный мятеж может и не сопровождаться захватом власти, т. е. она может оставаться у

Уголовное право

тех же руководителей, которые присоединились к мятежникам либо удовлетворили их требования.

Наконец, мятеж может иметь целью нарушение территориальной целостности РФ, что не предусмотрено в ст. 278 УК РФ.

Деяние относится к категории особо тяжких преступлений.

Публичные призывы к осуществлению экстремистской деятельности (ст. 280 УК РФ). Проявления экстремизма и высокая степень его общественной опасности потребовали принятия мер (в том числе уголовно-правовых) по усилению борьбы с этим явлением. 27 июня 2002 г. был принят Федеральный закон «О противодействии экстремистской деятельности». В ст. 1 этого закона дается следующее понятие экстремистской деятельности (экстремизма):

1) деятельность общественных и религиозных объединений, либо иных организаций, либо средств массовой информации, либо физических лиц по планированию, организации, подготовке и совершению действий, направленных на:

- насильственное изменение основ конституционного строя и нарушение целостности Российской Федерации;

- подрыв безопасности Российской Федерации;

- захват или присвоение властных полномочий;

- создание незаконных вооруженных формирований;

- осуществление террористической деятельности;

- возбуждение расовой, национальной или религиозной розни, а также социальной розни, связанной с насилием или призывами к насилию;

- унижение национального достоинства;

- осуществление массовых беспорядков, хулиганских действий и актов вандализма по мотивам идеологической, политической, расовой, национальной или религиозной ненависти либо вражды, а равно по мотивам вражды в отношении какой-либо социальной группы;

- пропаганду исключительности, превосходства либо неполноценности граждан по признаку их отношения к религии, социальной, расовой, национальной, религиозной или языковой принадлежности;

2) пропаганда и публичное демонстрирование нацистской атрибутики и символики либо атрибутики или символики, сходных с нацистской атрибутикой или символикой до степени смешения;

3) публичные призывы к осуществлению указанной деятельности или совершению указанных действий;

4) финансирование указанной деятельности либо иное содействие ее осуществлению или совершению указанных действий, в том числе путем предоставления для осуществления указанной деятельности финансовых средств, недвижимости, учебной, полиграфической и материально-технической базы, телефонной, факсимильной и иных видов связи, информационных услуг, иных материально-технических средств.

Объективная сторона преступления заключается в призывах, т. е. обращениях, направленных на возбуждение желания у других лиц совершить перечисленные действия.

Уголовное право

Призывы могут распространяться любым способом: устно (доклады, выступления на митингах) или письменно (рассылка писем, расклеивание плакатов).

Обязательным признаком является публичность призывов, которая означает их изложение перед посторонними лицами.

Преступление окончено в момент распространения призывов (например, вывешивания листовки в публичном месте) независимо от того, успел ли кто-нибудь с ними ознакомиться.

С **субъективной стороны** преступление характеризуется прямым умыслом: виновный осознает, что призывает других лиц к описанным в диспозиции ст. 280 действиям, и желает склонить к их совершению.

Субъектом может быть любое вменяемое лицо.

По объективной стороне ст. 280 УК РФ несколько похожа на преступления данной группы, предусмотренные ст. 277—279, 282 УК РФ, а также на ряд преступлений против общественной безопасности (ст. 205, 208, 212—214 УК РФ). Отличия заключаются в том, что последние статьи предусматривают ответственность за фактическое совершение описанных в них действий (например, в ст. 278 это насильственный захват власти или ее удержание, в ст. 279 УК РФ — вооруженный мятеж, в ст. 213 УК РФ — хулиганство и т. д.), совершенных самими виновными, а в ст. 280 УК РФ — за призывы к совершению тех же действий другими лицами.

С уголовно-правовой точки зрения призывы — это вид подстрекательства, поэтому возникает вопрос об отграничении ст. 280 УК РФ от подстрекательства, которое следует квалифицировать как соучастие. Подстрекательство — это конкретное предложение участвовать в преступлении, призывы же носят общий характер. Если в призывах содержится склонение к совершению определенного насильственного преступления (например, террористического акта), содеянное квалифицируется как подстрекательство по ст. 33 и 277 УК РФ.

В ч. 2 ст. 280 УК РФ предусмотрена ответственность за те же деяния, совершенные с использованием средств массовой информации. В соответствии с Законом РФ от 27 декабря 1991 г. «О средствах массовой информации» (с последующими изменениями) под средством массовой информации понимается периодическое печатное издание, радио-, теле- и видеопрограмма, кинохроникальная программа, иная форма периодического распространения массовой информации; под распространением — продажа (подписка, поставка, раздача) периодических печатных изданий, аудио- или видеозаписей программ, трансляция радио- и телепрограмм (вещание), демонстрация кинохроникальных телепрограмм.

При совершении преступления данным способом ответственности подлежат как авторы материалов, так и те, кто принимает решение о производстве и выпуске средства массовой информации (главные редакторы и лица, выполняющие их функции), а также непосредственные распространители (дикторы и т. д.).

Деяния, предусмотренные ч. 1 и 2, относятся к преступлениям средней тяжести.

Уголовное право

Возбуждение ненависти либо вражды, а равно унижение человеческого достоинства (ст. 282 УК РФ). В ст. 13 Конституции РФ провозглашен принцип равенства прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Запрещаются любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной языковой или религиозной принадлежности. Специально подчеркнута равенство мужчин и женщин.

В соответствии с этим принципом ст. 29 Конституции РФ запрещает пропаганду или агитацию, возбуждающие социальную, расовую, национальную или религиозную ненависть или вражду, а также пропаганду социального, расового, национального, религиозного или языкового превосходства.

В ст. 282 УК РФ установлена уголовная ответственность за различные действия, нарушающие конституционные основы социальных, национальных, расовых или религиозных отношений.

Общественная опасность этих преступлений весьма значительна. Национализм, расизм, религиозная нетерпимость являются причинами многочисленных конфликтов между личностями, группами населения, целыми регионами и даже государствами. Эти конфликты приобретают затяжной характер (иногда длятся на протяжении веков), нередко связаны с военными действиями и вызывают гибель людей, изгнание их с места постоянного жительства, причиняют огромный материальных и моральный ущерб. Расовое или межнациональное противостояние принимают наиболее опасные формы геноцида или апартеида. Опасность представляет также возбуждение ненависти или вражды по признакам пола, языка, происхождения или принадлежности к какой-либо социальной группе.

Объективная сторона может выражаться в различного рода формах. Первая из них — действия, направленные на возбуждение ненависти либо вражды к человеку или группе лиц по признакам пола, расы, национальности, языка, происхождения, отношения к религии либо принадлежности к какой-либо социальной группе.

Ненависть или вражда означают наличие неприязненных отношений к другой стороне в связи с ее принадлежностью к определенной группе — главным образом социальной, национальной (этнической), расовой (антропологической), религиозной (конфессиональной).

Действия считаются направленными на возбуждение ненависти или вражды, если они содержат информацию, воздействующую на разум или чувства лиц, ее воспринимающих, в виде выражения отрицательных оценок и негативных установок в отношении указанных выше групп или отдельных их членов, причем не в связи с их личными поступками, а исключительно или главным образом из-за их принадлежности к какой-либо из указанных групп. Способы распространения могут быть любыми: устно, письменно, в виде карикатур и т. д.

Наиболее типичными средствами возбуждения ненависти или вражды являются:

- формирование негативного образа всей группы;

Уголовное право

- перенос негативных характеристик и пороков (подлинных или вымышленных), присущих отдельным представителям группы, а также ответственности за их поступки на всю группу;
- приписывание враждебных действий, опасных намерений, заговоров, тайных планов одной группы против другой;
- объяснение бедствий и другого неблагополучия деятельностью определенных групп;
- требования провести карательные или ограничительные меры (репрессии, депортации, геноцид, апартеид и т. д.) против какой-либо группы, а также поощрение и оправдание таких мер;
- угрозы совершить насильственные действия либо склонение к этому других лиц в отношении определенной группы;
- пропаганда исключительности, превосходства либо неполноценности граждан по признаку их пола, социальной, расовой, национальной, религиозной принадлежности.

Идеи могут быть выражены как в прямой, так и в завуалированной форме, особенно когда автор оперирует подлинными фактами, но тенденциозно подбирает их, целенаправленно толкует, перемешивает с ложью, слухами и т. д. При этом необходимо установить, что высказывания или тексты не просто содержат информацию о каких-либо фактах, а используются для подтверждения определенных взглядов, возбуждающих ненависть и вражду.

Вторая форма преступного поведения — действия, направленные на унижение достоинства человека либо группы лиц по признакам их принадлежности к указанным группам. Они имеют признаки, сходные с клеветой и оскорблением (ст. 129, 130 УК РФ), ибо также заключаются в распространении ложных измышлений или непристойных высказываниях, однако обязательно связаны с принадлежностью потерпевших к какой-либо из указанных групп, например с их типичной внешностью, языком, манерами и т. д.

Не представляют собой преступления дискуссии об особенностях той или иной национальности (расы, религии), не связанные с пропагандой их исключительности, превосходства или неполноценности. Не является преступным также выражение личной неприязни к членам определенной национальной, расовой или религиозной группы, не связанное с возбуждением вражды, унижением достоинства или пропагандой (например, нежелание жить по соседству, вместе работать, дружить, вступить в брак и т. п.).

Нарушение равенства прав, свобод и законных интересов человека и гражданина в зависимости от его пола, расы, национальности, языка, происхождения, отношения к религии, принадлежности к общественным объединениям или каким-либо социальным группам является дискриминацией по указанным признакам и квалифицируется как преступление против конституционных прав по ст. 136 УК РФ. Отличие от ст. 282 УК РФ заключается в том, что перечисленные действия не направлены на возбуждение ненависти или вражды либо на унижение достоинства.

Поскольку в ст. 282 УК РФ говорится о действиях, преступление считается оконченным в момент их совершения независимо от того, наступили ли последствия в виде возбуждения вражды и т. д. Возможна и неоконченная

Уголовное право

преступная деятельность, например подготовка листовок с целью их дальнейшего распространения расценивается как приготовление к преступлению.

Обязательным условием ответственности является совершение действий публично или с использованием средств массовой информации. Эти признаки аналогичны тем, которые излагались при анализе состава ст. 280 УК РФ.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом: виновный осознает, что его действия вызывают вражду, и желает их совершить.

В диспозиции ст. 282 УК РФ ничего не говорится о целях, следовательно, они могут быть любыми: получить доход от распространения литературы, привлечь на свою сторону избирателей и т. д.

Субъектом преступления может быть любое вменяемое лицо, достигшее возраста уголовной ответственности.

В ч. 2 ст. 282 УК РФ содержатся три квалифицирующих обстоятельства:

- применение насилия или угроза его применения (п. «а»);
- лицом с использованием своего служебного положения (п. «б»);
- совершение деяния организованной группой (п. «в»).

Все они не отличаются от аналогичных, встречающихся во многих других составах. Необходимо лишь подчеркнуть, что насилие или угроза должны быть частью проявления ненависти или вражды, например, когда они применяются при выселении лиц определенной национальности и т. д.

Действия, указанные в п. «а» ч. 2 ст. 282 УК РФ, являются разновидностью публичных призывов к осуществлению экстремистской деятельности (ст. 280 УК РФ), при этом применяется ст. 282 УК РФ, так как она является специальной по отношению к ст. 280 УК РФ.

Деяния, описанные в ч. 1 и 2 ст. 282 УК РФ, — преступления средней тяжести.

Организация экстремистского сообщества (ст. 282¹ УК РФ). *Экстремистское сообщество* — это организованная группа лиц для подготовки или совершения преступлений экстремистской направленности, а равно руководство таким экстремистским сообществом, его частью или входящими в такое сообщество структурными подразделениями, а также создание объединения организаторов, руководителей или иных представителей частей или структурных подразделений такого сообщества в целях разработки планов и (или) условий для совершения преступлений экстремистской направленности.

Понятие экстремистской деятельности приведено при описании признаков ст. 280 УК РФ.

Объективная сторона преступления по ч. 1 заключается в создании экстремистского сообщества либо руководстве им, его частью или входящими в него структурными подразделениями, а также в создании объединения организаторов, руководителей или иных представителей частей или структурных подразделений такого сообщества, а по ч. 2 — в участии в экстремистском сообществе.

Понятия действий по созданию, руководству и участию, а также момент окончания совпадают с аналогичными понятиями в других видах преступных сообществ (например, в ст. 210 УК РФ).

Уголовное право

Субъектом может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Субъективная сторона — прямой умысел, цель — подготовка или совершение преступлений экстремистской направленности, перечисленных в ч. 1, а в отношении создателей и руководителей также цель разработки планов и (или) условий для совершения таких преступлений.

Если члены сообщества, помимо призывов, совершили преступления экстремистской направленности, то их действия квалифицируются по совокупности с соответствующими статьями об этих преступлениях.

Отличие ст. 282¹ УК РФ от ст. 280 УК РФ заключается в том, что ст. 280 УК РФ предусматривает ответственность за публичные призывы к осуществлению экстремистской деятельности, а ст. 282¹ УК РФ — за само создание, руководство экстремистским сообществом или участие в нем независимо от того, были ли совершены фактически экстремистские действия, в том числе в виде публичных призывов.

Квалифицирующее обстоятельство по ч. 3 ст. 282¹ УК РФ — совершение действий, указанных в ч. 1 или ч. 2, лицом с использованием своего служебного положения — по содержанию аналогично такому же обстоятельству, указанному в ч. 3 ст. 209 и ч. 3 ст. 210 УК РФ.

В соответствии с примечанием к ст. 282¹ УК РФ лицо, добровольно прекратившее участие в деятельности общественного или религиозного объединения либо иной организации, в отношении которых судом принято вступившее в законную силу решение о ликвидации или запрете деятельности в связи с осуществлением экстремистской деятельности, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления. Это вид деятельного раскаяния, не отличающийся от других его видов, предусмотренных ч. 2 ст. 75 УК РФ.

Деяние, предусмотренное ч. 2, относится к преступлениям небольшой тяжести, ч. 1 — средней тяжести, а по ч. 3 — к тяжким преступлениям.

Организация деятельности экстремистской организации (ст. 282² УК РФ). Федеральный закон «О противодействии экстремистской деятельности» предусматривает меры воздействия в отношении общественных и религиозных объединений либо иных организаций, цели или действия которых направлены на осуществление экстремистской деятельности. Одной из таких мер является ликвидация объединения, а если оно не является юридическим лицом, то запрет деятельности, которые производятся по решению суда.

Объективная сторона по ч. 1 ст. 282² УК РФ заключается в организации деятельности указанных объединений или организаций, в отношении которых судом принято вступившее в законную силу решение о ликвидации или запрете деятельности в связи с осуществлением экстремистской деятельности, а по ч. 2 — в участии в деятельности такого объединения (организации).

Субъектом может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Субъективная сторона — прямой умысел, включающий осознание того, что деятельность организации запрещена судом из-за ее экстремистского характера.

Уголовное право

Отличие от ст. 282¹ УК РФ заключается в том, что в ней речь идет о сообществе, которое создается для совершения преступлений, перечисленных в диспозиции ст. 282¹ УК РФ. Поскольку эта деятельность признана преступной в других нормах УК РФ, то ответственность наступает независимо от того, была ли организация предварительно ликвидирована или запрещена судом. В ст. 282² УК РФ нет такого указания, т. е. организация может создаваться для совершения хотя и экстремистских действий, но не представляющих собой самостоятельного преступления (например, для пропаганды и публичного демонстрирования нацистской символики и атрибутики). В этих случаях условиями уголовной ответственности являются вступившее в законную силу решение суда о ликвидации или запрете и, несмотря на это, продолжение экстремистской деятельности в виде ее организации или участия в ней.

В соответствии с примечанием к ст. 282² УК РФ лицо, добровольно прекратившее участие в организации, которую ликвидировал или запретил суд, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления.

Деяние, предусмотренное ч. 1, относится к преступлениям средней тяжести, а ч. 2 — небольшой тяжести.

34.4. Преступления, посягающие на экономическую безопасность

Диверсия (ст. 281 УК РФ). Одной из составных частей внутренней безопасности является экономическая безопасность, которая означает стабильность экономической системы, состояние защищенности ее важнейших материальных компонентов — предприятий, транспорта и т. д. Опасность диверсионного акта заключается в нарушении им нормальной жизнедеятельности общества путем взрыва, поджога и других подобных действий, которые причиняют огромный экономический ущерб, могут повлечь человеческие жертвы, а также отрицательно воздействуют на социально-политическую обстановку, способны вызвать панику, неуверенность в реальной силе власти. Кроме того, эти действия нарушают один из элементов внешней безопасности — обороноспособность, т. е. возможность страны обеспечить защиту от нападения извне. Поэтому объектами диверсии являются экономическая безопасность и обороноспособность.

Предметами преступления являются предприятия, сооружения, пути и средства сообщения, средства связи, объекты жизнеобеспечения населения (источники энергоснабжения, линии электропередач, водопровод, канализация).

Объективная сторона заключается в совершении взрыва, поджога или иных действий, направленных на разрушение или повреждение указанных предметов.

Под иными действиями понимаются затопление, использование химических и тому подобных средств, способных вызвать аналогичные последствия.

Разрушение — это приведение в полную негодность, повреждение — частичное выведение из строя.

Диверсия считается оконченной в момент совершения взрыва, поджога или иных действий; что же касается дальнейших последствий (фактического разрушения или повреждения предприятий и т. д.), то они находятся за пределами состава и на квалификацию деяния как оконченного не влияют.

Уголовное право

С **субъективной стороны** диверсия совершается только с прямым умыслом и специальной целью подрыва экономической безопасности и обороноспособности. При отсутствии такой цели содеянное квалифицируется либо как умышленное уничтожение или повреждение имущества, которое также может совершаться путем поджога и т. д. (ч. 2 ст. 167 УК РФ), либо как терроризм (ст. 205 УК РФ), при котором виновный преследует иные цели — нарушение общественной безопасности, устрашение населения либо оказание воздействия на принятие решений органами власти. Различными являются и объекты указанных преступлений.

Квалифицирующими признаками рассматриваемого преступления является диверсия:

а) совершенная организованной группой;

б) повлекшая причинение значительного имущественного ущерба либо наступление иных тяжких последствий.

К особо квалифицированным признакам законодатель отнес деяние, повлекшее умышленное причинение смерти человеку. Теперь такие последствия не требуют дополнительной квалификации по другим статьям Особенной части УК РФ.

Деяния, описанные в ч. 1, 2 и 3 ст. 281 УК РФ, относятся к особо тяжким преступлениям.

34.5. Преступления, посягающие на сохранность государственной тайны

Разглашение государственной тайны (ст. 283 УК РФ). Объективная сторона преступления заключается в разглашении, т. е. противоправном предании огласке сведений, составляющих государственную тайну.

Противоправность означает, что сведения стали известны посторонним лицам, которым виновный в соответствии с правилами не должен был сообщать их. Способы разглашения могут быть различными: посредством устных рассказов, показа письменных документов, чертежей, образцов продукции, а также путем бездействия, когда, например, материалы хранятся в условиях, при которых посторонние получили возможность ознакомиться с ними.

Состав разглашения сконструирован как формальный — деяние окончено в момент разглашения; причинения вреда интересам государства не требуется. В то же время необходимо, чтобы сведения стали достоянием посторонних лиц, в противном случае при наличии прямого умысла речь может идти о покушении (например, сведения содержались в письме, которое не дошло до адресата и не стало известно другим лицам).

Субъект преступления специальный, обладающий двумя признаками. Первый из них — лицо имеет допуск к государственной тайне. Порядок допуска регулируется Законом РФ «О государственной тайне», в ст. 21 которого говорится, что допуск осуществляется в добровольном порядке и предусматривает принятие на себя обязательств перед государством по нераспространению сведений, составляющих государственную тайну, ознакомление с нормами об ответственности за нарушение законодательства РФ о государственной тайне и соблюдение некоторых других правил.

Второй признак субъекта — тайна была доверена или стала известна ему по службе. Это могут быть авторы документов, изобретений, их пользователи и т. д.,

Уголовное право

а также технический персонал (курьеры, машинистки и др.), в том числе работники, которым данные сведения прямо не были доверены, но стали известны в связи с работой в данной организации (например, из оброненного кем-то документа).

Лица, не имеющие допуска, а также все иные лица, которые ознакомились с секретными сведениями случайно, не в связи со службой и затем разгласили их, не являются субъектами данного состава и не подлежат ответственности по ст. 283 УК РФ. Они могут отвечать за государственную измену (ст. 275 УК РФ) при наличии ее признаков.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 283 УК РФ, выражается в форме умысла, когда лицо осознает, что разглашает государственную тайну, и желает, чтобы ее содержание стало известно посторонним, либо безразлично к этому относится (например, громко разговаривает в публичном месте).

Мотивы совершения преступления могут быть различными; наиболее типичны стремление показать свою осведомленность, значимость своей работы и т. д.

В ст. 283 УК РФ специально указано, что она применяется, если в содеянном отсутствуют признаки государственной измены. Это связано с тем, что разглашение имеет общие черты с таким способом государственной измены, как выдача государственной тайны. Главное различие в том, кому сообщаются сведения: при измене они передаются представителям иностранного государства или их агентам, при разглашении — иным лицам (знакомым, родственникам и т. д.). Кроме того, у этих составов разные субъекты (при измене — общий, при разглашении — специальный).

В ч. 2 ст. 283 УК РФ предусмотрено квалифицирующее обстоятельство — наступление тяжких последствий. Это оценочное понятие, наиболее типичными видами которого могут быть разглашение особо важных сведений либо случаи, когда они в конечном счете стали достоянием иностранной разведки, а также если был причинен весьма крупный материальный ущерб из-за необходимости заменять дорогостоящее оборудование, государственные шифры, системы специальной связи и т. д. Вина к тяжким последствиям выражается в форме неосторожности.

Деяние, наказуемое по ч. 1, — преступление средней тяжести, а по ч. 2 — тяжкое.

Утрата документов, содержащих государственную тайну (ст. 284 УК РФ). **Объективная сторона** преступления включает три элемента:

- нарушение установленных правил обращения с документами или предметами;
- их утрату и наступление тяжких последствий;
- причинную связь между ними.

Правила обращения могут быть нарушены путем действия или бездействия (неправильное хранение, использование, перевозка, пересылка и т. д.). Общие правила обращения со сведениями, составляющими государственную тайну, содержатся в Законе о государственной тайне, который определяет порядок передачи этих сведений в различных ситуациях: органам государственной власти,

Уголовное право

предприятиям, учреждениям и организациям (ст. 16), в связи с выполнением совместных и других работ (ст. 17), другим государствам (ст. 18). Правила могут конкретизироваться в приказах, инструкциях и других нормативных актах общего, ведомственного и локального значения, издаваемых с учетом особенностей работы в той или иной отрасли, организации и т. д.

Состав преступления, предусмотренного ст. 284 УК РФ, материальный, его конструктивными признаками являются утрата документа или предмета и наступление тяжких последствий.

Под *утратой* понимается выход документа (предмета) из владения лица или организации, у которых он должен находиться, что чаще всего происходит при утере или хищении. В результате утраты появляется возможность использования предмета (документа) посторонними лицами. Поэтому данного состава не будет, если документ (предмет) оказался уничтоженным и ознакомиться с ним нельзя — в подобных случаях речь может идти о других деяниях, например халатности (ст. 193 УК РФ), уничтожении имущества по неосторожности (ст. 168 УК РФ) и др. Понятие тяжких последствий не отличается от аналогичного в составе разглашения государственной тайны (ст. 283 УК РФ). При их отсутствии наступает не уголовная, а иная (например, дисциплинарная) ответственность.

Субъект преступления специальный — лицо, имеющее допуск к государственной тайне. Наличие допуска является достаточным признаком субъекта; в отличие от ст. 283 УК РФ в анализируемом составе нет указания на то, что тайна была доверена или стала известна по службе, однако это и не требуется, ибо только такие лица могут нарушить правила обращения с вверенными им документами (предметами).

С **субъективной стороны** нарушение правил обращения с документами может быть как осознанным, так и неосознанным, однако вина к утрате и тяжким последствиям, по прямому указанию закона, выступает только в форме неосторожности.

Утрата отличается от разглашения по *объективной стороне*: в первом случае документ (предмет) выходит из владения лица или организации, во втором — его содержание разглашается, но сам он из владения не выходит. Отличие по субъективной стороне заключается в том, что разглашение может совершаться только умышленно, а утрата — лишь по неосторожности.

Деяние относится к преступлениям средней тяжести.

ЛЕКЦИЯ 35

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ, ИНТЕРЕСОВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБЫ И СЛУЖБЫ В ОРГАНАХ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ

35.1. Понятие и общая характеристика преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления

УК 1996 г. принципиально изменил существовавшую в прежнем уголовном законодательстве регламентацию ответственности за должностные преступления. Сложившееся в условиях тоталитаризма и командно-административной системы управления полное огосударствление всех сторон экономической и общественной жизни определяло понимание должностных преступлений как деяний, нарушающих нормальную деятельность государственного и общественного аппарата управления, субъектами которых могли быть управленческие работники практически всех существовавших в обществе структур, за исключением религиозных организаций и объединений.

Рассмотрение главы 30 УК РФ следует начать с общественной опасности данных противоправных деяний. По этому поводу ученые справедливо отмечают: «...Опасность поражения органов публичной власти и других звеньев государственного механизма коррупцией, мздоимством, протекционизмом и другими подобными пороками ставила и ставит на первый план во всех странах задачу уголовно-правовой борьбы с этими явлениями. Особенно остро эта задача стоит в нашей стране, которая по уровню коррупции занимает одно из лидирующих мест в мире.

К числу преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления отнесены:

- злоупотребление должностными полномочиями (ст. 285 УК РФ);
- превышение должностных полномочий (ст. 286 УК РФ);
- отказ в предоставлении информации Федеральному Собранию РФ или Счетной палате РФ (ст. 287 УК РФ);
- присвоение полномочий должностного лица (ст. 288 УК РФ);
- незаконное участие в предпринимательской деятельности (ст. 289 УК РФ);
- получение взятки (ст. 290 УК РФ);
- дача взятки (ст. 291 УК РФ);
- посредничество во взяточничестве (ст. 292.1 УК РФ);
- служебный подлог (ст. 292 УК РФ);
- незаконная выдача паспорта гражданина Российской Федерации, а равно внесение заведомо ложных сведений в документы, повлекшее незаконное приобретение гражданства Российской Федерации (ст. 292.1. УК РФ)
- халатность (ст. 293 УК РФ).

Федеральный закон «О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации» 2003 г. дополнил главу «Преступления против

Уголовное право

государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления» двумя составами преступлений: нецелевое расходование бюджетных средств (ст. 285 УК РФ), нецелевое расходование средств государственных внебюджетных фондов (ст. 285 УК РФ).

Под *государственной службой* понимается профессиональная деятельность по обеспечению исполнения полномочий государственных органов.

Служба в органах местного самоуправления (в городах, районах, поселках и т. д.) — это профессиональная деятельность на постоянной основе в органах местного самоуправления на муниципальной должности по исполнению полномочий этих органов на решение вопросов местного значения.

Интересы государственной и муниципальной службы заключаются, прежде всего, в четком, полном и своевременном выполнении задач публичного управления, стоящих соответственно перед каждым государственным органом и органом местного самоуправления. При этом служащие этих органов должны в своей деятельности строго руководствоваться Конституцией РФ, федеральными законами, иными нормативными актами и должностными инструкциями. Они обязаны признавать, соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина.

Таким образом, *основным объектом* преступлений, включенных в гл. 30 УК РФ, является нормальная деятельность публичного аппарата управления в лице государственных органов законодательной, исполнительной и судебной власти, органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, а также аппарата управления в Вооруженных Силах, других войсках (внутренние, пограничные, железнодорожные и т. д.) и воинских формированиях Российской Федерации по выполнению стоящих перед ними задач. Помимо этого основного объекта указанные преступления в зависимости от конкретных обстоятельств совершения имеют дополнительный объект и способны причинить физический вред гражданам, имущественный ущерб гражданам, коммерческим и иным организациям, серьезно нарушить конституционные и иные права граждан, причинить другой вред интересам общества и государства.

В некоторых составах обязательным признаком является предмет преступления (ст. 285.1 УК – бюджетные средства; ст. 285.2 УК – средства государственных внебюджетных фондов; ст. 285.3 УК – государственные реестры; ст. 292 УК – официальные документы; ст. 292.1 УК – паспорт гражданина РФ).

Второй отличительной чертой преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления является то, что они совершаются специальными субъектами, т. е. самими работниками государственных или муниципальных органов, государственных или муниципальных учреждений, военнослужащими, наделенными публичной властью определенными полномочиями и использующими эти полномочия в преступной деятельности. В большинстве составов преступлений, включенных в гл. 30, таким субъектом является должностное лицо. В то же время в примеч. 4 к ст. 285 УК РФ сказано, что в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями, ответственность за преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления несут государственные служащие и служащие органов

Уголовное право

местного самоуправления, не относящиеся к числу должностных лиц. Таких преступлений два: присвоение полномочий должностного лица (ст. 288 УК РФ) и служебный подлог (ст. 292 УК РФ).

Согласно примеч. 1 к ст. 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 корпорациях, а также в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Таким образом, закон очень четко выделяет две группы граждан, подпадающих под понятие должностного лица. Первую из них составляют лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителя власти.

Содержание понятия представителя власти, применительно ко всем случаям использования этого понятия в статьях УК РФ, раскрыто в примечании к ст. 318 УК РФ: представителем власти признается должностное лицо правоохранительного или контролирующего органа, а также иное должностное лицо, наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от него в служебной зависимости.

Деятельность представителя власти строится на взаимоотношениях с лицами, не находящимися в его служебном подчинении, зависимости. Многие представители власти вообще не имеют подчиненных им по службе лиц, но обладают властными полномочиями по отношению к широкому, неопределенному кругу граждан (например, следователь, налоговый инспектор, сотрудники милиции и т. д.).

Представители власти выполняют функции федеральной государственной власти (законодательной, исполнительной, судебной), государственной власти субъектов Федерации, а также властные полномочия органов местного самоуправления.

Законодательную власть осуществляют депутаты представительных органов государственной власти соответствующего уровня (Федерации и субъектов Федерации). В муниципальных образованиях «законодательную» власть также осуществляют депутаты представительного органа местного самоуправления.

Исполнительную власть представляют Правительство РФ и правительство субъектов Федерации, федеральные органы исполнительной власти и органы исполнительной власти субъектов Федерации, руководители органов местного самоуправления (главы муниципальных образований, иные выборные должностные лица местного самоуправления), а также оперативные работники тех властных структур, правоохранительных и контролирующих органов, которые осуществляют надзор за исполнением законов, поддержанием общественного порядка, ведут борьбу с преступностью, обеспечивают государственную, радиационную, пожарную и иную безопасность и т. п.

Судебная власть осуществляется судьями Конституционного суда РФ, федеральных судов общей юрисдикции и федеральных арбитражных судов всех

Уголовное право

уровней, конституционных (уставных) судов субъектов Российской Федерации и мировыми судьями.

Представителями власти являются также руководители, аудиторы и инспекторы Счетной палаты.

Технические работники и неоперативный состав, работающий в органах законодательной и исполнительной власти, прокурорско-следственных, судебных, иных контролирующих и надзирающих органах (начальники канцелярий, хозяйственных и юридических отделов, бухгалтеры, секретари, референты, консультанты и т. п.), не могут признаваться представителями власти, хотя некоторые из них являются должностными лицами, но уже по другому основанию.

В числе лиц, выполняющих функции представителей власти временно или по специальному полномочию, можно назвать присяжных заседателей в судах, различных представителей общественности, официально в соответствии с законодательством привлекаемых к осуществлению властных полномочий по борьбе с преступностью или выполняющих различные надзорные функции, и др. Пленум Верховного Суда РФ в названном выше постановлении отнес к числу представителей власти также военнослужащих при выполнении возложенных на них обязанностей по охране общественного порядка, обеспечению безопасности и иных функций, при выполнении которых военнослужащие наделяются распорядительными полномочиями.

Вторая группа должностных лиц характеризуется наличием у них организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций непосредственно в самих государственных органах, органах местного самоуправления, государственных или муниципальных учреждениях, Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ. Необходимо четко отграничивать государственные и муниципальные учреждения от государственных и муниципальных унитарных предприятий, являющихся коммерческими организациями. Работники, выполняющие управленческие функции в государственных и муниципальных предприятиях, не признаются должностными лицами и не могут нести ответственность за преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления.

Организационно-распорядительные функции связаны с управлением людьми, а административно-хозяйственные — с распоряжением и управлением имуществом. Поэтому всякий работник государственного органа или органа местного самоуправления, государственного или муниципального учреждения, служащий Вооруженных Сил РФ, других войск и воинских формирований, который имеет в своем служебном подчинении других людей, руководит их деятельностью, направляет и организует их работу (службу), является должностным лицом в связи с наличием у него организационно-распорядительных обязанностей. Соответственно лица, распоряжающиеся и управляющие в названных органах, учреждениях и войсках имуществом, материальными ценностями, учитывающие выполненную работу, начисляющие вознаграждение за труд и т. п., — должностные лица, выполняющие административно-хозяйственные функции. Таким образом, не всякий

Уголовное право

государственный служащий и служащий органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений является должностным лицом.

Применительно к работникам государственных и муниципальных учреждений важным критерием для отнесения их к категории должностных лиц является обладание правом совершать по службе юридически значимые действия, способные порождать, изменять или прекращать правовые отношения, т. е. имеющие организационно-распорядительный характер. Следовательно, должностным лицом необходимо признавать субъекта, который имеет право выдавать от имени государственного или муниципального учреждения официальные документы, подтверждающие определенный юридический факт, и тем самым как-то организовывать, направлять поведение других лиц, для которых этот акт (документ) имеет юридическую силу. Поэтому, в частности, должностным лицом является нотариус, работающий в государственной нотариальной конторе.

Специалисты государственных или муниципальных учреждений, выполняющие сугубо профессиональные или технические обязанности, не являются должностными лицами. Однако если наряду или в связи с осуществлением этих обязанностей на данных специалистов в установленном порядке возложено исполнение организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций, то в случае их нарушения они несут ответственность как должностные лица (например, врач — за злоупотребление полномочиями, связанными с направлением на госпитализацию, выдачей листов нетрудоспособности, оформлением других документов, участием в работе ВТЭК, призывных комиссий; преподаватель — за нарушение обязанностей, возложенных на него как на члена квалификационной или экзаменационной комиссии). Так, в постановлении Президиума Верховного Суда РФ по делу К., являвшегося преподавателем государственного университета, который за взятки ставил зачеты и оценки за экзамены без самой процедуры их приема, было отмечено, что преподаватель «в установленном законом порядке был наделен правами и обязанностями по приему и сдаче студентами экзаменов, т. е. организационно-распорядительными функциями, которыми наделены должностные лица. Неудовлетворительная сдача экзаменов влекла для студентов правовое последствие — назначение стипендии, отчисление из вуза, передачу экзаменов».

Лицо, временно исполняющее обязанности по определенной должности или осуществляющее специальные полномочия, может быть признано субъектом преступления против интересов государственной или муниципальной службы лишь при условии, если указанные обязанности или полномочия были возложены на него в установленном законом порядке правомочными на то органами или должностными лицами.

Частное лицо, а также лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации (см. примеч. 1 к ст. 201 УК РФ), не может быть субъектом — исполнителем (соисполнителем) преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления. Однако в соответствии с ч. 4 ст. 34 УК РФ вполне законным будет привлечение подобных лиц к ответственности за соучастие в таких преступлениях в качестве организатора, подстрекателя или пособника или

Уголовное право

же за участие в совершении некоторых из этих преступлений в составе организованной группы (п. «б» ч. 3 ст. 287, п. «а» ч. 4 ст. 290 УК РФ).

Федеральный закон РФ от 25.12.2008 № 280-ФЗ включил в число специальных субъектов преступления, входящих в рассматриваемую главу иных лиц. Так п. 5 Примечания к ст. 282 УК РФ указывает «Иностранцы должностные лица и должностные лица публичной международной организации, совершившие преступление, предусмотренное статьями настоящей главы, несут уголовную ответственность по статьям настоящей главы в случаях, предусмотренных международными договорами Российской Федерации».

Таким образом, преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления — это деяния, посягающие на нормальную, регламентированную законом деятельность публичного аппарата управления, совершенные служащими (должностными лицами) этого аппарата с использованием служебных полномочий, а также лицами, осуществляющими функции публичного аппарата управления по специальному поручению (полномочию).

Помимо признаков, характеризующих объект и субъект преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления, можно указать еще на некоторые обстоятельства, общие для большинства преступлений, отнесенных к этой группе.

Как правило, эти преступления совершаются путем активных действий виновных лиц. Однако в некоторых случаях (ст. 285, 287, 293 УК РФ) закон в качестве формы осуществления общественно опасного посягательства на интересы нормальной деятельности публичного аппарата управления допускает и преступное бездействие, связанное с невыполнением или ненадлежащим выполнением должностным лицом лежащих на нем служебных обязанностей.

Составы преступлений, включенных в гл. 30, конструируются по типу как материальных (ст. 285, 285¹, 285², 286, п. «в» ч. 2 ст. 287, ст. 288, 293 УК РФ), так и формальных (ст. 287, 289—292 УК РФ) составов.

Характерным последствием в материальных составах является существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства, а в квалифицированных составах — тяжкие последствия. В самих статьях УК не предлагается никаких критериев для определения нарушения прав и законных интересов граждан, организаций, общества или государства как существенного, а также критериев для отграничения существенного нарушения от тяжких последствий. Правоприменителю, таким образом, предоставляется возможность и обязанность самому произвести оценку наступивших последствий и аргументировано отнести их к одной из названных категорий последствий служебного преступления. В качестве ориентира можно воспользоваться толкованием понятий существенного вреда и тяжких последствий должностных преступлений, данным в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 16 октября 2009 № 19 «О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий». Пленум подчеркнул, что существенный вред охраняемым законом правам и интересам граждан, общественным и государственным интересам может выражаться в

Уголовное право

причинении не только материального, но и иного вреда: в нарушении конституционных прав и свобод граждан, подрыве авторитета органов власти, создании помех и сбоев в их работе, нарушении общественного порядка, сокрытии крупных хищений, тяжких преступлений и т. п. Тяжкие последствия усматривались, когда в результате преступления причинен такой вред, как крупные аварии, длительная остановка транспорта или производственного процесса, дезорганизация работы государственного (муниципального) органа или учреждения, нанесение материального ущерба в особо крупных размерах, причинение смерти или тяжких телесных повреждений хотя бы одному человеку и т. п.

За одним исключением (халатность), все преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления являются умышленными. Помимо формы вины элементами составов некоторых преступлений является мотив их совершения — корыстная или иная личная заинтересованность (ст. 285 и 292 УК РФ).

Общим для ряда преступлений, включенных в настоящую главу УК, является то, что в качестве квалифицированного вида предусмотрено совершение их лицом, занимающим государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта Российской Федерации, а равно главой органа местного самоуправления (ст. 285—287, 290 УК РФ).

Согласно примеч. 2 к ст. 285, ст. 1 Федерального закона от 5 июля 1995 г. «Об основах государственной службы Российской Федерации» и Указу Президента РФ от 11 января 1995 г. № 32 «О государственных должностях Российской Федерации» под лицами, занимающими государственные должности Российской Федерации, понимаются лица, занимающие должности, устанавливаемые Конституцией РФ, федеральными конституционными законами и федеральными законами для непосредственного исполнения полномочий государственных органов. К ним относятся, в частности, Президент РФ, председатель Правительства РФ, председатели палат Федерального Собрания РФ, депутаты, федеральные министры, Генеральный прокурор РФ, председатель Счетной палаты, судьи, аудиторы Счетной палаты, секретарь Совета безопасности, председатель Центрального банка РФ и др.

Под лицами, занимающими государственные должности субъектов РФ, понимаются лица, занимающие должности, устанавливаемые конституциями или уставами субъектов Федерации для непосредственного исполнения полномочий государственных органов (президенты республик, губернаторы или другие главы субъектов Федерации, руководители органов законодательной и исполнительной власти субъектов Федерации, депутаты представительных органов субъектов Федерации, члены правительства и др.).

Глава органа местного самоуправления — должностное лицо, возглавляющее деятельность по осуществлению местного самоуправления на территории муниципального образования.

Преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления необходимо отличать от служебных правонарушений (проступков), влекущих лишь дисциплинарную, административную или материальную ответственность. Отличие между

Уголовное право

преступлениями и проступками по службе проводится по степени общественной опасности, критерием которой в первую очередь является тяжесть наступивших последствий от служебного правонарушения, а также некоторые иные указанные в статьях УК обстоятельства.

Составы преступлений, включенных в гл. 30 УК РФ, — это составы так называемых общих преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления. Они могут совершаться любыми должностными лицами (служащими), в любом государственном или муниципальном органе либо учреждении и влечь разнообразные последствия. Помимо них, в других главах УК есть немало специальных составов преступлений, совершаемых должностными лицами в определенной, указанной в законе сфере деятельности либо конкретно указанными должностными лицами. Это ряд преступлений против конституционных прав и свобод человека и гражданина (гл. 19 УК РФ), преступлений в сфере экономической деятельности (ст. 169, 170 УК РФ и др.), преступлений против правосудия (гл. 31 УК РФ) и др. Согласно закону (ч. 3 ст. 17 УК РФ) если преступление предусмотрено общей и специальной нормами, то совокупность преступлений отсутствует, и уголовная ответственность наступает по специальной норме.

Преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления посягают на нормальную деятельность публичного аппарата управления в лице государственных органов законодательной, исполнительной и судебной власти, органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, а также аппарата управления в Вооруженных Силах, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации по выполнению стоящих перед ними задач. Они совершаются специальными субъектами — должностными лицами (ст. 285—287, 289, 290, 292, 293 УК РФ) либо государственными служащими или служащими органов местного самоуправления (ст. 288 и ст. 292 УК РФ) с использованием служебного положения.

35.2. Характеристика отдельных видов преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления

Злоупотребление должностными полномочиями (ст. 285 УК РФ). Закон определяет злоупотребление должностными полномочиями как использование должностным лицом своих служебных полномочий вопреки интересам службы, если это деяние совершено из корыстной или иной личной заинтересованности и повлекло существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов граждан. В 2002 г. по ст. 285 УК РФ было зарегистрировано 3,8 тыс. преступлений.

Многие признаки данного состава преступления описаны в предыдущем вопросе, где давалась общая характеристика преступлений, включенных в гл. 30. Поэтому здесь, так же как и при изложении признаков других преступлений,

Уголовное право

рассматриваются, прежде всего, признаки, относящиеся к составу именно этого преступления.

Основным объектом злоупотребления должностными полномочиями является нормальная деятельность конкретного звена публичного аппарата управления в лице государственных органов, органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений или же аппарата управления в Вооруженных Силах, других войсках и воинских формированиях РФ. Наряду с основным объектом имеются и дополнительные объекты для данного преступления, которые в зависимости от обстоятельств совершения преступления могут быть в виде конституционных прав и свобод человека и гражданина, имущественных и иных экономических интересов граждан, организаций или государства и др.

Объективная сторона злоупотребления должностными полномочиями включает три обязательных признака:

- 1) использование должностным лицом своих служебных полномочий вопреки интересам службы;
- 2) наступление последствий в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства;
- 3) причинную связь между деянием и последствием.

Преступление может быть совершено как путем действия, активного использования должностным лицом своих полномочий, так и путем бездействия, когда должностное лицо сознательно не исполняет своих обязанностей (например, попустительствует преступлению). Хотя при неисполнении должностным лицом обязанностей по службе трудно говорить об использовании полномочий; скорее, это будет неиспользование полномочий.

Полномочия должностного лица определяются его компетенцией, установленной в соответствующих законах, положениях, уставах и других нормативных актах, в которых регламентируются права и обязанности лица, занимающего ту или иную должность. Поэтому под использованием служебных полномочий следует понимать только такое деяние лица, которое вытекало из его полномочий и было связано с осуществлением вопреки интересам службы прав и обязанностей, которыми это лицо наделено в силу занимаемой должности. Следовательно, не будет состава данного преступления, когда должностное лицо, добываясь нужного ему решения, использует не свои полномочия, а служебные связи, авторитет занимаемой им должности и т. п.

Деяние, совершенное вопреки интересам службы, — это деяние, не вызываемое служебной необходимостью. При этом интересы службы, вопреки которым должностное лицо использует в данном случае свои служебные полномочия, определяются не только потребностями функционирования конкретного государственного органа или органа местного самоуправления, государственного или муниципального учреждения, воинского формирования, но и интересами деятельности публичного аппарата управления в целом.

Обязательным элементом объективной стороны злоупотребления должностными полномочиями является существенное нарушение прав и

Уголовное право

законных интересов граждан или организаций либо государственных или общественных интересов, охраняемых законом.

Субъектом злоупотребления должностными полномочиями может быть только должностное лицо.

Субъективная сторона. Злоупотребление должностными полномочиями — преступление, совершаемое с прямым или косвенным умыслом. В отношении последствий умысел виновного часто бывает неконкретизированным, когда лицо предвидит размер вредных последствий лишь в общих чертах, но желает либо допускает любые из возможных последствий.

Обязательным признаком субъективной стороны должностного злоупотребления является мотив, определенный в законе как корыстная или иная личная заинтересованность. Злоупотреблением должностными полномочиями из корыстной заинтересованности следует считать такие неправомерные действия должностного лица, которые совершены с целью получить имущественную выгоду без незаконного безвозмездного обращения чужого имущества в свою собственность или собственность других лиц.

Иная личная заинтересованность может выражаться в стремлении извлечь выгоду неимущественного характера, обусловленном такими побуждениями, как карьеризм, протекционизм, месть, зависть, семейственность, желание приукрасить действительность, скрыть свою некомпетентность, уйти от ответственности за допущенные ошибки и недостатки, получить взаимную услугу, заручиться поддержкой в решении какого-либо вопроса и т. п.

При предъявлении обвинения должен быть конкретно указан соответствующий мотив личного характера, которым руководствовалось должностное лицо, совершая злоупотребление. Ссылка на то, что должностное лицо в своем решении руководствовалось узковедомственными или ложно понимаемыми государственными или общественными интересами, не может считаться достаточной для обвинения в должностном злоупотреблении.

Квалифицированными видами злоупотребления должностными полномочиями является совершение этого деяния лицом, занимающим государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта Российской Федерации, а равно главой органа местного самоуправления (ч. 2 ст. 285 УК РФ), а также использование должностным лицом своих служебных полномочий вопреки интересам службы, если это деяние совершено из корыстной или иной личной заинтересованности и повлекло тяжкие последствия (ч. 3 ст. 285 УК РФ).

При квалификации по ч. 3 должен быть доказан умысел на причинение тяжких последствий: предвидение хотя бы возможности их наступления и желание или сознательное допущение (безразличное отношение) этого. Если при этом потерпевший лишается жизни или причиняется тяжкий вред его здоровью, ответственность наступает по совокупности ч. 3 ст. 285 и ст. 105 (111) УК РФ.

При допущении неосторожной вины к тяжким последствиям по ч. 3 ст. 285 практически полностью стирается грань между злоупотреблением должностными полномочиями и халатностью как неосторожным преступлением.

Одним из сложных теоретических и практических вопросов является разграничение злоупотребления должностными полномочиями, связанного с

Уголовное право

причинением материального ущерба государству, муниципальным органам, коммерческим и некоммерческим организациям любой формы собственности или гражданам, от хищения чужого имущества, совершенного должностным лицом с использованием служебного положения путем мошенничества, присвоения или растраты.

Злоупотребление должностными полномочиями из корыстных побуждений не является хищением, если ущерб собственнику причинен не вследствие незаконного безвозмездного изъятия и (или) обращения чужого имущества в пользу виновного или других лиц, что характерно для хищения, а в результате использования имущества не по назначению, неоплаты оказанной услуги и т. п. Если злоупотребление должностными полномочиями было связано с изъятием и (или) обращением чужого имущества в пользу виновного или других лиц, оно не является хищением при условии, что такое изъятие (обращение) носило временный или возмездный характер (например, временное заимствование, незаконное приобретение имущества в кредит и т. п.). Наконец, если виновный не преследовал корыстной цели, злоупотребление должностными полномочиями, причинившее реальный материальный ущерб и связанное с изъятием чужого имущества, также не может рассматриваться как хищение.

Деяние, предусмотренное ч. 1 ст. 285 УК РФ, относится к числу преступлений средней тяжести, однако при наличии квалифицирующих обстоятельств, предусмотренных ч. 2 и 3 ст. 285 УК РФ, оно становится тяжким преступлением.

Превышение должностных полномочий (ст. 286 УК РФ). Превышение должностных полномочий определено как 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. В 2002 г. было зарегистрировано 5,4 тыс. преступлений по ст. 286 УК РФ.

Основной объект превышения должностных полномочий не отличается от объекта преступного посягательства при злоупотреблении должностными полномочиями. Дополнительными объектами этого преступления могут быть здоровье, свобода, честь и достоинство личности, конституционные права и свободы человека и гражданина и другие ценности.

Объем прав и полномочий представителя власти и других работников государственных и муниципальных органов и учреждений определяется их должностной компетенцией, которая закрепляется в различных нормативных актах (законах, уставах, положениях, инструкциях, приказах). Поэтому для того, чтобы установить, что должностное лицо совершило действия, явно выходящие за пределы его полномочий, необходимо выяснить, каким именно правовым актом они регулируются и какие конкретно положения этого акта были нарушены.

В судебной практике наиболее характерными случаями превышения должностных полномочий признаются следующие:

- 1) совершение должностным лицом действий, которые относятся к полномочиям другого должностного лица;
- 2) совершение должностным лицом действий, которые могли быть совершены им самим только при наличии особых обстоятельств, указанных в законе;

Уголовное право

3) совершение должностным лицом действий, которые никто и ни при каких обстоятельствах не вправе совершить.

Помимо действия, явно выходящего за пределы прав и полномочий, предоставленных законом должностному лицу, обязательными признаками объективной стороны превышения власти или служебных полномочий является наступление последствий в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства, а также причинная связь между действиями и последствиями.

Последствие преступного превышения должностных полномочий чаще всего выражается в причинении физического вреда личности, нарушении конституционных прав и свобод граждан, однако оно может быть связано и с причинением имущественного ущерба гражданам и юридическим лицам и с иными существенными нарушениями интересов общества и государства.

Ответственность за превышение должностных полномочий наступает лишь в том случае, когда должностное лицо обладало какими-либо полномочиями по отношению к потерпевшему физическому лицу или к организации, права и интересы которых существенно нарушены действиями данного должностного лица.

Субъективная сторона превышения должностных полномочий характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла (конкретизированного или неконкретизированного). Должностное лицо при этом сознает, что совершает действия, которые явно (т. е. бесспорно, очевидно) для него самого выходят за пределы имеющихся у него полномочий, предвидит последствия в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан, организаций, общества или государства, желает наступления этих последствий или сознательно их допускает либо относится к ним безразлично.

Мотивы и цели совершения преступления могут быть любыми (месть, карьеризм, иные личные побуждения, корысть, ложно понимаемые «интересы дела» и т. д.) и не имеют никакого значения для квалификации, хотя и учитываются при назначении наказания.

Квалифицированным видом превышения должностных полномочий является совершение этого деяния лицом, занимающим государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта Российской Федерации, а равно главой органа местного самоуправления (ч. 2 ст. 286 УК РФ).

Особо квалифицированным видом превышения власти или служебных полномочий (ч. 3 ст. 286 УК РФ) закон считает деяние, предусмотренное ч. 1 или 2 данной статьи, если оно сопровождалось насилием или угрозой его применения, применением оружия или специальных средств, причинением тяжких последствий. Каждого из названных обстоятельств достаточно для квалификации по ч. 3, хотя нередко они наличествуют одновременно.

Сам факт совершения должностным лицом незаконных действий с насилием или угрозой его применения, применением оружия или специальных средств является грубым посягательством против охраняемых законом прав граждан, интересов общества или государства и рассматривается как существенное их нарушение независимо от наступления каких-либо иных вредных последствий.

Уголовное право

Насилие при превышении должностных полномочий может выражаться в нанесении должностным лицом потерпевшему побоев, причинении вреда здоровью любой тяжести, истязании, лишении его жизни, незаконном лишении свободы. Угроза применения насилия при превышении должностных полномочий — это угроза совершения вышеназванных действий.

Квалификацией по ч. 3 ст. 286 УК РФ охватываются причинение потерпевшему любого вреда здоровью, кроме случаев причинения тяжкого вреда здоровью, предусмотренных ч. 3 и 4 ст. 111 УК РФ, а также убийства. В последних случаях действия виновного должностного лица нужно квалифицировать по совокупности ч. 3 ст. 286 и ч. 3, 4 ст. 111 или 105 УК РФ.

Убийство и причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью, совершенные представителем власти или иным должностным лицом при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, квалифицируются только по ст. 108 или 114 УК РФ. Такое решение вытекает из положений ст. 37 УК РФ, где сказано, что право на необходимую оборону имеют в равной мере все лица независимо от их профессиональной или иной специальной подготовки и служебного положения.

Применение оружия или специальных средств как квалифицирующее обстоятельство превышения должностных полномочий имеет место в случаях, когда по делу установлено фактическое использование поражающих свойств этих предметов для физического воздействия на потерпевшего путем причинения ему смерти или вреда здоровью, а также для психического воздействия путем угрозы причинения такого вреда, если у потерпевшего имелись основания считать, что его жизни и здоровью грозила реальная опасность, и к тому же создавалась реальная опасность для его жизни или здоровья.

Ответственности за превышение полномочий с применением оружия подлежит должностное лицо, применившее при превышении своих полномочий оружие любого назначения (боевое, служебное, гражданское, в том числе газовое оружие самообороны, спортивное или охотничье оружие) или специальные средства. К специальным средствам относятся: резиновые палки, наручники, слезоточивый газ, водометы и бронемшины, средства разрушения преград, служебные собаки и т. д., состоящие на вооружении органов милиции, внутренних войск, федеральных органов государственной охраны, органов федеральной службы безопасности, и др.

При превышении должностных полномочий, сопровождавшемся применением оружия или специальных средств, необходимо, чтобы они применялись в нарушение установленных оснований и порядка их использования. Условия и пределы применения огнестрельного оружия или специальных средств определены в Федеральных законах «О милиции», «О внутренних войсках Министерства внутренних дел Российской Федерации», «О государственной охране», «Об органах федеральной службы безопасности» и др.

Тяжкие последствия превышения должностных полномочий принято понимать так же, как тяжкие последствия злоупотребления должностными полномочиями. Они в данном случае причиняются с прямым или косвенным умыслом. Возможны, однако, случаи, когда вина должностного лица,

Уголовное право

превысившего свои полномочия, по отношению к квалифицирующим тяжким последствиям является неосторожной.

Деяние относится к преступлениям средней тяжести, при наличии квалифицирующих обстоятельств — к тяжким преступлениям.

Служебный подлог (ст. 292 УК РФ). Закон определяет служебный подлог как внесение должностным лицом, а также государственным служащим или служащим органа местного самоуправления, не являющимся должностным лицом, в официальные документы (за исключением тех, которые связаны с выдачей паспорта гражданина РФ) заведомо ложных сведений, а равно внесение в указанные документы исправлений, искажающих их действительное содержание, если эти деяния совершены из корыстной или иной личной заинтересованности.

Именно таким путем субъект совершает посягательство на нормальную деятельность публичного аппарата управления, что является объектом данного преступления. В 2002 г. было зарегистрировано 8,2 тыс. фактов служебного подлога.

Центральным понятием для данной уголовно-правовой нормы является понятие официального документа, который является предметом преступления. Многие специалисты понимают под официальным документом лишь письменные акты, удостоверяющие конкретные факты или события, имеющие юридическое значение, составленные надлежащим образом и имеющие необходимые реквизиты. Однако в Федеральном законе от 20 февраля 1995 г. «Об информации, информатизации и защите информации» документированная информация (документ) определяется как «зафиксированная на материальном носителе информация с реквизитами, позволяющими ее идентифицировать» (ст. 2). Закон признает юридическую силу так называемого электронного документа: «Юридическая сила документа, хранимого, обрабатываемого и передаваемого с помощью автоматизированных информационных и телекоммуникационных систем, может подтверждаться электронной цифровой подписью» (п. 3 ст. 5). Поэтому следует согласиться с теми специалистами, которые допускают документ на любом материальном носителе.

Предметом служебного подлога могут также стать документы, исходящие от частных лиц, различных коммерческих и некоммерческих организаций, не относящихся к государственным или муниципальным органам и учреждениям (расписки, обязательства, справки, договоры и т. п.), если эти документы оказываются в ведении (делопроизводстве) государственных или муниципальных структур.

Таким образом, официальный документ в качестве предмета служебного подлога можно определить как документированную информацию, зафиксированную на любом материальном носителе, выдаваемую (исходящую) государственными органами, органами местного самоуправления, государственными и муниципальными учреждениями, органами управления и должностными лицами Вооруженных Сил РФ, других войск и воинских формирований РФ, а равно документированную информацию, выдаваемую частными лицами, коммерческими и иными организациями, находящуюся в ведении государственных и муниципальных органов и учреждений, для

Уголовное право

удостоверения фактов и событий, имеющих юридическое значение. В связи с этим официальные документы порождают для использующих их лиц определенные юридические последствия. Официальные документы должны содержать необходимые реквизиты в зависимости от характера документа и его материального носителя и быть подписаны соответствующим должностным лицом либо снабжены электронной цифровой подписью.

Объективная сторона служебного подлога может быть выполнена одним из двух действий:

- 1) внесение заведомо ложных сведений в официальные документы;
- 2) внесение в указанные документы исправлений, искажающих их действительное содержание.

Таким образом, подлог может быть материальным — внесение различных изменений в действительный документ и интеллектуальным — составление ложного по содержанию, но подлинного по форме документа. Преступление признается оконченным с момента совершения указанных действий независимо от того, повлекло ли это деяние какие-либо последствия, был ли использован данный подложный документ.

Внесение заведомо ложных сведений в официальные документы — это запись не соответствующей действительности информации в подлинный документ, который при этом сохраняет все признаки и реквизиты настоящего. Это деяние может представлять и изготовление полностью поддельного как по форме, так и по содержанию документа. К данной разновидности подлога относится также пометка документа другим числом, не соответствующим фактической дате составления или выдачи документа, подделка подписи другого должностного лица и т. п.

Внесение в официальный документ исправлений, искажающих их действительное содержание, может быть совершено путем подчистки, дописки и иными способами.

Обязательным условием признания содеянного именно служебным подлогом является совершение соответствующих действий по отношению к официальным документам должностным лицом или служащим в связи с исполнением ими своих служебных обязанностей (в рамках или с превышением служебной компетенции).

Субъектом служебного подлога может быть не только должностное лицо, но и любой государственный служащий и служащий органа местного самоуправления. Государственным служащим является гражданин Российской Федерации, исполняющий в порядке, установленном федеральным законом, обязанности по государственной должности государственной службы за денежное вознаграждение, выплачиваемое за счет средств федерального бюджета или средств бюджета соответствующего субъекта Российской Федерации. Муниципальный служащий — это лицо, исполняющее обязанности по муниципальной должности муниципальной службы за денежное вознаграждение, выплачиваемое за счет местного бюджета.

Субъективная сторона служебного подлога характеризуется прямым умыслом. Виновный достоверно знает, что он вносит в официальные документы ложные сведения, и столь же сознательно совершает иные действия,

Уголовное право

составляющие сущность подлога. При этом он должен руководствоваться корыстными или иными личными побуждениями.

Цель фальсификации должностным лицом или служащим официальных документов закон не оговаривает. Однако в тех случаях, когда подлог совершается с целью последующего использования ложных документов для совершения другого тяжкого или особо тяжкого преступления, содеянное должно быть квалифицировано по совокупности как служебный подлог и приготовление к тяжкому или особо тяжкому преступлению.

Использование должностным лицом или служащим изготовленных им заведомо фиктивных документов при совершении хищения чужого имущества путем мошенничества, присвоения или растраты надлежит квалифицировать по совокупности за хищение и служебный подлог. Точно так же по совокупности преступлений квалифицируются действия должностного лица или служащего, который использует подделанный им официальный документ для совершения или сокрытия любого другого преступления. Подлог не требует самостоятельной квалификации лишь тогда, когда он является конструктивным признаком другого преступления (например, контрабанды).

Закон считает служебный подлог преступлением небольшой тяжести.

Федеральным законом от 08.04.2008 № 43-ФЗ ст. 292 УК РФ была дополнена ч. 2 в которой законодатель указал, что в качестве отягчающих обстоятельств учитывается служебный подлог, повлекший существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства. Это обстоятельство переводит служебный подлог в категорию преступления средней тяжести.

Указанный Федеральный закон вносит в УК РФ новый вид преступления предусмотренный ст. 292.1. «Незаконная выдача паспорта гражданина Российской Федерации, а равно внесение заведомо ложных сведений в документы, повлекшее незаконное приобретение гражданства Российской Федерации»

Объективная сторона данного преступления выражена в незаконной выдаче должностным лицом или государственным служащим паспорта гражданина Российской Федерации иностранному гражданину или лицу без гражданства, а равно внесение должностным лицом, а также государственным служащим или служащим органа местного самоуправления, не являющимся должностным лицом, заведомо ложных сведений в документы, повлекшее незаконное приобретение гражданства Российской Федерации.

Незаконная выдача паспорта гражданина Российской Федерации заключается в том, что должностное лицо без надлежащих, законных оснований, выдает иностранному гражданину или лицу без гражданства документ – паспорт.

Внесение заведомо ложных сведений имеют сходство со служебным подлогом.

Субъектом незаконной выдачи выступает только должностное лицо, в компетенцию которого входит выдача официальных документов, подтверждающих гражданство РФ. **Субъектом** преступления, связанного со внесением заведомо ложных сведений в документы, повлекшее незаконное

Уголовное право

приобретение гражданства Российской Федерации может выступать не только должностное лицо, но и другие лица, достигшие шестнадцатилетнего возраста.

Субъективная сторона преступления выражена в прямом умысле.

Преступление относится к средней категории тяжести.

Часть вторая данной статьи предусматривает ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение должностным лицом или государственным служащим своих обязанностей вследствие недобросовестного или небрежного отношения к службе, если это повлекло незаконную выдачу паспорта гражданина Российской Федерации иностранному гражданину или лицу без гражданства либо незаконное приобретение гражданства Российской Федерации.

Субъектом преступления выступает только должностное лицо или государственный служащий.

Субъективная сторона выражена в неосторожной форме вины – в легкомыслии либо небрежности. Такое деяние относится к небольшой категории тяжести

Халатность (ст. 293 УК РФ). Федеральный закон 2003 г. существенно изменил признаки уголовно наказуемой халатности. В настоящее время халатность определяется как неисполнение или ненадлежащее исполнение должностным лицом своих обязанностей вследствие недобросовестного или небрежного отношения к службе, если это повлекло причинение крупного ущерба или существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства. Крупный ущерб исчисляется суммой, превышающей 100 тыс. рублей.

Объект и субъект халатности по своему содержанию ничем не отличаются от аналогичных понятий, используемых при характеристике других преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления, и проанализированы выше.

С **объективной стороны** халатность характеризуется, во-первых, бездействием должностного лица или ненадлежащим (ущербным) его действием по исполнению своих обязанностей; во-вторых, наступлением последствий, указанных в законе; в-третьих, причинной связью между ненадлежащим поведением по службе должностного лица и наступившими последствиями.

При халатности ответственность должностного лица основана на том, что оно не сделало положенного по службе или сделало это несвоевременно, неполно, неточно, некачественно и т. п. В связи с этим прежде всего требуется абсолютно точно выяснить на основе соответствующих законов, иных нормативных актов, приказов, должностных инструкций, какие именно обязанности были в установленном порядке возложены на данное должностное лицо, что конкретно оно обязано было сделать. Одних общих утверждений о невыполнении субъектом своих обязанностей, об отсутствии с его стороны должного контроля за поведением других лиц, его невнимательности и в целом ненадлежащем исполнении обязанностей по службе без уточнения, в чем именно выразались эти упущения, недостаточно для обвинения в халатности.

Причинная связь между бездействием должностного лица и каким-либо последствием имеется лишь в том случае, если установлено, что надлежащее

Уголовное право

выполнение должностных обязанностей исключило бы наступление вредных последствий.

Субъективная сторона. Халатность — единственное преступление против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления, совершаемое по неосторожности. Неосторожная вина может быть в виде легкомыслия либо небрежности. И в том и в другом случае необходимо обосновать, что должностное лицо не только должно было, но и могло в конкретной обстановке надлежаще выполнить свои обязанности и тем самым не допустить (предотвратить) вредные последствия. При этом учитываются как объективные внешние условия, в которых находилось данное должностное лицо, так и его субъективные возможности, связанные с профессиональной подготовленностью, опытом, уровнем образования, состоянием здоровья и т. п.

Часть 2 ст. 293 УК РФ предусматривает квалифицированный состав халатности, когда невыполнение или ненадлежащее выполнение должностным лицом своих обязанностей вследствие небрежного или недобросовестного отношения к службе повлекло по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью или смерть человека. Особо квалифицированный состав халатности (ч. 3 ст. 293 УК РФ) связан с причинением по неосторожности смерти двух или более лиц.

Халатность относится к числу преступлений небольшой тяжести, а при наличии квалифицирующих и особо квалифицирующих обстоятельств — к преступлениям средней тяжести.

От халатности как преступления против интересов службы следует отличать случаи неисполнения или недобросовестного исполнения профессиональных обязанностей, никак не связанных с должностными полномочиями субъекта, даже если они у него имеются. Поэтому, например, медицинские работники государственного учреждения здравоохранения (врач, хирург, медсестра), допустившие небрежность при проведении лечения, хирургической операции, лечебной процедуры, могут нести ответственность только за неосторожное преступление против личности.

Злоупотребление должностными полномочиями (ст. 285 УК РФ), превышение должностных полномочий (ст. 286 УК РФ), служебный подлог (ст. 292 УК РФ) и халатность (ст. 293) — это составы общих преступлений против государственной власти и интересов службы, которые могут быть совершены в любых звеньях публичного аппарата управления, работниками этого аппарата. За исключением халатности, все преступления против интересов службы совершаются умышленно. Обязательным условием уголовной ответственности за злоупотребление должностными полномочиями, превышение должностных полномочий и халатность является причинение указанных в законе последствий.

35.3. Взятничество

Получение взятки (ст. 290 УК РФ). При рассмотрении данного состава, прежде всего нужно руководствоваться постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 09.07.2013 г. № 24 «О судебной практике по делам о взяточничестве и об иных коррупционных преступлениях» (ред. от 03.12.2013 г.). В

Уголовное право

законодательстве взяточничество, являющееся характерным проявлением коррупции, рассматривается как корыстное служебное (должностное) преступление, в качестве одного из видов нарушения служебного долга. Суть этого преступления заключается в том, что должностное лицо получает от других лиц или организаций заведомо незаконное материальное вознаграждение за свое служебное поведение или в связи с занимаемой должностью.

Взяточничество относится к числу наиболее латентных преступлений. По УК 1996 г. понятие «взяточничество» охватывает три преступления: получение взятки (ст. 290 УК РФ), дача взятки (ст. 291 УК РФ), посредничество во взяточничестве (ст. 291.1)

Статья 290 УК РФ определяет получение взятки как получение должностным лицом лично или через посредника взятки в виде денег, ценных бумаг, иного имущества или выгод имущественного характера за действия (бездействие) в пользу взяткодателя или представляемых им лиц, если такие действия (бездействие) входят в служебные полномочия должностного лица либо оно в силу должностного положения может способствовать таким действиям (бездействию), а равно за общее покровительство или попустительство по службе.

Получение взятки является посягательством на нормальную деятельность публичного аппарата управления. Однако с учетом характера преступления можно отметить некоторые специфические особенности его основного объекта.

Предметом взятки могут быть любые материальные ценности (деньги, в том числе иностранная валюта, иные валютные ценности, ценные бумаги, продовольственные и промышленные товары, недвижимое имущество и др.), а также различного рода услуги (выгоды), оказываемые взяткополучателю безвозмездно, хотя в принципе они подлежат оплате, или явно по заниженной стоимости. Это может быть предоставление санаторных или туристических путевок, проездных билетов, оплата расходов и развлечений должностного лица, производство ремонтных, строительных, реставрационных и других работ и т. д. Получение должностным лицом различного рода услуг нематериального характера, не влекущих получение материальной выгоды, взяточничеством не признается. В качестве примеров выгод имущественного характера, которые могут рассматриваться как предмет взятки, Пленум Верховного Суда РФ от 09.07.2013 г. № 24 «О судебной практике по делам о взяточничестве и об иных коррупционных преступлениях» (ред. от 03.12.2013 г.) указал: занижение стоимости передаваемого имущества, приватизируемых объектов, уменьшение арендных платежей, процентных ставок за пользование ссудами. Выгоды и услуги имущественного характера как предметы взятки должны получить в обвинительных документах предварительного следствия и в приговоре суда денежную оценку.

Наряду с простейшими способами дачи-получения взятки путем передачи предмета взятки лично должностному лицу или через посредника встречаются более сложные завуалированные формы совершения этого преступления. В частности, взятка может быть дана-получена под видом ссуды, путем якобы получения денег в долг, под видом погашения несуществующего долга лица, передавшего ценности, посредством продажи-покупки ценных вещей за бесценок,

Уголовное право

по явно заниженной цене или, напротив, путем покупки-продажи вещи по явно завышенной цене, под видом «проигрыша» в карты, путем заключения фиктивных трудовых соглашений и выплаты по ним взяткополучателю, его родственникам или иным доверенным лицам «заработной платы» или «премии» за якобы произведенную ими работу, якобы оказанную техническую помощь, явно завышенных «гонораров» за лекционную деятельность и литературные работы и т. д.

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).

Объективная сторона получения взятки состоит в получении должностным лицом лично или через посредника предмета взятки за один из следующих вариантов служебного поведения:

1) за действия (бездействие) в пользу взяткодателя или представляемых им лиц, входящих в служебные полномочия должностного лица (ч. 1);

2) за действия (бездействие) в пользу взяткодателя или представляемых им лиц, которые не входят в служебные полномочия должностного лица, но последний в силу своего должностного положения может способствовать таким действиям (бездействию) (ч. 1);

3) за общее покровительство или попустительство по службе должностным лицом взяткодателя или представляемым им лицам (ч. 1);

4) за незаконные действия (бездействие) должностного лица в пользу взяткодателя или представляемых им лиц (ч. 3).

В первом случае имеются в виду законные правомерные действия (бездействие) должностного лица, не нарушающие его служебных обязанностей, не выходящие за рамки его должностной компетенции, т. е., иначе говоря, действия, совершить (не совершать) которые в данном случае он имел право или, более того, был обязан.

Должностное положение лица определяют не только его юридические возможности, связанные с кругом прав и обязанностей субъекта по занимаемой должности, но и фактические возможности, вытекающие из значимости и авторитета занимаемой субъектом должности, а также из служебных связей должностного лица, наличия у него в подчинении других должностных лиц. Пользуясь ими, должностное лицо может за вознаграждение оказать влияние, так или иначе, способствовать совершению (несовершению) выгодного для взяткодателя действия другим должностным лицом, возможно, ничего не знаящим об этом вознаграждении. Использование субъектом в данном случае дружественных или родственных отношений для достижения результата, желательного для лица, передавшего ему вознаграждение, не рассматривается как использование должностного положения, что исключает состав получения взятки.

Согласно трактовке Пленума Верховного Суда РФ, общее покровительство по службе может проявляться, в частности, в необоснованном назначении подчиненного, в том числе в нарушение установленного порядка, на более

Уголовное право

высокую должность, во включении его в списки лиц, представляемых к поощрительным выплатам.

К попустительству по службе относится, например, согласие должностного лица контролирующего органа не применять входящие в его полномочия меры ответственности в случае выявления совершенного взяточдателем нарушения.

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.

При передаче взятки за общее покровительство или попустительство какие-либо конкретные действия (бездействие) должностного лица специально не оговариваются, но участники преступления осознают, что в конечном итоге ценности (услуги) вручаются должностному лицу с целью удовлетворения интересов взяточдателя или представляемых им лиц, поскольку данное общее покровительство или попустительство в итоге выражается (может выразиться) в тех или иных действиях (бездействии) должностного лица. Подобного рода взяточничество характерно при получении систематических вознаграждений (подношений) от подчиненных или подконтрольных должностному лицу работников, поскольку должностное лицо постоянно решает вопросы, затрагивающие их интересы, и последние заинтересованы в благоприятном к ним отношении взяточполучателя, а также для коррумпированного аппарата государственных и муниципальных органов, когда представители организованной преступности как бы берут на содержание должностных лиц, обоснованно рассчитывая, что те в необходимых случаях будут действовать в интересах взяточдателей.

Незаконные действия (бездействие) должностного лица, о которых говорится в ч. 3 ст. 290 УК РФ, — это поведение, выходящее за рамки служебных полномочий субъекта, либо действия (бездействие), входящие в его полномочия, но при данных обстоятельствах оснований для их совершения не имелось. Иначе говоря, незаконное действие (бездействие) должностного лица — это поведение, связанное с нарушением обязанностей по службе.

Получение взятки считается окончательным преступлением с момента принятия должностным лицом хотя бы части взятки, если она передавалась по частям, независимо от того, выполнено ли оно обусловленное действие или нет, собиралось оно выполнять это действие или нет. Важно лишь, чтобы имущественные ценности или выгоды принимались субъектом именно как должностным лицом, способным лично или путем влияния с использованием своего должностного положения на других должностных лиц обеспечить удовлетворение интересов взяточдателя или представляемых последним лиц.

Действие (бездействие), совершенное должностным лицом, получившим за это вознаграждение, находится за пределами состава получения взятки и поэтому нуждается в самостоятельной правовой оценке. Иногда должностное лицо, используя свое служебное положение, совершает за взятку деяние, которое само по себе является преступлением (выдает поддельный документ, незаконно освобождает от уголовной ответственности, выносит заведомо неправосудный

Уголовное право

приговор или решение, фальсифицирует доказательства, пособничает хищению, контрабанде и т. д.). В этом случае ответственность наступает не только за получение взятки, но по совокупности и за сами эти незаконные, преступные деяния.

В п. 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 9 июля 2013 г. N 24 обращается внимание на то, что время передачи предмета взятки (до или после совершения действия (бездействия) в интересах взяткодателя или представляемых им лиц) на квалификацию содеянного не влияет. Таким образом, можно выделить два вида взяточничества: взятку-подкуп и взятку-благодарность. В первом случае передача предмета взятки обуславливает нужное взяткодателю поведение должностного лица, является необходимым условием совершения им определенных действий (бездействия). В этом случае между взяткодателем и взяткополучателем имеется предварительная договоренность о передаче предмета взятки (до или после совершения действий (бездействия)).

Взятка-благодарность имеет место в том случае, когда предмет взятки передается за уже совершенное должностным лицом действие либо бездействие (законное или незаконное) в отсутствие предварительной договоренности. При этом необходимо отличать взятку-благодарность от так называемого обычного подарка. Так, ст. 575 ГК РФ разрешается дарение лицам, замещающим государственные должности Российской Федерации, государственные должности субъектов Российской Федерации, муниципальные должности, государственным (муниципальным) служащим, служащим Банка России обычных подарков, стоимость которых не превышает 3 тысяч рублей. 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 встречного обязательства 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 вознаграждения.

Предмет взятки может быть получен как самим должностным лицом (лично либо через посредника), так и предоставлен родным и близким должностного лица с его согласия либо если он не возражал против этого и использовал свои служебные полномочия в пользу взяткодателя.

Деяствия посредника в получении или даче взятки следует квалифицировать по ст. 291.1 УК РФ как посредничество во взяточничестве.

Состав получения взятки является формальным. В соответствии с ч. 1 ст. 290 УК РФ преступление с объективной стороны может быть совершено только путем получения должностным лицом лично или через посредника предмета взятки. 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

Уголовное право

преступлению, которое может быть прервано до начала выполнения его объективной стороны.

Преступление является оконченным с момента принятия должностным лицом хотя бы части передаваемых ценностей. В случае, когда деньги, являющиеся предметом взятки, перечисляются на счет должностного лица, получение взятки следует считать оконченным с момента поступления их на соответствующий счет.

Для наличия оконченного состава получения взятки не имеет значения, получили ли лица, которым передан предмет взятки, реальную возможность пользоваться или распоряжаться переданными им ценностями по своему усмотрению.

Если взяткодатель (посредник) намеревался передать, а должностное лицо - получить взятку в значительном или крупном либо в особо крупном размере, однако фактически принятое должностным лицом незаконное 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.

С субъективной стороны получение взятки — это умышленное преступление, совершенное из корыстных побуждений.

Если должностное лицо, получая материальные ценности, вводит в заблуждение тех, кто их передает, создает видимость правомерности их получения, утверждая, например, что ценности получаются в качестве оплаты за оказанную учреждением услугу, выполненную работу, в виде штрафа и т. п., содеянное не может рассматриваться как получение взятки. Эти действия квалифицируются как мошенничество, совершенное лицом с использованием своего служебного положения.

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 оно работает, потратить на какие-либо общественные или государственные нужды, состав данного преступления отсутствует. Так, Президиум Верховного Суда РФ переквалифицировал действия лица со ст. ст. 290 на 285 УК РФ и указал, что по смыслу ст. 290 УК РФ как получение взятки следует квалифицировать действия должностного лица, если имущественная выгода была предоставлена ему или его близким, если он не возражал против этого. Из приговора же суда видно, что должностное лицо использовало полученное имущество не в личных целях, а для благоустройства своего служебного кабинета, что охватывается диспозицией ст. 285 УК РФ

Субъектом получения взятки может быть только должностное лицо. Все иные лица, участвующие вместе с ним в совершении этого преступления, в том числе и выдававшие себя за должностных, могут отвечать только за соучастие в получении взятки как организаторы, подстрекатели или пособники.

Уголовное право

Ответственность повышается (ч. 2, ч. 3 ст. 290 УК РФ) при получении должностным лицом взятки за незаконные действия (бездействие) и в значительном размере. Значительным размером взятки в настоящей статье, статьях 291 и 291.1 настоящего Кодекса признаются сумма денег, стоимость ценных бумаг, иного имущества, услуг имущественного характера, иных имущественных прав, превышающие двадцать пять тысяч рублей

Квалифицированным видом признается получение взятки лицом, занимающим государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта Российской Федерации, а равно главой органа местного самоуправления (ч. 4 ст. 290 УК РФ).

Особо квалифицированными видами получения взятки закон считает совершение этого деяния:

- а) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;
- б) с вымогательством взятки;
- в) в крупном размере.
- г) в особо крупном размере.

Взятку надлежит считать полученной по предварительному сговору группой лиц, если в совершении преступления участвовало два и более должностных лица, заранее, т. е. до начала преступления договорившихся об этом. В сговор преступников входит то, что они будут получать незаконное вознаграждение (выгоды) за те или иные действия (бездействие) в интересах взяткодателя или представляемых им юридических или физических лиц с использованием служебного положения либо за общее покровительство или попустительство по службе. Преступление признается оконченным с момента принятия взятки хотя бы одним из этих лиц. При этом не имеет значения, сознавал ли взяткодатель, что в получении взятки участвует несколько должностных лиц. При получении взятки по предварительному сговору группой лиц ее размер определяется общей стоимостью полученных ценностей и услуг.

Квалификация получения взятки в составе группы лиц по предварительному сговору либо организованной группы осуществляется исходя из общей стоимости ценностей (имущества, имущественных прав, услуг имущественного характера), предназначавшихся всем участникам преступной группы;

- п. "б": 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). Если взяткодатель заинтересован в неправомерном поведении должностного лица, стремится обойти закон, установленную процедуру решения того или иного вопроса, добиться удовлетворения своих незаконных интересов, уйти от заслуженной ответственности и т.п., вымогательство как квалифицирующий признак получения взятки отсутствует. Не может рассматриваться как вымогательство угроза со стороны взяткополучателя совершить в отношении взяткодателя законные действия, хотя и затрагивающие его интересы. Так, не является вымогательством

Уголовное право

взятки требование сотрудника налоговой инспекции передачи денег под угрозой наложения штрафа на организацию, допустившую просрочку по уплате налогов.

Для квалификации содеянного по п. "б" ч. 5 ст. 290 УК РФ не имеет значения, была ли у должностного лица реальная возможность осуществить свою угрозу, но только в том случае, если у лица, передавшего взятку или предмет коммерческого подкупа, 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).

Вымогательство взятки будет иметь место и в том случае, когда вымогательство осуществлялось не самим должностным лицом, а по его поручению или с его согласия другим лицом, не являющимся должностным.

В таких случаях действия последнего при наличии оснований должны оцениваться как посредничество во взяточничестве по соответствующим частям ст. 291.1 УК РФ;

- п. "в": в крупном размере (согласно примечанию 1 к ст. 290 УК РФ крупным размером признается сумма предмета взятки, превышающая 150 тыс. рублей).

В ч. 6 ст. 290 УК РФ предусмотрена более строгая ответственность за получение взятки (ч. ч. 1, 3, 4 или п. п. "а", "б" ч. 5 ст. 290 УК РФ) в особо крупном размере. Согласно примечанию 1 к ст. 290 УК РФ особо крупным размером признается сумма предмета взятки, превышающая 1 млн. рублей.

Продолжаемые дачу либо получение в несколько приемов взятки следует отличать от совокупности преступлений. В частности, как единое продолжаемое преступление следует квалифицировать систематическое получение взяток от одного и того же взяткодателя за общее покровительство или попустительство по службе, если указанные действия были объединены единым умыслом.

Совокупность преступлений будет отсутствовать и в случаях, когда взятка получена или передана от нескольких лиц, но за совершение одного действия (акта бездействия) в общих интересах этих лиц.

Однако не может квалифицироваться как единое продолжаемое преступление одновременное получение, в том числе через посредника, взятки нескольких лиц, если в интересах каждого из них должностным лицом совершается отдельное действие (акт бездействия). Содеянное при таких обстоятельствах образует совокупность преступлений.

Если общая стоимость полученных должностным лицом имущества, имущественных прав, услуг имущественного характера превышает двадцать пять тысяч рублей, сто пятьдесят тысяч рублей либо один миллион рублей, то содеянное может быть квалифицировано как получение взятки соответственно в значительном, крупном либо особо крупном размере лишь в том случае, когда принятие всех ценностей представляло собой эпизоды единого продолжаемого преступления.

Дача взятки (ст. 291 УК РФ). Дача взятки состоит в незаконном вручении, передаче материальных ценностей или предоставлении выгод имущественного характера должностному лицу лично или через посредника за совершение

Уголовное право

действий (бездействия), входящих в служебные полномочия должностного лица, в пользу взяткодателя или представляемых им лиц, или за содействие должностным лицом в силу занимаемого им положения совершению действий (бездействия) другим должностным лицом, либо за общее покровительство или попустительство по службе взяткодателю или представляемым им лицам (ч. 1 ст. 291 УК РФ), а равно за незаконные действия (бездействие) должностного лица по службе (ч. 3 ст. 291 УК РФ).

Дача взятки неразрывно связана с ее получением. Получение взятки не может состояться, если не было дачи взятки. Соответственно не может состояться оконченного преступления дачи взятки, если материальные ценности или выгоды имущественного характера, являвшиеся предметом взятки, не были приняты должностным лицом.

Путем дачи взятки субъект может склонить должностное лицо к совершению заведомо противозаконного действия (бездействия) по службе (ч. 3 ст. 291 УК РФ), которое само по себе является преступлением. В этих случаях он должен нести ответственность не только за дачу взятки, но и за соучастие (подстрекательство) в преступлении должностного лица.

Уголовная ответственность за дачу взятки наступает с 16-летнего возраста. Субъектом может быть гражданин России, иностранец и лицо без гражданства. В качестве взяткодателя могут выступать частные лица, лица, выполняющие управленческие функции в коммерческой или иной организации, и должностные лица, что не имеет значения для квалификации дачи взятки.

Субъективная сторона. Дача взятки совершается с прямым умыслом. Если субъект добросовестно заблуждается относительно оснований передачи, полагая, что это не вознаграждение, или не осознавая его неправомерности, состав дачи взятки отсутствует.

Мотивы дачи взятки и цели, которых добивается взяткодатель с помощью взятки, могут быть различны. Это и корыстные побуждения, и побуждения личного порядка, желание обойти закон, освободиться от ответственности, желание отблагодарить должностное лицо за принятое им решение, удовлетворяющее интересы взяткодателя, и т. д. Однако всегда взятка дается за служебные действия (бездействие) должностного лица в интересах самого взяткодателя или представляемых им физических или юридических лиц.

Квалифицированным видом преступления (ч. 3 ст. 291 УК РФ) является дача взятки должностному лицу за совершение им заведомо незаконных действий (бездействия). Для вменения взяткодателю данного квалифицирующего признака необходимо доказать знание им того, что взятка дается именно за совершение должностным лицом незаконных действий (бездействия). Если взяткодатель ошибочно полагал, что действия (бездействие) должностного лица, за которые дается взятка, являются законными, входят в служебные полномочия взяткополучателя, в связи с допущенной фактической ошибкой он несет ответственность по ч. 1 ст. 291 УК РФ.

Необходимо разграничивать взяткодателя и посредника во взяточничестве, через которого может осуществляться передача и получение взятки.

Посредник — это лицо, которое, действуя по поручению взяткодателя или взяткополучателя, непосредственно передает предмет взятки. В отличие от

Уголовное право

взятодателя — лица, заинтересованного в соответствующих действиях получателя взятки, посредник, передающий взятку по его поручению, не добивается за счет этого материального вознаграждения совершения или несовершения должностным лицом каких-либо действий по службе в своих интересах. Посредник представляет чужие интересы, выступает не от своего имени. Решение о даче взятки принимает взятодатель: посредник лишь осуществляет его волю. Действия посредника со стороны взятодателя квалифицируются как соучастие в даче взятки, если, конечно, он осознавал, что передаваемые им ценности или предоставляемые услуги являются взяткой.

В практике следственных и судебных органов нередко встречаются случаи так называемого мнимого посредничества. Если лицо получает от взятодателя деньги или иные ценности для передачи должностному лицу и, не намереваясь этого делать, присваивает их, содеянное следует квалифицировать как хищение чужого имущества путем мошенничества (ст. 159 УК РФ) или присвоения (ст. 160 УК РФ) в зависимости от обстоятельств дела. Когда же в целях завладения имуществом взятодатель склоняется им к даче взятки, действия мнимого посредника помимо мошенничества должны дополнительно квалифицироваться как подстрекательство к даче взятки. Действия взятодателя в обоих случаях квалифицируются как покушение на дачу взятки.

В примечании к ст. 291 УК РФ предусмотрены два самостоятельных основания освобождения взятодателя от уголовной ответственности:

- 1) если в отношении него со стороны должностного лица имело место вымогательство взятки;
- 2) если он после дачи взятки добровольно сообщил о случившемся органу, имеющему право возбуждать уголовное дело.

При выявлении любого из этих обстоятельств органы предварительного следствия, прокурор или суд обязаны освободить взятодателя от уголовной ответственности.

Вымогательство взятки как основание, влекущее освобождение взятодателя от уголовной ответственности, понимается точно так же, как и вымогательство, являющееся квалифицирующим признаком получения взятки.

Норма об освобождении взятодателя от уголовной ответственности в случае их добровольного сообщения о преступлении по своей направленности является стимулирующей, побуждая виновного к деятельному раскаянию, к заглаживанию вреда, к разоблачению взятополучателя.

Добровольное — это сообщение, сделанное не вынужденно, а по собственному желанию взятодателя при сознании им того обстоятельства, что о данной им взятке органам власти еще не известно (п. 22 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г.). При указанном выше условии мотивы, по которым сделано сообщение, и время, которое прошло с момента дачи взятки, решающего значения не имеют. В частности, сообщение о даче взятки должно быть признано добровольным и в тех случаях, когда взятодатель сообщил о преступлении, поскольку должностное лицо, получившее взятку, не выполнило обещанного. Сообщение о даче взятки может быть устным или письменным и быть сделано органу, имеющему право возбудить уголовное дело, т. е. прокурору, следователю, органу дознания.

Уголовное право

Освобождение взяточдателей от уголовной ответственности по мотивам вымогательства взятки или добровольного сообщения о даче взятки не означает отсутствия в действиях этих лиц состава преступления. Поэтому они не могут признаваться потерпевшими и не вправе претендовать на возвращение им ценностей, переданных в виде взятки, которые подлежат обращению в доход государства.

Совсем иная ситуация имеется в случаях, когда должностное лицо, покушаясь на получение взятки, требует передачи ему материальных ценностей у гражданина, а последний сообщает об этом в соответствующие органы, а затем с их ведома и под их контролем для уличения и задержания с поличным преступника, пытавшегося получить взятку, передает ему деньги или иные ценности. Подобные действия нельзя рассматривать как провокацию получения взятки, поскольку должностное лицо по своей инициативе требовало взятку, т. е. уже совершило уголовно наказуемое деяние — приготовление или покушение на получение взятки, за что и должно нести ответственность. В действиях гражданина в таких случаях нет состава преступления, так как он не давал должностному лицу взятку, а лишь имитировал ее. Поэтому, в отличие от случаев дачи взятки с последующим добровольным сообщением о содеянном, материальные ценности должны быть возвращены гражданину или иному субъекту по принадлежности (п. 23 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г.).

Взятничество — одно из опаснейших и распространенных преступлений, характерное проявление коррупции. Закон устанавливает ответственность за получение взятки (ст. 290 УК РФ) и за дачу взятки (ст. 291 УК РФ), одновременно предусматривая основания освобождения взяточдателей от уголовной ответственности в случаях вымогательства взятки со стороны должностного лица или добровольного сообщения о даче взятки органу, имеющему право возбудить уголовное дело (примечание к ст. 291).

Сутью взятничества является получение должностным лицом от других лиц или организаций заведомо незаконного материального вознаграждения за служебное поведение или в связи с занимаемой должностью.

Посредничество во взяточничестве (ст. 291.1 УК РФ)

В ст. 291¹ УК РФ предусмотрена ответственность за посредничество во взяточничестве, то есть непосредственная передача взятки по поручению взяточдателя или взяткополучателя либо иное содействие взяточдателю и (или) взяткополучателю в достижении либо реализации соглашения между ними о получении и даче взятки в значительном размере.

В ч. 5 ст. 291¹ УК РФ предусмотрен самостоятельный состав преступления за обещание или предложение посредничества во взяточничестве. Согласно неоднократно упомянутому Постановлению Пленума Верховного Суда РФ 09.07.2013 г. № 24 обещание или предложение посредничества во взяточничестве считается оконченным преступлением с момента совершения лицом действий (бездействия), направленных на доведение до сведения взяточдателя и (или) взяткополучателя информации о своем намерении стать посредником во взяточничестве.

Уголовное право

По смыслу закона, если лицо, обещавшее либо предложившее посредничество во взяточничестве, впоследствии совершило преступление, предусмотренное частями 1 - 4 ст. 291¹ УК РФ, содеянное им квалифицируется по соответствующей части этой статьи как посредничество во взяточничестве без совокупности с ч. 5 ст. 291¹ УК РФ.

В случае, когда лицо, обещавшее либо предложившее посредничество во взяточничестве, заведомо не намеревалось передавать ценности в качестве взятки должностному лицу либо посреднику и, получив указанные ценности, обратило их в свою пользу, содеянное следует квалифицировать как мошенничество без совокупности с преступлением, предусмотренным ч. 5 статьи 291 УК РФ (п.26 Постановления).

Согласно примечанию к ст. 291¹ УК РФ лицо, являющееся посредником во взяточничестве, освобождается от уголовной ответственности, если оно после совершения преступления активно способствовало раскрытию и (или) пресечению преступления и добровольно сообщило органу, имеющему право возбудить уголовное дело, о посредничестве во взяточничестве.

35.4. Иные преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления

Отказ в предоставлении информации Федеральному Собранию Российской Федерации или Счетной палате Российской Федерации (ст. 287 УК РФ). Федеральное Собрание Российской Федерации, в состав которого входят Совет Федерации и Государственная Дума, является представительным и законодательным органом Российской Федерации и, естественно, для эффективного выполнения своих функций должно обладать полной и достоверной информацией по рассматриваемым им вопросам.

Счетная палата Российской Федерации является постоянно действующим органом государственного финансового контроля, образуемым Федеральным Собранием РФ. В соответствии со ст. 13 Федерального закона «О Счетной палате Российской Федерации» все органы государственной власти в Российской Федерации, органы местного самоуправления, Центральный банк РФ, предприятия, учреждения, организации, независимо от форм собственности, и их должностные лица обязаны представлять по запросам Счетной палаты информацию, необходимую для обеспечения ее деятельности.

УК установил ответственность за неправомерный отказ в предоставлении или уклонение от предоставления информации (документов, материалов), а также за предоставление заведомо неполной либо ложной информации Совету Федерации, Государственной Думе Федерального Собрания РФ или Счетной палате РФ, если эти деяния совершены должностным лицом, обязанным предоставлять такую информацию.

Таким образом, основным объектом этого преступления являются интересы нормальной деятельности таких органов государственной власти, как Федеральное Собрание РФ и Счетная палата РФ.

Уголовное право

Объективная сторона преступления может быть выражена одним из следующих действий (бездействия):

а) неправомерный (т. е. не основанный на законе) отказ в предоставлении информации (документов, материалов) Совету Федерации, Государственной Думе или Счетной палате РФ;

б) неправомерное уклонение от предоставления информации тем же органам;

в) предоставление им же заведомо неполной или заведомо ложной информации.

Преступление окончено с момента выполнения соответствующего действия или неисполнения требования о предоставлении информации независимо от того, повлекло ли это какие-либо вредные последствия, т. е. состав преступления сконструирован как формальный.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Мотивы и цели подобного поведения могут быть различными и на квалификацию содеянного влияния не оказывают.

Субъектом преступления является должностное лицо любого государственного или муниципального органа, учреждения, Вооруженных Сил, других войск и воинских формирований РФ, обязанное предоставить информацию Совету Федерации, Государственной Думе или Счетной палате по их требованиям, запросам или иным основаниям.

Ответственность повышается, если это деяние совершено лицом, занимающим государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта Российской Федерации (ч. 2 ст. 287), и тем более при наличии хотя бы одного из особо квалифицирующих обстоятельств (ч. 3 ст. 287):

а) сокрытие в результате отказа или уклонения от предоставления или предоставления заведомо неполной или ложной информации правонарушений, совершенных должностными лицами органов государственной власти;

б) совершение деяний группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

в) наступление тяжких последствий.

Отказ в предоставлении информации Федеральному собранию или Счетной палате РФ, совершенный в отсутствие особо квалифицирующих признаков, относится к категории преступлений средней тяжести.

При наличии особо квалифицирующего обстоятельства преступление переходит в категорию тяжких.

Незаконное участие в предпринимательской деятельности (ст. 289 УК РФ). Это типичное коррупционное преступление должностных лиц. Федеральным законом «Об основах государственной службы в Российской Федерации» установлено, что государственный служащий не вправе заниматься предпринимательской деятельностью, а также состоять членом органа управления коммерческой организацией, если иное не предусмотрено федеральным законом или если в порядке, установленном федеральным законом и законами субъектов РФ, ему не поручено участвовать в управлении этой организацией. В ряде федеральных законов специально оговорен запрет на

Уголовное право

занятие всеми видами предпринимательской деятельности для соответствующих категорий государственных служащих (сотрудников милиции, прокурорских работников, сотрудников налоговой полиции и др.). Запрет на занятие предпринимательской деятельностью распространяется и на муниципальных служащих (ст. 11 Федерального закона от 8 января 1998 г. «Об основах муниципальной службы в Российской Федерации»).

Статья 289 УК РФ предусматривает уголовную ответственность за учреждение должностным лицом организации, осуществляющей предпринимательскую деятельность, либо участие в управлении такой организацией лично или через доверенное лицо вопреки запрету, установленному законом, если эти деяния связаны с предоставлением такой организации льгот и преимуществ или с покровительством в иной форме.

Таким образом, основным объектом данного преступления можно считать порядок и принципы несения государственной и муниципальной службы.

Объективная сторона преступления может быть выполнена двумя различными действиями:

а) учреждением должностным лицом организации, осуществляющей предпринимательскую деятельность, вопреки запрету, установленному законом. В данном случае должностное лицо выступает как учредитель (один из соучредителей) коммерческой организации;

б) участием должностного лица в управлении организацией, осуществляющей предпринимательскую деятельность, лично или через доверенное лицо, вопреки запрету, установленному законом.

Обязательным условием уголовной ответственности должностного лица является то, что оно, пользуясь своими служебными полномочиями и возможностями, предоставляет льготы и преимущества учрежденной им предпринимательской организации или организации, в управлении которой оно участвует, или покровительствует им в иной форме (льготное налогообложение, первоочередное или на льготных условиях предоставление кредитов, создание различных препятствий для конкурентов и устранение их с рынка, освобождение от различных проверок, ревизий и т. п.). Каких-либо особых последствий этой деятельности, необходимых для наступления уголовной ответственности, закон не предусматривает.

Субъективная сторона. Преступление совершается с прямым умыслом, как правило, из корыстных побуждений, хотя непосредственно в законе мотив преступления не указан.

Субъект преступления — должностное лицо.

Незаконное участие в предпринимательской деятельности является преступлением небольшой тяжести.

Присвоение полномочий должностного лица (ст. 288 УК РФ). Преступлением является присвоение государственным служащим или служащим органа местного самоуправления, не являющимся должностным лицом, полномочий должностного лица и совершение им в связи с этим действий, которые повлекли существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций.

Данное преступление также является посягательством на нормальную деятельность публичного аппарата управления, однако в отличие от других видов

Уголовное право

его субъектом является государственный служащий или служащий органа местного самоуправления, не являющийся должностным лицом. Присвоение полномочий должностного лица сочетается с совершением служащим таких действий, которые входят в полномочия только должностных лиц соответствующего государственного органа или органа местного самоуправления.

Обязательным условием наступления уголовной ответственности закон считает последствие в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций, которое находится в причинной связи с незаконными действиями служащего, присвоившего себе полномочия должностного лица.

Субъективная сторона. Преступление совершается умышленно. Мотивы преступления могут быть любыми и учитываются только при назначении наказания.

Несмотря на существенность причиняемых последствий, закон рассматривает присвоение полномочий должностного лица как преступление небольшой тяжести.

Нецелевое расходование бюджетных средств (ст. 285.1 УК РФ). Норма об ответственности за нецелевое расходование бюджетных средств является специальной по отношению к общей норме о злоупотреблении должностным полномочиями. Суть преступления состоит в том, что должностное лицо организации — получателя бюджетных средств расходует их в крупном размере, то есть в сумме, превышающей 1,5 млн. руб., на цели, не соответствующие условиям получения бюджетных средств, определенным утвержденными бюджетом, бюджетной росписью, уведомлением о бюджетных ассигнованиях, статей доходов и расходов либо иным документом, являющимся основанием для получения бюджетных средств.

Основным объектом преступления является нормальная деятельность государственных и муниципальных органов и учреждений. Однако поскольку бюджетные ассигнования направляются на развитие экономики, финансирование социально-культурных мероприятий, оборону страны, развитие образования и здравоохранения, то нецелевое их использование способно причинить вред самым различным, охраняемым законом интересам.

Одним из принципов бюджетной системы Российской Федерации является принцип адресности и целевого характера бюджетных средств (ст. 28 и 38 Бюджетного кодекса РФ), означающий, что бюджетные средства выделяются в распоряжение конкретных получателей бюджета (бюджетных учреждений и иных организаций) с обозначением направления их на финансирование конкретных целей.

Объективная сторона преступления заключается в расходовании бюджетных средств, употреблении их на любые цели, не соответствующие условиям получения этих средств бюджетным учреждением или организацией, определенным утвержденным бюджетом, бюджетной росписью, уведомлением о бюджетных ассигнованиях, сметой доходов и расходов, иным документом, являющимся основанием для получения бюджетных средств.

Наступления каких-либо особых последствий для признания наличия в действиях субъекта состава нецелевого расходования бюджетных средств не

Уголовное право

требуется. Криминалом является сам факт такого расходования в крупном размере.

Субъектом преступления является должностное лицо организации — получателя бюджетных средств. Поскольку расходные документы подписываются руководителем организации (либо его заместителем), а также главным бухгалтером, именно эти должностные лица государственных и муниципальных органов и учреждений могут быть субъектами данного преступления.

Преступление совершается умышленно. Должностное лицо осознает, что оно неправомерно, в крупных размерах расходует бюджетные средства на цели, не соответствующие условиям их получения, и желает осуществить такие расходы. Мотивы и цели совершения деяния могут быть любыми, что не имеет значения для квалификации содеянного.

Квалифицированными видами преступления являются:

а) нецелевое расходование бюджетных средств группой лиц по предварительному сговору;

б) в особо крупном размере.

Особо крупный размер преступления определяется суммой использованных не по целевому назначению бюджетных средств, превышающей 7,5 млн. руб. Данная сумма может образоваться при нецелевом расходовании по различным статьям утвержденной сметы доходов и расходов.

Нецелевое расходование бюджетных средств необходимо разграничивать от хищений бюджетных средств, совершаемых с использованием служебного положения, и от использования государственного целевого кредита не по прямому назначению.

Нецелевое расходование средств государственных внебюджетных фондов (ст. 285.2 УК РФ). Согласно Бюджетному кодексу РФ государственный внебюджетный фонд — это фонд денежных средств, образуемый вне федерального бюджета и бюджетов субъектов РФ и предназначенный для реализации конституционных прав граждан на социальное обеспечение по возрасту, социальное обеспечение по болезни, в случае потери кормильца, рождения и воспитания детей и в других случаях, предусмотренных законодательством РФ о социальном обеспечении, охрану здоровья и получение бесплатной медицинской помощи. Бюджеты государственных внебюджетных фондов разрабатываются и утверждаются в форме федеральных законов, а бюджеты территориальных государственных внебюджетных фондов — в форме законов субъектов РФ. Расходование средств государственных внебюджетных фондов должно осуществляться исключительно на цели, определенные законодательством, регламентирующим их деятельность, в соответствии с бюджетами фондов. В настоящее время в состав государственных внебюджетных фондов входят Пенсионный фонд РФ, федеральный и территориальный фонды обязательного медицинского страхования, Фонд социального страхования РФ. По своему правовому статусу названные фонды являются государственными финансово-кредитными учреждениями.

Преступным, согласно ст. 285.2 УК РФ, является расходование средств государственных внебюджетных фондов должностным лицом на цели, не соответствующие условиям, определенным законодательством РФ,

Уголовное право

регулирующим их деятельность, и бюджетам указанных фондов, совершенное в крупном размере, т. е. в сумме, превышающей 1,5 млн. руб.

Основным объектом посягательства являются интересы нормальной деятельности управленческих аппаратов государственных внебюджетных фондов. Имея в виду цели деятельности данных фондов и направления финансирования за счет принадлежащих им средств, следует отметить, что нецелевое расходование этих средств нарушает и другие государственные и общественные интересы, а также интересы отдельных граждан.

Преступлением признается сам факт расходования денежных средств государственных внебюджетных фондов на цели, не соответствующие условиям, определенным законодательством, регулирующим деятельность фондов, и бюджетам этих фондов, в крупном (ч. 1) и особо крупном (ч. 2) размерах. Какие-либо иные последствия для ответственности не требуются. Особо крупный размер нецелевого расходования средств государственных внебюджетных фондов определяется суммой, превышающей 7,5 млн. руб. Преступление может иметь продолжаемый характер.

Субъектом преступления является должностное лицо государственного внебюджетного фонда, работающее как в центральном аппарате фонда, так и в его территориальных отделениях (органах, филиалах) и обладающее административно-хозяйственными полномочиями по распоряжению средствами фонда.

С субъективной стороны преступление совершается умышленно. Должностное лицо осознает, что расходует средства государственного внебюджетного фонда на цели, которые не соответствуют условиям, определенным законодательством, регулирующим деятельность фонда, и его бюджету, и желает сделать это. Мотивы, которыми при совершении деяния руководствовалось должностное лицо, и преследуемые им цели могут быть различными и на квалификацию преступления не влияют.

ЛЕКЦИЯ 36

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПРАВОСУДИЯ

36.1. Понятие и виды преступлений против правосудия

В соответствии со ст. 46 Конституции РФ каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод, реальное соблюдение которых является неременным условием формирования правового государства. Суды призваны рассматривать жалобы на решения и действия органов власти и управления, общественных объединений и должностных лиц, разрешать конфликты между ветвями власти, юридическими лицами, гражданами, применять меры государственного принуждения с целью восстановления нарушенных прав и наказания лиц, виновных в совершении преступлений.

Органы правосудия занимают особое положение, обусловленное спецификой выполняемых ими задач и методов деятельности, которые заключаются в отправлении правосудия посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства (ст. 118 Конституции РФ). Эта специфика, отличающая органы правосудия от других ветвей власти, служит основой для выделения преступлений против правосудия в самостоятельную главу Особенной части.

Органами правосудия являются, строго говоря, только суды, однако их деятельность тесно связана с работой других органов, которые принято называть правоохранительными. Это службы, осуществляющие дознание, предварительное следствие, прокурорский надзор, исполнение приговоров и решений. Своей работой они обеспечивают осуществление правосудия (например, без предварительного расследования невозможно рассмотрение в суде уголовных дел); кроме того, их деятельность, как и судебная, протекает в определенной процессуальной форме, поэтому посягательства на их нормальную работу также относятся к преступлениям против правосудия, понятие которых в данном случае следует понимать широко, включая в него помимо судов и другие указанные выше органы.

Исходя из сказанного, можно раскрыть характер отношений, выступающих в качестве *основного объекта* преступлений против правосудия. **Субъектами** этих отношений являются, с одной стороны, государство и представляющие его органы правосудия, с другой — судьи, работники правоохранительных органов, а также другие лица, которые обязаны содействовать осуществлению правосудия (свидетели, эксперты и т. д.) либо не противодействовать этому (любые граждане). Содержанием отношений является нормальная деятельность судов и правоохранительных органов.

Помимо указанного *основного объекта* при совершении преступлений против правосудия нередко нарушаются и другие отношения, выступающие в качестве дополнительных объектов (права и интересы граждан и т. д.).

От преступлений против правосудия следует отличать посягательства, которые также затрагивают интересы органов правосудия, но не связаны со спецификой их деятельности. Такие деяния могут нарушать нормальную

Уголовное право

деятельность любых органов власти и управления и поэтому представляют собой преступления либо против интересов государственной службы (взяточничество, халатность и др.), либо против порядка управления (подделка документов и т. д.). Например, оскорбление прокурора во время судебного заседания является преступлением против правосудия и квалифицируется как неуважение к суду (ст. 297 УК РФ), а подобные действия, связанные с иной служебной деятельностью прокурора, представляют собой преступления против порядка управления — оскорбление представителя власти (ст. 319 УК РФ). Деятельность представителей судебной или следственной власти, не относящаяся к специфической деятельности по осуществлению правосудия (получение взятки, халатность и т. д.), квалифицируется как преступления против интересов государственной службы, а если одновременно нарушены интересы правосудия, то дополнительно по совокупности со статьями этой главы (например, вынесение за взятку заведомо неправосудного приговора — по ст. 290 и 305 УК РФ).

С **объективной стороны** преступления рассматриваемой группы заключаются в разнообразных деяниях, нарушающих нормальную работу органов правосудия. Формами поведения могут быть как действие, так и бездействие (конкретные способы излагаются при анализе отдельных составов).

С **субъективной стороны** все преступления данной главы совершаются только умышленно. В диспозициях ряда норм содержится указание на заведомость, которая характеризует интеллектуальный момент умысла и означает осознание виновным тех фактических обстоятельств, к которым закон относит данный признак (неправосудность приговора, незаконность ареста, ложность показаний и т. д.).

Круг субъектов преступлений против правосудия весьма широк. Нормальная работа органов правосудия может нарушаться двумя группами субъектов: во-первых, «изнутри», т. е. должностными лицами указанных органов с использованием предоставленных им властных полномочий (судьями, прокурорами, следователями и т. д.); во-вторых, «извне», т. е. иными лицами, которые обязаны содействовать либо не препятствовать расследованию, судебному рассмотрению дел или исполнению приговоров и решений (свидетелями, экспертами, переводчиками, лжедоносчиками, укрывателями, осужденными и др.).

Из сказанного вытекает, что преступления против правосудия — это умышленно совершенные деяния, нарушающие правильную работу суда и других органов, содействующих ему в осуществлении правосудия, совершаемые должностными лицами указанных органов или гражданами, обязанными содействовать либо не препятствовать этой деятельности.

Классификация преступлений против правосудия должна основываться на конкретных видах отношений, которые составляют нормальную работу органов правосудия и правоохранительных органов. Поэтому система преступлений против правосудия выглядит следующим образом:

1) преступления в сфере обеспечения независимости судей и защиты их личной безопасности, чести и достоинства:

- воспрепятствование осуществлению правосудия и производству предварительного расследования (ст. 294 УК РФ);

Уголовное право

- посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование (ст. 295 УК РФ);
 - угроза или насильственные действия в связи с осуществлением правосудия или производством предварительного расследования (ст. 296 УК РФ);
 - неуважение к суду (ст. 297 УК РФ);
 - клевета в отношении судьи, присяжного заседателя, прокурора, следователя, лица, производящего дознание, судебного пристава, судебного исполнителя (ст. 298 УК РФ);
 - разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении судьи и участников уголовного процесса (ст. 311 УК РФ);
- 2) преступления в сфере правильного отправления правосудия должностными лицами органов правосудия:
- привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности (ст. 299 УК РФ);
 - незаконное освобождение от уголовной ответственности (ст. 300 УК РФ);
 - незаконные задержание, заключение под стражу или содержание под стражей (ст. 301 УК РФ);
 - принуждение к даче показаний (ст. 302 УК РФ);
 - фальсификация доказательств (ст. 303 УК РФ);
 - вынесение заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта (ст. 305 УК РФ);
- 3) преступления в сфере выполнения гражданами обязанностей содействовать или не препятствовать осуществлению правосудия:
- провокация взятки либо коммерческого подкупа (ст. 304 УК РФ);
 - заведомо ложный донос (ст. 306 УК РФ);
 - заведомо ложные показание, заключение эксперта или неправильный перевод (ст. 307 УК РФ);
 - отказ свидетеля или потерпевшего от дачи показаний (ст. 308 УК РФ);
 - подкуп или принуждение к даче показаний или уклонению от дачи показаний либо к неправильному переводу (ст. 309 УК РФ);
 - разглашение данных предварительного расследования (ст. 310 УК РФ);
 - укрывательство преступлений (ст. 316 УК РФ);
- 4) преступления в сфере исполнения приговоров, решений и других актов органов правосудия:
- незаконные действия в отношении имущества, подвергнутого описи или аресту либо подлежащего конфискации (ст. 312 УК РФ);
 - побег из места лишения свободы, из-под ареста или из-под стражи (ст. 313 УК РФ);
 - уклонение от отбывания ограничения свободы, лишения свободы (ст. 314 УК РФ);
 - неисполнение приговора суда, решения суда или иного судебного акта (ст. 315 УК РФ).

Таким образом, преступления против правосудия образуют самостоятельную главу Особенной части, ибо они посягают на нормальную работу органов правосудия в специфической сфере их деятельности по осуществлению правосудия.

36.2. Преступления в сфере обеспечения независимости судей и защиты их личной безопасности, чести и достоинства

В ст. 120 Конституции РФ провозглашен принцип независимости судей и подчинения их только Конституции Российской Федерации и федеральному закону. Независимость судей является важной гарантией осуществления правосудия. Суд, не обладающий независимостью, перестает быть органом правосудия, так как вынужден принимать решения, основанные не на имеющихся доказательствах и правильном применении закона, а на тех требованиях, которые предъявляют организации или лица, оказывающие давление на судей. Бессмысленной становится сложная процедура судебного разбирательства. То же можно сказать и о независимости прокуроров, следователей, лиц, производящих дознание, защитников и других участников процесса. Поэтому закон должен оградить их от неправомерного воздействия, в том числе предусмотреть меры по защите личной безопасности, чести и достоинства.

Основным объектом деяний, посягающих на независимость и безопасность судей и других работников правоохранительной системы, является правильная работа органов правосудия, а отличаются они от других преступлений данной главы способами, которыми создаются помехи, а именно посредством неправомерного воздействия на судей и других должностных лиц, участвующих в процессе. Дополнительными объектами могут выступать личная безопасность, здоровье, честь и достоинство указанных работников. Между собой же составы данной группы различаются по конкретным методам, применяемым для незаконного воздействия на работников органов правосудия.

Воспрепятствование осуществлению правосудия и производству предварительного расследования (ст. 294 УК РФ). В ст. 294 УК РФ предусмотрено два вида состава: в ч. 1 — вмешательство в деятельность суда, а в ч. 2 — вмешательство в деятельность прокурора, следователя, лица, производящего дознание.

Объективная сторона заключается во вмешательстве в какой бы то ни было форме.

Вмешательство должно быть связано с расследованием и рассмотрением судебных и следственных дел и направлено на судей, заседателей, прокуроров, т. е. на тех, кто непосредственно выносит приговоры и решения, проводит расследование или осуществляет надзор за ним. Способы вмешательства могут быть различными: требования, давление, обещания оказать услуги, угрозы причинить неприятности, ущемить тем или иным образом законные права и интересы. При этом имеются в виду непроцессуальные формы воздействия, так как предусмотренные процедурой обращения с ходатайствами, жалобами являются правомерными способами поведения участников процесса. Не может считаться уголовно-противоправным вмешательством критика действий судей и работников правоохранительных органов в печати или устных выступлениях, отрицательная оценка вынесенных решений. Закон должен обеспечить независимость судей, но не может застраховать их от критики.

Если виновный вмешивается в рассмотрение дела путем подкупа, то он должен привлекаться к ответственности по совокупности ст. 294 и 291 УК РФ (за

Уголовное право

дачу взятки); когда же способом воздействия были посягательство на жизнь, угроза или насилие — по совокупности ст. 294 и 295 или 296 УК РФ.

Субъективная сторона обоих видов деяния — прямой умысел и специальная цель: воспрепятствовать либо осуществлению правосудия (ч. 1), либо всестороннему, полному и объективному расследованию дела (ч. 2). Воспрепятствование заключается в создании помех рассмотрению или разрешению дела в суде либо проведению отдельных следственных действий (обысков, осмотров и др.).

Субъект преступления — любое лицо (в том числе обвиняемый, его родственники).

Квалифицирующим обстоятельством по ч. 3 ст. 294 УК РФ является совершение действий с использованием своего служебного положения. Понятие использования служебного положения и его содержание такие же, как и при злоупотреблении полномочиями (ст. 285, 201 УК РФ). Следовательно, субъектом этого вида состава может быть только должностное лицо или лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации.

Деяния, наказуемые по ч. 1 и 2 ст. 294 УК РФ, относятся к преступлениям небольшой тяжести, а по ч. 3 — средней тяжести.

Посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование (ст. 295 УК РФ). Наиболее опасным преступлением, направленным против судей, следователей и других участников процесса, является посягательство на их жизнь.

Объективная сторона посягательства на жизнь заключается в убийстве или покушении на него.

Состав формальный, преступление окончено в момент посягательства независимо от наступивших последствий.

Ответственность по ст. 295 УК РФ наступает, когда посягательство было направлено на жизнь лиц, перечисленных в диспозиции этой статьи: судей, присяжных заседателей, иных лиц, участвующих в отправлении правосудия, прокурора, следователя, лица, производящего дознание, защитника, эксперта, специалиста, судебного пристава, судебного исполнителя либо их близких. Те же действия в отношении других сотрудников правоохранительных органов квалифицируются по ст. 317 УК РФ.

Условие ответственности по ст. 295 УК РФ — связь посягательства с рассмотрением дел и материалов в суде, расследованием дела либо исполнением приговора, решения, иного судебного акта. Такая связь имеется, когда поводом для преступления послужило участие судьи и других лиц в рассмотрении дела и других указанных выше действиях (например, виновный посягает на жизнь судьи или следователя, чтобы устранить их от рассмотрения дела, или на жизнь их близких, выдвигая требование отказаться от рассмотрения дела либо принять определенное решение, стремится отомстить за вынесенное решение и т. д.). Поэтому не имеет значения, где и когда было совершено посягательство: в служебном помещении, на улице, дома и т. п., а также до, во время или после совершения потерпевшим соответствующих служебных действий.

Уголовное право

Субъективная сторона при убийстве — прямой или косвенный умысел, при покушении на убийство — только прямой умысел, причем виновный осознает, что потерпевший является лицом, участвующим в отправлении правосудия, предварительном расследовании либо исполнении приговора.

Обязательным признаком является цель воспрепятствовать законной деятельности указанных лиц или отомстить им за такую деятельность.

Анализируемый состав отличается от террористического акта (ст. 277 УК РФ) по признакам потерпевшего (государственный или общественный деятель) и характеру деятельности (государственная или иная политическая), связанной с посягательством на его жизнь.

Деяния относятся к категории тяжких преступлений.

Угроза или насильственные действия в связи с осуществлением правосудия или производством предварительного расследования (ст. 296 УК РФ). **Объективная сторона** заключается в совершении различных действий. В ч. 1 и 2 ст. 296 УК РФ это угроза убийством, причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества, а различаются между собой виды состава только по кругу лиц, которым адресованы угрозы: в ч. 1 это судья, присяжный заседатель или иное лицо, участвующее в отправлении правосудия, а равно их близкие, а в ч. 2 — прокурор, следователь, лицо, производящее дознание, защитник, эксперт, специалист, судебный пристав, судебный исполнитель, а равно их близкие.

Понятие угрозы такое же, как и в ее общем составе (ст. 119 УК РФ). Однако содержание ст. 296 УК РФ шире, ибо включает угрозу не только убийством или причинением тяжкого, но и любого другого вреда здоровью, а также повреждением или уничтожением имущества. Кроме того, в диспозиции этой нормы, в отличие от ст. 119 УК РФ, нет такого условия ответственности, как наличие оснований опасаться осуществления угрозы. Поэтому достаточно установить факт угрозы независимо от реальности намерений виновного ее осуществить. Любая угроза в адрес представителей судебной и правоохранительной власти недопустима, тем более что при этом не только нарушаются интересы потерпевшего, но и подрывается авторитет власти.

В ч. 3 и 4 ст. 296 УК РФ предусмотрены квалифицирующие признаки: фактическое применение насилия, не опасного (ч. 3) или опасного (ч. 4) для жизни или здоровья, ко всем лицам, указанным в ч. 1 и 2 данной статьи.

Понятие насилия, не опасного или опасного для жизни или здоровья, такое же, как и в составах насильственного грабежа (п. «г» ч. 2 ст. 161 УК РФ) или разбоя (ст. 162 УК РФ).

Субъективная сторона — прямой умысел, цели могут быть различными: принудить к вынесению определенного решения, отомстить за принятое решение и т. д.

Субъектом может быть любое вменяемое лицо, достигшее возраста уголовной ответственности.

Деяния, наказуемые по ч. 1 и 3, относятся к категории преступлений средней тяжести, по ч. 2 — небольшой тяжести, а по ч. 4 — тяжких преступлений.

Уголовное право

Неуважение к суду (ст. 297 УК РФ). Опасность и основной объект данного состава аналогичны предыдущим, дополнительным объектом выступают честь и достоинство участников судебного разбирательства.

Объективная сторона заключается в неуважении к суду, которое выражается в оскорблении. Понятие оскорбления такое же, как и в общем его составе (ст. 130 УК РФ).

В ст. 297 УК РФ две части, которые отличаются друг от друга по кругу потерпевших: в ч. 1 ими являются участники судебного разбирательства, а в ч. 2 — судьи, присяжные заседатели или иные лица, участвующие в отправлении правосудия. Следовательно, в ч. 1 имеются в виду другие (кроме указанных в ч. 2) участники судебного разбирательства (обвинитель, подсудимый, защитник, потерпевший, гражданский истец и ответчик, третье лицо, их представители).

Поскольку в ст. 297 УК РФ оскорбление рассматривается как форма неуважения к суду, данный состав будет лишь тогда, когда оно было нанесено во время судебного разбирательства. Оскорбление, связанное с отправлением правосудия, но в другом месте (например, после процесса на почве мести), квалифицируется по ст. 319 УК РФ.

Другие, кроме оскорбления, формы проявления неуважения к суду, например неисполнение распоряжению судьи о прекращении действий, нарушающих установленные в суде правила, влечет административную ответственность по ст. 17.3 КоАП РФ.

Субъективная сторона преступления заключается в прямом умысле.

Субъектом может быть любое лицо, присутствующее в судебном заседании (участник процесса, свидетель, случайный посетитель и т. д.).

Деяния, наказуемые по ч. 1 и 2 статьи, — преступления небольшой тяжести.

Клевета в отношении судьи, присяжного заседателя, прокурора, следователя, лица, производящего дознание, судебного пристава, судебного исполнителя (ст. 298 УК РФ).

Опасность и объект данного деяния совпадают с описанными в предыдущем составе неуважения к суду.

Объективная сторона заключается в клевете, которая по своей характеристике не отличается от общего состава (ст. 129 УК РФ).

По ч. 1 ст. 298 УК РФ квалифицируется клевета в отношении судьи, присяжного заседателя или иного лица, участвующего в отправлении правосудия, по ч. 2 — в отношении прокурора, следователя, лица, производящего дознание, судебного пристава, судебного исполнителя.

Обязательным признаком состава является связь клеветы с рассмотрением дел и материалов в суде, расследованием или исполнением судебного акта. Такая связь имеется, когда виновный распространяет ложные сведения о якобы совершенных указанными лицами порочащих поступках, имеющих отношение к конкретному уголовному или гражданскому делу (например, будто судья получил взятку, следователь применял насильственные меры, фальсифицировал документы и т. д.) или же прямо не связанных с делом (например, измышления о личном поведении судьи), если эти сведения распространяются на почве мести за соответствующие служебные действия.

Субъективная сторона преступления заключается в прямом умысле.

Уголовное право

Субъектом может быть любое вменяемое лицо, достигшее возраста уголовной ответственности.

Квалифицирующим обстоятельством в ч. 3 ст. 298 УК РФ является обвинение в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления, т. е. преступлений, входящих в перечень, указанный в ч. 4 или 5 ст. 15.

Деяния, наказуемые по ч. 1 и 2 ст. 298 УК РФ, — преступления небольшой тяжести, а по ч. 3 — средней тяжести.

Разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении судьи и участников уголовного процесса (ст. 311 УК РФ). Одной из гарантий осуществления правосудия является защищенность участников уголовного процесса. Федеральный закон «О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов» предусмотрел ряд мер безопасности для защиты указанных в нем лиц (личная охрана, охрана жилища и имущества, выдача оружия, перевод на другую работу, переселение на другое место жительства, замена документов, изменение внешности и др.).

Опасность деяния в том, что предпринятые меры становятся известными посторонним и не могут обеспечить безопасность защищаемых лиц, которая является дополнительным (кроме интересов правосудия) объектом преступления.

Круг потерпевших перечислен в ст. 311 УК РФ: судья, присяжный заседатель или иное лицо, участвующее в отправлении правосудия, судебный пристав, судебный исполнитель, потерпевший, свидетель, другой участник уголовного процесса, а также их близкие. К другим участникам процесса относятся обвинитель, следователь, защитник, эксперт, переводчик. Аналогичные действия в отношении иных должностных лиц правоохранительных органов, не являющихся участниками уголовного процесса, квалифицируются не по ст. 311 УК РФ, а по ст. 320 УК РФ.

Объективная сторона заключается в разглашении сведений, т. е. сообщении их постороннему лицу. Содержанием сведений являются указанные выше виды мер безопасности. Преступление считается оконченным в момент, когда сведения стали известны постороннему лицу.

Субъективная сторона — прямой умысел; виновный осознает, что разглашаемые им сведения относятся к мерам безопасности, и желает, чтобы они стали достоянием посторонних лиц. Мотивы разглашения значения не имеют.

Субъект специальный — лицо, которому сведения были доверены или стали известны в связи с его служебной деятельностью. Это, во-первых, работники органов внутренних дел, которым непосредственно поручено осуществление мер безопасности; во-вторых, работники других организаций, которым по службе стало известно о применении этих мер (например, руководитель организации, в которой работает защищаемое лицо).

В ч. 2 ст. 311 УК РФ предусмотрено квалифицирующее обстоятельство — наступление тяжких последствий, к которым относятся гибель защищаемых лиц, причинение серьезного ущерба их здоровью, вынужденное прекращение их деятельности и т. д.

Деяние, описанное в ч. 1, — преступление небольшой тяжести, а в ч. 2 — средней тяжести.

Уголовное право

Таким образом, сущность рассмотренной группы преступлений заключается в посягательствах на правильную работу органов правосудия путем незаконного воздействия на судей и иных участников процесса. Конкретными формами преступлений являются вмешательство в разрешение дел и различные посягательства на жизнь, здоровье, честь, достоинство и личную безопасность указанных лиц.

36.3. Преступления в сфере правильного отправления правосудия должностными лицами органов правосудия

Одна из фундаментальных основ правового государства — провозглашение и реальное осуществление основных прав и свобод человека и гражданина. Поэтому важнейшей задачей государства является борьба с преступностью. Однако создание правового государства не означает полную ее ликвидацию. Государство может признаваться правовым, если одни граждане совершают преступления против других граждан или против государства, но с понятием правового государства несовместимо совершение им самим и его представителями, наделенными властными полномочиями, преступлений против граждан.

С этих позиций привлечение невинного к уголовной ответственности, незаконное задержание или заключение под стражу, принуждение к даче показаний, фальсификация доказательств, вынесение неправосудного приговора посягают не только на интересы органов правосудия, но и на основные права и свободы граждан — например, закрепленные в Конституции РФ право на свободу и личную неприкосновенность (ст. 22), запрет применения пыток и других видов жестокого обращения (ст. 21), презумпцию невинности (ст. 49). Следовательно, объектом данной группы преступлений, кроме нормальной работы органов правосудия, являются также права и свободы человека. Поэтому рассматриваемые составы следовало бы поместить в гл. 19.

Помимо важности охраняемого объекта, опасность данного вида преступлений состоит в том, что должностные лица органов правопорядка используют полномочия, предоставленные им для защиты прав человека, прямо противоположным образом, т. е. для совершения преступных действий против тех, кто оказался в их власти (особенно когда речь идет о задержанных или арестованных). Их действия подрывают доверие населения к власти, веру в ее справедливость. Незаконные методы собирания доказательств, осуждение невинных препятствуют наказанию подлинных преступников.

Особенность рассматриваемых посягательств заключается еще и в том, что они совершаются внутри самой правоохранительной системы, которая, как показывают многочисленные публикации, крайне неохотно борется с этим явлением, спасая от ответственности «своих» преступников, а иногда даже оправдывая их действия тем, что они совершались из лучших побуждений, с целью повысить раскрываемость преступлений.

Преступления данной группы совершаются различными действиями, но все они заключаются в грубых нарушениях процессуальных правил, характеризуются

Уголовное право

умышленной виной, а их субъектами выступают определенные должностные лица судебных и правоохранительных органов.

Привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности (ст. 299 УК РФ). В соответствии со ст. 49 Конституции РФ виновность в совершении преступления может быть установлена только вступившим в законную силу приговором суда. Однако рассмотрению дела в суде предшествует расследование, важным этапом которого является привлечение лица к уголовной ответственности. Это процессуальное действие осуществляется путем вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого (ч. 1 ст. 171 УПК РФ) либо обвинительного акта (ст. 225 УПК РФ) при наличии достаточных доказательств, дающих основание для предъявления лицу обвинения в совершении преступления.

Объективная сторона заключается в привлечении невиновного лица к уголовной ответственности.

Лицо считается невиновным, если отсутствуют фактические или юридические основания привлечения его к ответственности. К фактическим основаниям относятся событие преступления и доказанность участия в нем данного лица; к юридическим — наличие в содеянном составе преступления.

Возможны ситуации, когда лицо, совершившее деяние, предусмотренное уголовным законом, по тем или иным причинам не подлежит привлечению к ответственности либо должно быть освобождено от нее. Вопрос о том, имеется ли в случае привлечения таких лиц состав, предусмотренный ст. 299 УК РФ, решается в зависимости от характера оснований, препятствующих уголовному преследованию. Если лицо, совершившее преступление, не подлежит ответственности за него ввиду истечения сроков давности, амнистии, декриминализации деяния и по некоторым другим нереабилитирующим основаниям, то привлечение такого лица не образует объективную сторону анализируемого состава. Однако его признаки имеются, когда к ответственности было привлечено лицо, которое вообще не может быть субъектом преступления (например, не достигшее возраста уголовной ответственности).

Деяние считается оконченным при вынесении постановления о привлечении в качестве обвиняемого.

Способом совершения преступления может быть и бездействие, когда при вынесении постановления имелись данные о совершении преступления определенным лицом, однако после того, как выяснилась его невиновность, постановление не было отменено.

С субъективной стороны преступление может быть совершено только с прямым умыслом. Заведомость относится к невиновности привлекаемого и означает, что лицо, выносящее такое постановление, осознает, что привлекаемый невиновен, и желает, чтобы он был привлечен к уголовной ответственности. Установление субъективной стороны представляет сложность, так как привлечение невиновного может быть вызвано или объяснено ошибкой в оценке доказательств, толковании закона и т. д., когда признаки ст. 299 УК РФ отсутствуют. Об их наличии могут свидетельствовать осведомленность о совершении преступления другим лицом, доказанность алиби привлеченного, фальсификация следственных материалов и др.

Уголовное право

Субъект преступления специальный — лицо, производящее дознание, следователь, прокурор, которые в соответствии с процессуальными нормами имеют право привлекать к уголовной ответственности. Другие работники правоохранительных органов, в том числе руководители (начальник отдела, вышестоящий прокурор и т. д.), умышленно способствовавшие привлечению невиновного к ответственности, рассматриваются как соучастники (ст. 33 и ст. 299 УК РФ).

Привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности может сочетаться с совершением других преступлений — незаконным задержанием и заключением под стражу, принуждением к даче показаний. В этих случаях содеянное квалифицируется по совокупности ст. 299, 301 или 302 УК РФ.

Квалифицирующим обстоятельством по ч. 2 ст. 299 УК РФ является привлечение к ответственности, соединенное с обвинением в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления, т. е. деяний, перечисленных в ч. 4 или 5 ст. 15 УК РФ.

Деяние, наказуемое по ч. 1 ст. 299 УК РФ, — преступление небольшой тяжести, а по ч. 2 — тяжкое.

Незаконное освобождение от уголовной ответственности (ст. 300 УК РФ). Одной из задач уголовного судопроизводства является быстрое и полное раскрытие преступлений, изобличение виновных с тем, чтобы каждый совершивший преступление был подвергнут справедливому наказанию. Для решения этой задачи ст. 21 УПК РФ возлагает на прокурора и органы расследования обязанность в каждом случае обнаружения признаков преступления осуществить уголовное преследование, т. е. принять предусмотренные законом меры по установлению события преступления и изобличению лиц, виновных в совершении преступления.

Незаконное освобождение от уголовной ответственности подрывает основы борьбы с преступностью, противоречит принципу неотвратимости наказания и тем самым нарушает нормальную работу органов правосудия.

Объективная сторона преступления заключается в незаконном освобождении от уголовной ответственности лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления.

Способом освобождения является вынесение постановления об отказе в возбуждении уголовного дела либо о его прекращении, причем освобождение признается незаконным, когда имелись фактические и юридические основания для уголовного преследования лица, виновного в совершении преступления, и отсутствовали основания к прекращению дела.

Преступление считается оконченным в момент вынесения соответствующего постановления.

Иные способы оставления преступника безнаказанным (отказ принять заявление потерпевшего, провести проверку и т. д.) не образуют объективную сторону данного деяния и могут при наличии соответствующих условий расцениваться как преступление против интересов государственной службы либо должностной проступок.

Уголовное право

С **субъективной стороны** преступление совершается только с прямым умыслом: виновный осознает незаконность своих действий и желает освободить лицо, совершившее преступление, от уголовной ответственности.

Субъект преступления — прокурор, следователь или лицо, производящее дознание, т. е. должностное лицо, имеющее право вынести указанное выше постановление. Судья не является субъектом данного состава, а незаконное освобождение от уголовной ответственности с его стороны может квалифицироваться как вид вынесения заведомо неправосудного судебного акта (ст. 305 УК РФ).

Деяние относится к категории тяжких преступлений.

Незаконные задержание, заключение под стражу или содержание под стражей (ст. 301 УК РФ). В соответствии со ст. 22 Конституции РФ арест, заключение под стражу и содержание под стражей допускаются только по судебному решению, а до него лицо может быть задержано на срок не более 48 часов.

В ст. 301 УК РФ содержатся два состава — заведомо незаконное задержание (ч. 1) и заведомо незаконное заключение под стражу или содержание под стражей (ч. 2). Между ними имеются как сходство (в обоих случаях речь идет о незаконном лишении свободы), так и ряд отличий.

В ч. 1 ст. 301 УК РФ имеется в виду задержание как уголовно-процессуальное действие в отношении лица, подозреваемого в совершении преступления, и объективная сторона заключается в незаконном лишении свободы на краткий срок.

Основания, порядок и сроки задержания регулируются ст. 91 и 92 УПК РФ. Лицо, подозреваемое в совершении преступления, за которое законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы, может быть задержано:

- когда оно застигнуто при совершении преступления или непосредственно после его совершения;
- когда потерпевшие или очевидцы укажут на данное лицо, как на совершившее преступление;
- когда на этом лице или его одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления.

При наличии иных данных, дающих основания подозревать лицо в совершении преступления, оно может быть задержано, если пыталось скрыться, либо не имеет постоянного места жительства, либо не установлена его личность, либо если в суд направлено ходатайство об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу. О задержании составляется протокол, в течение 12 часов сообщается прокурору. Мера пресечения в виде содержания под стражей может применить только судья, поэтому без такого постановления судьи задержанный может содержаться под стражей не более 48 часов.

Не образуют объективную сторону данного состава иные виды задержания — например, административное (за совершение проступка, для установления личности) или с целью обеспечить исполнение приговора. Нельзя также считать процессуальным задержанием поимку (захват) лица при (или после) совершении им преступления с целью доставления в орган полиции. Лицо считается задержанным с момента его доставления в орган дознания или к следователю, а

Уголовное право

если задержание производится на основании постановления об этом органа дознания или следователя, то с момента фактического задержания. В один из указанных моментов и следует считать состав незаконного задержания оконченным.

Задержание является незаконным как при отсутствии фактических оснований, так и при нарушении процессуальной формы. В первом случае состав имеется бесспорно. В отношении же нарушений процессуальной формы в литературе высказаны различные взгляды. Одни авторы считают, что любые нарушения порядка задержания, предусмотренного законом, содержат признаки данного состава; по мнению других, при наличии законных оснований для задержания только грубое нарушение процессуальных норм свидетельствует о наличии состава незаконного задержания. Иные же случаи нарушения формальных требований расцениваются как должностной проступок. Последняя позиция представляется более обоснованной, так как при несущественном отступлении от порядка оформления задержания деяние может быть сочтено малозначительным (ч. 2 ст. 14 УК РФ).

Объективная сторона незаконного заключения под стражу (ч. 2 ст. 301 УК РФ) состоит в противоправном применении этой меры пресечения. Основания, порядок и сроки заключения под стражу регламентируются ст. 108 и 109 УПК РФ.

Заключение под стражу следует считать незаконным,

- во-первых, когда отсутствуют фактические основания для применения этой меры пресечения (например, арестовано лицо, вообще не совершившее какого-либо преступления);
- во-вторых, когда нарушен процессуальный порядок (без постановления судьи).

Преступление в форме незаконного содержания под стражей может быть совершено путем бездействия — когда лицо продолжают содержать под стражей после того, как отпали фактические или юридические основания для этого (например, было вынесено постановление судьи об освобождении из-под стражи или истекли максимальные сроки содержания, предусмотренные ст. 109 УПК РФ).

Моментом окончания преступления в виде заключения под стражу является вынесение постановления об аресте, а не фактическое заключение под стражу, так как процессуальный закон применением меры пресечения считает вынесение постановления об ее избрании. Такой вывод вытекает и из постановления Конституционного Суда РФ от 3 мая 1995 г., в котором указано, что постановление о заключении под стражу, даже в случаях, когда оно не приведено в исполнение, затрагивает права и свободы гражданина, нарушает неприкосновенность личности, в том числе психическую, оказывает давление на сознание и поступки человека. При незаконном содержании под стражей преступление окончено в момент, когда человека не освободили, хотя отпали основания для дальнейшего содержания.

Субъективная сторона обоих видов деяния заключается в прямом умысле, о чем свидетельствует признак заведомости, т. е. виновный осознает, что произведенное им задержание, заключение под стражу или содержание под стражей является незаконным, и желает его совершить.

Уголовное право

Субъектом заведомо незаконного задержания может быть должностное лицо, которое вправе принимать решение о задержании подозреваемого в преступлении, т. е. орган дознания, следователь или прокурор. Однако не являются субъектами данного состава работники милиции, не занимающиеся дознанием (постовые и т. д.), так как совершаемые ими действия (поимка, захват) не являются процессуальным задержанием. Эти сотрудники при наличии соответствующих условий могут нести ответственность за преступления против интересов государственной службы.

Субъекты заведомо незаконного заключения под стражу или содержания под стражей — лица, которые вправе избирать или отменять эту меру пресечения, т. е. указанные выше субъекты незаконного задержания, а также судьи.

Анализируемые деяния отличаются от состава незаконного лишения свободы (ст. 127 УК РФ) по *субъекту*: за последнее преступление может отвечать только частное лицо.

Квалифицирующим обстоятельством по ч. 3 ст. 301 УК РФ является наступление тяжких последствий. К ним относятся длительный срок нахождения под стражей лица, особенно невиновного, причинение тяжкого вреда здоровью, наступление смерти, в том числе в результате самоубийства.

Деяние, наказуемое по ч. 1, — преступление небольшой тяжести, по ч. 2 — средней тяжести, по ч. 3 — тяжкое преступление.

Принуждение к даче показаний (ст. 302 УК РФ). «Выбивание» признаний насильственными методами характерно для всех карательных систем от древних времен, средневековой инквизиции, советских политических процессов 30—50-х годов и до настоящего времени. Подобные методы применяются в целях расправы с политическими противниками, которой для маскировки придается внешне законная форма правосудия, из карьеристских побуждений, чтобы показать себя профессионалом, умеющим раскрывать преступления, и по другим мотивам. В результате принуждения нередко в совершении преступлений признаются те, кто их не совершал, а подлинные виновники остаются безнаказанными. Но дело не только в этом — закон признает преступным сам метод получения показаний, даже если они оказались правдивыми и привели к раскрытию преступления, ибо общество не заинтересовано в том, чтобы одно преступление раскрывалось путем совершения другого, подчас более тяжкого.

При оценке опасности принуждения к даче показаний следует также учитывать, что в соответствии со ст. 50 Конституции РФ при осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона. Это положение конкретизировано в ч. 2 ст. 75 УПК РФ, которая к недопустимым доказательствам относит показания обвиняемого, подозреваемого, данные во время следствия в отсутствие защитника, включая случаи отказа от защитника, и не подтвержденные в суде.

Объективная сторона принуждения состоит из двух тесно связанных между собой частей: требования дать определенные показания и применения незаконных принудительных мер к допрашиваемому лицу.

Уголовное право

Принуждение — это психическое или физическое воздействие, в результате которого допрашиваемый вынужден дать определенные показания вопреки своему желанию.

В ч. 1 ст. 302 УК РФ в качестве способов принуждения указаны угрозы, шантаж и иные незаконные действия. Имеются в виду любые угрозы: применить насилие, ухудшить положение допрашиваемого (добиться увольнения с работы, арестовать, поместить в камеру к рецидивистам, лишить свиданий и т. д.). Шантаж — это угроза разгласить позорящие сведения.

Более сложным является понятие иных незаконных действий, поскольку в ч. 1 ст. 302 УК РФ оно не конкретизировано. Безусловно, речь идет не о насилии, поскольку оно прямо предусмотрено в ч. 2 ст. 302; кроме того, иные незаконные действия нужно отличать от тактических и психологических приемов допроса, как допустимых, так и недопустимых, но не представляющих собой уголовно наказуемого принуждения. К иным незаконным в смысле ч. 1 ст. 302 УК РФ следует относить действия, аналогичные угрозе (психическому насилию), т. е. парализующие волю допрашиваемого или ограничивающие его возможность контролировать свои поступки (гипноз, дача наркотических средств или других одурманивающих веществ, включая большие дозы алкоголя). При этом не имеет значения, применялись ли эти средства с использованием обмана или же с согласия либо даже по просьбе допрашиваемого. Иным незаконным действием считается также противоправное ограничение свободы (задержание, запираение в помещении и т. д.).

Тактические и психологические приемы допроса с целью получения правдивых показаний отличаются от принуждения тем, что они направлены не на подавление воли допрашиваемого, а на изменение его позиции. Следователь может разъяснить закон, который относит к смягчающим обстоятельствам активное способствование раскрытию преступления, использовать неосведомленность допрашиваемого об установленных обстоятельствах и имеющихся доказательствах, не оглашая до определенного момента их содержание.

Некоторую сложность представляет оценка ситуаций, когда следователь применяет недопустимые тактические приемы, например, использует особенности характера допрашиваемого (раздражительность, вспыльчивость), вызывает в нем чувства зависти, мести. То же можно сказать и об обмане: ложном обещании освободить из-под стражи, прекратить дело или предоставить другие льготы, а также о введении в заблуждение о якобы имеющихся уликах и т. д. Подобные поступки не являются принуждением в смысле ст. 302 УК РФ, так как они не лишают допрашиваемого свободы выбора варианта поведения; они оцениваются с точки зрения норм общечеловеческой морали и профессиональной этики и могут влечь дисциплинарную ответственность. Уголовная же ответственность может последовать за злоупотребление должностными полномочиями или их превышение по ст. 285 или 286 УК РФ, но лишь при наличии указанных в них условий, в частности существенном нарушении прав и законных интересов гражданина (например, допрашиваемый признал себя виновным в преступлении, которого не совершал, был осужден за него и т. д.). Нарушения процессуальных норм, не являющиеся принуждением (допрос в отсутствие защитника, когда его

Уголовное право

участие обязательно, и др.), не образуют объективную сторону данного преступления.

Принуждение может применяться к любому лицу, дающему показания либо заключение (подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, свидетель, эксперт, специалист), либо при проведении с его участием любого следственного действия (допрос, опознание, следственный эксперимент и т. д.).

Принуждение наиболее опасно, когда оно используется для получения ложных показаний. Однако состав имеется и в случаях принуждения к даче правдивых показаний.

Преступление окончено в момент принуждения независимо от того, были ли фактически получены требуемые показания и наступили ли какие-либо иные последствия.

С **субъективной стороны** преступление совершается только с прямым умыслом: виновный сознает, что принуждает допрашиваемого к даче показаний незаконными методами, и желает действовать таким образом. Мотивы и цели на квалификацию не влияют. Нередко принуждение применяется с целью раскрыть преступление, из карьеристских побуждений, стремления создать видимость хорошей работы, что, однако, не исключает ответственность.

Субъект преступления — следователь или лицо, производящее дознание, а также другое лицо с ведома или молчаливого согласия следователя или лица, производящего дознание (потерпевший, сокамерники и т. д.). При отсутствии согласия ответственность наступает в зависимости от последствий (вреда здоровью) или как преступление против интересов службы.

Анализируемый вид принуждения к даче показаний отличается от подобного преступления, предусмотренного ст. 309 УК РФ, по субъекту — за последнее деяние ответственность могут нести только частные лица.

В ч. 2 ст. 302 УК РФ указаны квалифицирующие обстоятельства: применение насилия, издевательств или пытки.

Насилие может выражаться в связывании, нанесении побоев, причинении вреда здоровью и т. д.; издевательство — в грубом унижении достоинства (оскорблении), причинении иных страданий, когда человека лишают на длительное время пищи, воды, сна, заставляют находиться в неудобном положении, принуждают к совершению непристойных либо бессмысленных действий и т. д.

Определение пытки дано в примечании к ст. 117 УК РФ.

Если в результате насилия или пытки было совершено преступление более тяжкое, чем предусмотренное в ч. 2 ст. 302 УК РФ, то содеянное квалифицируется дополнительно как убийство (ст. 105 УК РФ) либо причинение тяжкого вреда здоровью при квалифицирующих обстоятельствах (ч. 2, 3 или 4 ст. 111 УК РФ).

Деяния, наказуемые по ч. 1 ст. 302, — преступления средней тяжести, а по ч. 2 — тяжкие преступления.

Фальсификация доказательств (ст. 303 УК РФ). Доказательства — это любые сведения, на основе которых суд и органы расследования устанавливают наличие или отсутствие обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу, а также иных обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела (ч. 1 ст. 74 УПК РФ).

Уголовное право

Опасность фальсификации связана с тем, что фальсифицированные доказательства могут быть приняты за подлинные, вынесенное на их основе решение внешне будет выглядеть обоснованным, в результате может последовать привлечение невинного к уголовной ответственности, незаконное освобождение от нее, незаконный арест, вынесение неправоудного приговора или решения. Установление же фальсификации представляет значительные трудности, особенно если она совершена профессиональным юристом (следователем и др.). Поэтому преступным объявляется сам факт фальсификации независимо от наступивших последствий.

Фальсификация (от лат. falsificare — подделывать) — это подделывание чего-то, искажение, подмена подлинного мнимым. Отсюда объективная сторона деяния заключается в подделке, замене подлинных доказательств ложными, искажающими истину.

Сфальсифицированы могут быть любые виды доказательств — протоколы осмотров, обысков, допросов, заключения эксперта, иные документы, вещественные доказательства. Не содержит признаков данного состава подделка документов, которые не являются доказательствами (например, постановлений следователя); такие действия могут квалифицироваться как служебный подлог или подделка документов (ст. 292 или 327 УК РФ).

Методы подделки многообразны (подчистка, замена одного предмета другим, видоизменение вещественных доказательств и т. д.), но все они могут быть сведены к двум способам: во-первых, составления целиком подложного документа или иного доказательства, в том числе для замены подлинного (интеллектуальный подлог); во-вторых, изменения имеющегося доказательства (материальный подлог).

Конкретные способы фальсификаций и придания им доказательственной силы зависят от субъекта, его полномочий и обладают особенностями в разных видах данного состава.

В ч. 1 ст. 303 УК РФ предусмотрена ответственность за фальсификацию доказательств по гражданскому делу лицом, участвующим в деле, или его представителем; в ч. 2 — по уголовному делу лицом, производящим дознание, следователем, прокурором или защитником.

Лицо, участвующее в гражданском деле, его представитель, а также защитник по уголовному делу имеют право знакомиться с материалами дела и получают возможность фальсифицировать доказательства во время такого ознакомления. Кроме того, они могут представлять новые доказательства. Поэтому способами фальсификации выступают как подделка материалов, имеющих в деле, так и представление новых поддельных материалов для их приобщения к делу. В последнем случае преступление считается оконченным в момент принятия материалов судом, так как они приобретают доказательственное значение только после этого, а ходатайство о приобщении должно квалифицироваться как покушение.

Лицо, производящее дознание, следователь или прокурор имеют доступ к делу и обладают правом самостоятельно приобщать к нему доказательства. Они имеют возможность фальсифицировать доказательства всеми указанными выше

Уголовное право

способами. Моментом окончания преступления является включение в материалы дела заведомо фальсифицированных доказательств.

С **субъективной стороны** преступление может совершаться только с прямым умыслом: виновный осознает, что фальсифицирует материалы, и желает, чтобы они использовались в качестве доказательств. При этом не имеет значения цель фальсификации (осуждение невиновного, освобождение от ответственности виновного, создание видимости раскрытия преступления и т. д.).

Субъекты преступления прямо указаны в ст. 303 УК РФ: по ч. 1 ими являются лица, участвующие в гражданском деле (истцы, ответчики, третьи лица) или их представители; по ч. 2 — лицо, производящее дознание, следователь, прокурор или защитник. Иные представители власти (судьи, оперативные работники милиции, не производящие дознание) при совершении подобных действий могут нести ответственность за служебный подлог (ст. 292 УК РФ); другие лица (защитник, потерпевший, обвиняемый, свидетель и т. д.) — за подделку документов (ст. 327 УК РФ).

В ч. 3 ст. 303 УК РФ содержится два квалифицирующих обстоятельства. Первое из них — фальсификация доказательств по уголовному делу о тяжком или особо тяжком преступлении, т. е. указанном в ч. 4 и 5 ст. 15 УК РФ. Второе — наступление тяжких последствий. Оно относится не только к уголовным, но и гражданским делам, а тяжкими последствиями следует считать привлечение невиновного к уголовной ответственности, его длительное содержание под стражей, осуждение, самоубийство, причинение тяжкого вреда здоровью, нарушение трудовых, жилищных и других важнейших прав граждан, причинение особо крупного материального ущерба. В соответствующих случаях содеянное должно квалифицироваться по совокупности ст. 303 и ст. 299, 301 УК РФ.

Деяние, описанное в ч. 1 ст. 303 УК РФ, — небольшой тяжести, в ч. 2 — средней тяжести, в ч. 3 — тяжкое.

Вынесение заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта (ст. 305 УК РФ). Акты, выносимые судом при рассмотрении дел, затрагивают основные права и свободы человека либо другие существенные интересы граждан и организаций. Поэтому вынесение неправосудного акта наносит большой вред государству, физическим и юридическим лицам. Укрепление независимости судей должно сочетаться с повышением их ответственности, особенно за грубые умышленные нарушения законности, к числу которых относится анализируемое преступление.

В ст. 305 УК РФ говорится о приговорах, решениях или иных судебных актах. Приговоры и решения — это акты, выносимые судом первой инстанции при разрешении дела по существу. К иным судебным актам, которые имеются в виду в данной норме, относятся другие процессуальные документы судов первой инстанции (например, постановления), существенно влияющие на разрешение дела или затрагивающие важные права личности (о заключении под стражу как мере пресечения, отмене условного осуждения или отсрочки исполнения приговора, прекращении дела, условно-досрочном освобождении, снятии судимости и по некоторым другим вопросам). В ст. 305 УК РФ имеются в виду также акты судов апелляционной, кассационной и надзорной инстанций (определения и постановления). В то же время в сферу действия данной нормы

Уголовное право

не входят судебные акты, не затрагивающие существо дела и разрешающие вопросы организационного характера (об отложении слушания дела, порядке ведения судебного заседания и т. д.).

Неправосудный акт — это акт, вынесенный с грубым нарушением норм материального права, например приговор, если им осужден невиновный или оправдан виновный, дана неправильная юридическая квалификация содеянного или назначена явно несправедливая мера наказания. Неправосудность может заключаться также в грубых нарушениях процессуальных норм: односторонности или неполноте исследования материалов дела, противоречии выводов фактическим обстоятельствам. Однако не любое, даже существенное нарушение процедурных правил свидетельствует о наличии признаков ст. 305 УК РФ. Если нарушено право на защиту, отсутствует протокол судебного заседания и допущены некоторые другие отступления от закона, то приговор в процессуальном отношении является неправосудным и подлежит отмене. Однако такой приговор не должен считаться неправосудным в смысле ст. 305 УК РФ, если указанные нарушения не повлекли осуждение невиновного и другие указанные выше последствия.

Решение по гражданскому делу считается неправосудным, если им полностью или в значительной части необоснованно удовлетворен иск либо отказано в нем, а также при грубом (аналогичном описанному выше) нарушении процессуальных норм.

Определения и постановления кассационных или надзорных инстанций являются неправосудными, если ими необоснованно оставлены без изменения или, наоборот, отменены приговоры (решения) либо в них внесены такие изменения, в результате которых судебный акт в окончательном виде становится неправосудным.

Преступление окончено в момент вынесения акта, т. е. его подписания судьей. Но ответственность по ст. 305 УК РФ может наступать лишь при условии, что акт впоследствии был отменен, ибо без этого он не может считаться неправосудным.

Субъективная сторона заключается в прямом умысле, о чем свидетельствует указание на заведомость, которая относится к неправосудности акта, причем судья сознавал, что вынесенное им решение неправосудно.

Постановление незаконных решений в результате ошибки не содержит признаков данного состава, но при определенных условиях может рассматриваться как преступление против интересов государственной службы, например халатность (ст. 293 УК РФ).

Субъекты преступления — лица, участвующие в вынесении неправосудного акта. В первую очередь это судьи, которыми в соответствии со ст. 1 Закона РФ от 26 июня 1992 г. «О статусе судей в Российской Федерации» являются лица, наделенные в конституционном порядке полномочиями осуществлять правосудие и исполняющие свои обязанности на профессиональной основе, т. е. профессиональные судьи всех судов — Конституционного Суда РФ, судов общей юрисдикции (в том числе мировые судьи), арбитражных судов.

Уголовное право

Ответственность по ст. 305 УК РФ могут также нести представители населения, непосредственно участвующие в отправлении правосудия (заседатели).

Квалифицирующими обстоятельствами по ч. 2 ст. 305 УК РФ являются вынесение незаконного приговора суда к лишению свободы или наступление иных тяжких последствий. Понятие иных тяжких последствий такое же, как и в ч. 3 ст. 303 УК РФ.

Деяние, наказуемое по ч. 1 ст. 305 УК РФ, — преступление средней тяжести, а по ч. 2 — тяжкое.

36.4. Преступления в сфере выполнения гражданами обязанностей содействовать или не препятствовать осуществлению правосудия

Помимо представителей следственной и судебной властей, которые принимают решения, и участников процесса (истцы, ответчики и др.), чьи интересы эти решения затрагивают, к участию в следственных и судебных процедурах привлекаются лица, не заинтересованные в исходе дела, основная функция которых — содействовать установлению истины. К ним относятся свидетели, эксперты, специалисты, переводчики.

Поскольку правосудие не может обойтись без свидетелей, закон возлагает на всех граждан обязанность явиться по вызову следственных или судебных органов, правдиво рассказать обо всем известном по делу и ответить на вопросы. Ложные показания, вводя в заблуждение следствие и суд, нередко приводят к грубым судебным ошибкам. Аналогичную роль выполняют ложные доносы и провокационные действия, создающие видимость совершения преступления.

Важную роль в установлении истины играют эксперты — лица, обладающие специальными познаниями и привлекающиеся для исследования вещественных доказательств, а также решения многих других вопросов, а также специалисты, знания которых используются для содействия в обнаружении, закреплении и изъятии предметов и документов, применении технических средств. Поэтому неправильное заключение или показания специалиста могут причинить значительный вред интересам правосудия. То же можно сказать и о неправильных переводах с одного языка на другой.

Кроме того, закон должен обеспечить возможность добросовестного поведения указанных лиц, оградить их от незаконного влияния в виде принуждения, подкупа и т. д. Наконец, вред интересам правосудия может нанести поведение лиц, которые мешают его осуществлению посредством укрывательства преступника либо следов преступления.

Все сказанное обосновывает необходимость криминализации таких действий, как ложные доносы, показания, заключения, укрывательство и др. Они нарушают нормальную работу судебных и правоохранительных органов и причиняют вред, как этому объекту, так и нередко правам и интересам граждан.

Провокация взятки либо коммерческого подкупа (ст. 304 УК РФ). Государство заинтересовано в том, чтобы раскрывались все совершенные преступления, но вовсе не стремится к тому, чтобы путем провокаций

Уголовное право

создавалась видимость преступлений, которых на самом деле не было. *Провокация* — это побуждение кого-либо к вредным для него действиям.

В ст. 304 УК РФ предусмотрена ответственность за провокацию взятки или коммерческого подкупа, т. е. попытку передать должностному лицу либо лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческих или иных организациях, без его согласия предмета взятки в целях искусственного создания доказательств обвинения либо шантажа.

Понятие взятки или подкупа, характеристика их предметов, а также субъектов получения идентичны изложенным в составах получения взятки или подкупа (ст. 290 и 204 УК РФ).

Объективная сторона заключается в попытке передать предмет взятки, как бы дать ее, но без согласия получателя и не для того, чтобы подкупить его и добиться совершения определенных действий в пользу дающего, а в других целях.

Обязательный признак состава — отсутствие согласия получателя на принятие предмета взятки (подкупа), т. е. на самом деле взятки не было, виновный в провокации создает видимость преступления, имитирует получение взятки соответствующим лицом. Поэтому попытка передать взятку совершается путем обмана (например, деньги вкладываются в папку с документами, незаметно оставляются в столе, передаются родственникам лица якобы с его согласия и т. д.).

Преступление окончено в момент попытки передачи, т. е. и в том случае, когда получатель заметил эту попытку и передать ему предмет фактически не удалось.

Субъективная сторона — прямой умысел и специальная цель — искусственно создать доказательства получения взятки. Конечной целью может быть изобличение лица как якобы получившего взятку и привлечение его к ответственности за это.

Виновный в провокации может преследовать и другую цель — шантаж, который заключается в угрозах разоблачить лицо в получении взятки для того, чтобы добиться от него совершения определенных действий.

Субъектом преступления может быть любое лицо, обладающее вменяемостью и достигшее возраста уголовной ответственности.

Провокацию взятки следует отличать от передачи взятки под контролем сотрудников правоохранительных органов. В первом случае попытка передачи происходит без согласия получателя; во втором — он согласен получить взятку (нередко сам требует ее), но взяткодатель сообщает об этом сотрудникам органов власти, которые осуществляют контроль в момент передачи с целью получения доказательств взяточничества.

Деяние относится к категории преступлений средней тяжести.

Заведомо ложный донос (ст. 306 УК РФ). Опасность ложного доноса заключается:

- во-первых, в том, что он нарушает нормальную работу органов следствия, которые тратят силы и средства впустую на расследование преступления, вообще никем не совершенного, либо, если преступление фактически имело место, идут по ложному пути, отвлекаясь от поиска действительного преступника;

Уголовное право

- во-вторых, если ложный донос делается в отношении определенного лица, то нарушаются его интересы, особенно когда доносы приводят к аресту, привлечению к уголовной ответственности и осуждению невиновного. Ложные доносы порождают в обществе атмосферу подозрительности и неуверенности, а в тоталитарных политических системах нередко используются как внешне законный способ борьбы с действительными или мнимыми противниками режима.

С **объективной стороны** ложный донос может выражаться, во-первых, в сообщении о преступлении, которое вообще не было совершено. При этом указание на лицо, будто бы совершившее преступление, необязательно. Например, ложный донос будет в действиях лица, которое сообщило о том, что кто-то якобы получил за него заработную плату и расписался в ведомости, хотя фактически деньги получил сам заявитель.

Вторая разновидность деяния — когда преступление действительно было совершено, но не тем лицом, о котором сообщается в информации лжедонщика.

Содержанием ложного доноса могут быть сведения только о преступлении, т. е. деянии, ответственность за которое предусмотрена уголовным законом.

Бесспорно, что состав будет, если сведения сообщаются властям, имеющим право возбуждать уголовное дело: в прокуратуру, органы следствия и дознания. Большинство авторов полагают, что состав имеется также тогда, когда сообщения направляются в другие государственные учреждения, например в органы представительной или исполнительной власти. Эта позиция представляется правильной. Органы власти, получив сообщение о преступлении, обязаны передать его в ведомства, занимающиеся борьбой с преступностью, на что доносчик чаще всего и рассчитывает, а нередко подобный способ более эффективный, так как заявление получит широкую огласку и его проверка будет находиться под контролем. Однако ложного доноса не будет, если заявление адресуется предприятиям и учреждениям, не относящимся к органам власти.

Форма сообщения может быть любой — устной или письменной, в том числе по почте, телеграфу. Донос может выражаться также в действиях, из которых можно сделать вывод о якобы совершенном преступлении, например, в распространении листовок, плакатов, писем, содержащих призывы к совершению преступных действий, от имени лица, которое фактически не является их автором.

Состав ложного доноса — формальный, преступление окончено с момента получения сообщения адресатом.

С **субъективной стороны** преступление характеризуется прямым умыслом, на что указывает признак заведомости. Виновный сознает, что сообщаемые им сведения не соответствуют действительности, и желает, чтобы эти сведения поступили в органы правопорядка.

Цели и мотивы могут быть различными. Типичным является желание добиться привлечения невиновного к уголовной ответственности либо освободить от ответственности подлинного преступника. Однако цели могут быть и иными. Известны случаи, когда ложный донос совершался для того, чтобы изобразить себя жертвой преступления (виновный заявляет о хищении имущества, хотя фактически истратил или потерял его).

Субъектом может быть любое вменяемое лицо, достигшее возраста уголовной ответственности. Однако свидетели и потерпевшие, вызванные на

Уголовное право

допрос и давшие заведомо ложные показания о совершении кем-либо преступления, несут ответственность не за ложный донос, а за ложные показания по ст. 307 УК РФ. Возможность привлечения за донос обвиняемого зависит от того, относилось ли сообщение к существу предъявленного ему обвинения. Если ложные сведения являются средством самозащиты от обвинения (например, виновный полностью приписывает совершенное им преступление другому лицу либо преуменьшает свою роль в преступлении за счет соучастников), то ответственность исключается. Если же донос прямо не относится к предъявленному обвинению и не является способом защиты от него, то ответственность наступает по ст. 306 УК РФ на общих основаниях.

В ч. 2 и 3 ст. 306 УК РФ указаны два квалифицирующих обстоятельства. В ч. 2 — обвинение в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления, т. е. деяний, указанных в ч. 4 или 5 ст. 15 УК РФ, а в ч. 3 — искусственное создание доказательств обвинения, которое заключается в имитации улики обвинительного характера путем создания фиктивных вещественных доказательств, склонения кого-либо к даче ложных показаний и т. д.

Заведомо ложный донос необходимо отличать от клеветы (ст. 129 УК РФ). Первое отличие относится к объектам посягательств: клевета посягает только на честь и достоинство, а при доносе кроме интересов личности нарушается правильная работа органов правосудия. Различным является характер сведений: при доносе — только о совершении преступления, а при клевете — о любых правонарушениях или аморальных поступках. Различными являются адресаты, которым направляются сведения: при доносе — определенным указанным выше органам, при клевете — любым лицам. Наконец, различными могут быть цели: лжедоносчик желает добиться привлечения невиновного к ответственности, клеветник — опорочить человека в глазах окружающих.

Разновидностью ложного доноса может быть заведомо ложное сообщение об акте терроризма (ст. 207 УК РФ). Отличие этого состава от ст. 306 УК РФ — в объекте (по ст. 207 УК РФ это общественная безопасность), в характере сообщаемых сведений и в содержании сообщения: в доносе содержатся ложные сведения о поведении других лиц, а в сообщении об акте терроризма, как правило, о собственных действиях заявителя.

Деяние, наказуемое по ч. 1 ст. 306 УК РФ, — преступление небольшой тяжести, а по ч. 2 — тяжкое преступление.

Заведомо ложные показания, заключение эксперта, специалиста или неправильный перевод (ст. 307 УК РФ). Без свидетелей практически не обходится ни один судебный процесс. В этой роли может оказаться любой гражданин — и очевидец преступления, и тот, чье сообщение об обстоятельствах, казалось бы второстепенных, на самом деле обладает большой информационной ценностью.

Объективная сторона преступления заключается в сообщении ложных сведений органам предварительного расследования или суду при разбирательстве уголовных либо гражданских дел.

Ложная информация, передаваемая в разговорах с оперативными работниками милиции, при даче объяснений в процессе проверок до возбуждения уголовного дела, во время беседы с судьей до судебного заседания не образует

Уголовное право

признаков данного преступления, ибо такого рода сообщения не считаются показаниями в процессуальном смысле.

Конкретные способы совершения преступления зависят от того, о чьих сообщениях идет речь. Свидетели и потерпевшие дают показания, к которым относятся сведения об обстоятельствах, подлежащих установлению по уголовному делу.

По гражданским делам доказыванию подлежат любые фактические данные, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, и иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела. Сообщение иных ложных сведений, не относящихся к предмету доказывания, не может повлиять на решение дела по существу и поэтому не должно влечь ответственность по ст. 307 УК РФ.

Анализируемый состав имеется независимо от того, какие ложные сведения содержались в показаниях — оправдывающие обвиняемого, смягчающие или, наоборот, усугубляющие его вину.

Вопрос о возможности совершения данного деяния путем бездействия является дискуссионным. Поскольку его решение связано с проведением границы между дачей ложных показаний и отказом от дачи показаний, более целесообразно изложить его при анализе состава отказа от дачи показаний (ст. 308 УК РФ).

Ложные показания потерпевшего обладают теми же объективными признаками, что и показания свидетеля. Однако особенность положения потерпевшего в том, что помимо обязанности давать правдивые показания он наделен определенными правами (заявлять ходатайства, приносить жалобы и т. д.). Соображения, выводы и предложения, изложенные при этом потерпевшим, даже заведомо неправильные, не являются показаниями, поэтому за их высказывание ответственность по ст. 307 УК РФ наступать не может.

Ложное заключение эксперта может выражаться в неправильном изложении фактов, явившихся исходным материалом для исследования, применении неверных методов исследования либо в ложных выводах.

При неправильном переводе искажается смысл переводимых с одного языка на другой письменных документов либо устных показаний.

Все виды преступления окончены в момент дачи показаний и т. д. Показания свидетеля и потерпевшего, эксперта и специалиста во время следствия считаются данными, когда эти лица подписали соответствующий протокол (допроса и т. д.); в судебном заседании — с момента окончания их допроса. Заключение эксперта считается данным с момента представления его в письменном виде.

Субъективная сторона заключается в прямом умысле. Заведомость относится к ложности сообщения, т. е. виновный осознает, что излагаемые им сведения не соответствуют действительности, и желает, чтобы они стали известны следствию или суду. Сообщение не соответствующих действительности фактов ввиду ошибки восприятия, запоминания и т. д. не образует состава преступления. Мотивы и цели заведомо ложных показаний могут быть

Уголовное право

различными: месть обвиняемому или жалость к нему, стремление оказать услугу истцу или ответчику и др.

Для правильного понимания субъекта преступления необходимо исходить из ст. 51 Конституции РФ: никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом. Первая часть этого положения (никто не обязан свидетельствовать против себя самого) получила наименование привилегии от самообвинения. Она распространяется на показания о собственных действиях, которые являются предметом расследования или судебного разбирательства, и заключается в том, что лица, их совершившие, ни при каких условиях не подлежат ответственности за ложные показания.

Исходя из сказанного, **субъекты** ложных показаний — лица, поведение которых не является предметом разбирательства, т. е. потерпевшие, свидетели, эксперты, специалисты, переводчики. Не являются субъектами данного состава и не подлежат ответственности по ст. 307 УК РФ подозреваемые, обвиняемые, подсудимые, истцы, ответчики, третьи лица.

Не может наступить ответственность за это деяние и в том случае, когда на каком-то этапе следствия лицо допрашивалось в качестве свидетеля и предупреждалось об ответственности за ложные показания, но допрос производился во время задержания.

Особое положение среди субъектов ложных показаний занимает потерпевший. Нередко случается, что он также участвовал в совершении неправомерных действий (первым начал драку, оскорбил обвиняемого и т. д.), но не желает рассказывать об этом. И хотя потерпевший может быть привлечен к ответственности за лжесвидетельство, однако в силу привилегии от самообвинения он не может отвечать за ложные показания о совершенных им самим противоправных действиях.

По той же причине не отвечает за ложные показания любое лицо (в том числе допрошенное в качестве свидетеля), если предметом его показаний является, наряду с поступками других, собственное преступное поведение. В подобных случаях ответственность исключается тогда, когда правдивые показания о «чужом» преступлении неизбежно привели бы к самоизобличению допрашиваемого в его собственном преступном деянии.

При допросе по делу других лиц, к которому допрашиваемый, так или иначе, причастен (соучастник, укрыватель), привилегия от самообвинения действует независимо от того, грозит ли допрашиваемому привлечение к ответственности за это преступление либо он уже был осужден за него или даже отбыл наказание.

Указанное в ч. 2 ст. 307 УК РФ квалифицирующее обстоятельство — обвинение в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления — аналогично тому, которое содержится в ч. 2 ст. 306 УК РФ.

В соответствии с примечанием к ст. 307 УК РФ свидетель, потерпевший, эксперт, специалист или переводчик освобождаются от уголовной ответственности, если они добровольно в ходе дознания, предварительного следствия или судебного разбирательства до вынесения приговора или решения суда заявили о ложности данных ими показаний, заключения или заведомо неправильном переводе.

Уголовное право

Основанием освобождения является деятельное раскаяние. Смысл нормы об освобождении в том, чтобы стимулировать изменение поведения и тем самым способствовать установлению истины. Очевидно, что для освобождения недостаточно заявления о ложности прежних показаний: необходимо еще дать правдивые показания. Мотивы изменения показаний значения не имеют, но важно установить, что заявление о ложности предыдущих показаний не было вынужденным (например, сделанным под давлением неопровержимых улик).

Деяние, наказуемое по ч. 1, — преступление небольшой тяжести, а по ч. 2 — средней тяжести.

Отказ свидетеля или потерпевшего от дачи показаний (ст. 308 УК РФ). Опасность отказа от дачи показаний несколько меньше, чем дачи ложных показаний, так как при лжесвидетельстве виновный прямо препятствует установлению истины, направляя следствие по неверному пути, а при отказе не содействует ее установлению, хотя по закону обязан это делать.

С объективной стороны отказ выражается в бездействии и может быть прямым или завуалированным.

Прямой отказ — это открытое заявление лица о том, что оно не будет давать показания. При завуалированном отказе допрашиваемый не дает показания, ссылаясь на какие-то вымышленные обстоятельства (не видел, не помнит и т. д.). Отказ делается в устной или письменной форме, причем устный должен быть зафиксирован в протоколе. Преступление считается оконченным в момент отказа.

Не является преступлением уклонение от явки по вызову для дачи показаний, в этом случае свидетель может быть подвергнут приводу (ч. 7 ст. 56 УПК РФ).

Спорным является вопрос о том, чем отличаются между собой отказ от дачи показаний и дача ложных показаний путем бездействия, умолчания об известных свидетелю обстоятельствах.

Например, если очевидец преступления заявляет, будто он ничего не знает, т. е. фактически говорит неправду, то такое поведение предлагается квалифицировать как дачу ложных показаний. Однако более правильно считать содеянное отказом от дачи показаний, ибо в данном случае свидетель не оказывает активного противодействия установлению истины. Но нельзя согласиться с утверждением, что умолчание никогда не может считаться лжесвидетельством. Решающим критерием является то, как влияет поведение виновного на установление истины: если оно препятствует ее выяснению, то налицо дача ложных показаний, если же лишь не содействует, то речь идет об отказе от дачи показаний.

С этих позиций рассмотрим ситуацию, когда свидетель частично дает правдивые показания, но умалчивает о других важных обстоятельствах. Например, очевидец убийства верно описывает действия виновного, но ничего не говорит о том, что потерпевший первым начал ссору, наносил виновному удары и т. д. В результате суд может оценить содеянное виновным как убийство из хулиганских побуждений, хотя фактически оно было совершено либо без усиливающих квалифицирующих обстоятельств, либо со смягчающими (например, в состоянии аффекта), либо вообще не было преступным ввиду состояния необходимой обороны. В подобных случаях допрашиваемый не просто

Уголовное право

не помогает, но прямо препятствует установлению истины, поэтому он должен отвечать не за отказ от дачи, а за дачу ложных показаний путем бездействия — сокрытия обстоятельств, о которых следовало сообщить на допросе.

Субъективная сторона заключается в прямом умысле: виновный сознает, что отказывается от дачи показаний, и желает этого. Мотивы значения не имеют.

Субъектами отказа от дачи показаний в ст. 308 УК РФ названы потерпевшие и свидетели. Однако некоторых из них закон вообще запрещает допрашивать либо допрос может производиться только с их согласия, в связи с чем, они не подлежат ответственности за отказ от дачи показаний.

Так, в соответствии с процессуальными правилами не может допрашиваться в качестве свидетеля лицо, которое в силу своих физических или психических недостатков не способно правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать о них правильные показания. Правом отказаться от дачи показаний пользуются лица, обладающие дипломатической неприкосновенностью, так как процессуальные действия в отношении этих лиц производятся лишь по их просьбе или с их согласия.

В соответствии с примечанием к ст. 308 УК РФ лицо не подлежит ответственности за отказ от дачи показаний против себя самого, своего супруга или своих близких родственников. Примечание основано на ст. 51 Конституции РФ. Как указывалось выше, при анализе ст. 307 УК РФ, первая часть этого положения (никто не обязан свидетельствовать против себя самого) представляет собой привилегию от самообвинения.

Вторая часть, касающаяся супругов или близких родственников, получила название свидетельского иммунитета.

Привилегия от самообвинения и свидетельский иммунитет похожие понятия, но они отличаются между собой по содержанию, кругу лиц, к которым относятся, и правовым последствиям. Привилегия распространяется на показания о собственных действиях и заключается в том, что совершившие их лица не подлежат ответственности ни за ложные показания (ст. 307 УК РФ), ни за отказ от дачи показаний (ст. 308 УК РФ). Свидетельский иммунитет касается только тех, кто лично не совершал неправомерные действия либо не является заинтересованной стороной в гражданском процессе (супруг или близкие родственники обвиняемого, истца, ответчика), и предоставляет им право отказаться от дачи показаний, но не освобождает от ответственности за дачу ложных показаний. Поэтому если супруг или близкий родственник соглашается давать показания, но говорит неправду, то он может быть привлечен к ответственности за лжесвидетельство по ст. 307 УК РФ.

Близкими родственниками признаются родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и сестры, дед, бабушка и внуки.

Свидетельским иммунитетом обладают также лица, которые должны хранить в тайне сведения, полученные при исполнении профессиональных или служебных функций. Сохранение тайны для них не только их право (как у родственников), но и обязанность. К таким лицам относятся:

- защитник обвиняемого, адвокат, представитель стороны (об обстоятельствах дела, которые стали им известны в связи с выполнением обязанностей защитника или представителя);

Уголовное право

- священнослужитель (о сведениях, доверенных во время исповеди);
- депутат (о сведениях, сообщенных избирателями);
- уполномоченный по правам человека в Российской Федерации.

Необходимость соблюдения иных видов тайны (государственной, врачебной, банковской, коммерческой, переписки и др.) не является уважительной причиной отказа от дачи показаний, поскольку эти сведения могут быть предметом расследования и судебного разбирательства. Свидетель может лишь потребовать соблюдения предусмотренного законом порядка предоставления сведений, составляющих тайну (постановление органа расследования, прокурора или суда, официальный запрос, наличие документа о допуске к данному виду секретных сведений).

Ответственность за отказ от дачи показаний не наступает, если имелись уважительные причины отказа, например угрозы и вызванная ими боязнь мести со стороны преступника или других лиц. В подобных случаях вопрос об освобождении от ответственности решается на основании общих правил о психическом принуждении и крайней необходимости (ст. 40, 39 УК РФ).

Преступление относится к категории деяний небольшой тяжести.

Подкуп или принуждение к даче показаний или уклонению от дачи показаний либо к неправильному переводу (ст. 309 УК РФ). В ч. 1 ст. 309 УК РФ предусмотрена ответственность за подкуп свидетеля, потерпевшего, специалиста в целях дачи ими ложных показаний либо эксперта в целях дачи им ложного заключения или ложных показаний, а также переводчика с целью осуществления им неправильного перевода.

Объективная сторона подкупа заключается в обещании передать или передаче имущества либо предоставлении имущественных прав или выгод (деньги, вещи, бесплатное пользование имуществом, трудовые услуги, лицензии и др.).

Преступление считается оконченным в момент подкупа, т. е. получения имущества (выгод), независимо от того, были ли фактически даны ложные показания. Если предложение о вознаграждении было отклонено, ответственность наступает за покушение на подкуп (ст. 30 и ч. 1 ст. 309 УК РФ).

Ответственность свидетелей за получение вознаграждения законом не предусмотрена, они отвечают только за ложные показания. Однако если они сами потребовали плату за обещанные ложные показания, то их действия содержат признаки подстрекательства к подкупу (ст. 33 и ч. 1 ст. 309 УК РФ).

В ч. 2 ст. 309 УК РФ говорится о принуждении свидетеля, потерпевшего к даче ложных показаний, эксперта, специалиста к даче ложного заключения или переводчика к осуществлению неправильного перевода.

Закон указывает способы принуждения: шантаж, угроза убийством, причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества этих лиц или их близких. Этот перечень является исчерпывающим, следовательно, применение других методов (просьбы, уговоры оказать помощь нематериального характера) не образуют объективную сторону анализируемого состава. Однако поскольку принуждение к совершению преступных действий является специальным видом подстрекательства к ним, то использование иных форм

Уголовное право

воздействия должно влечь ответственность по правилам о соучастии за подстрекательство к даче ложных показаний по ст. 33 и 307 УК РФ.

В ч. 2 ст. 309 УК РФ предусмотрена также ответственность за принуждение указанных лиц к уклонению от дачи показаний теми же способами.

Под уклонением от дачи показаний следует понимать как отказ лица от дачи показаний, так и уклонение от явки по вызову для дачи показаний. Существенное отличие принуждения к даче показаний от принуждения к уклонению от их дачи заключается в том, что в первом случае имеются в виду ложные показания, а во втором, наоборот, правдивые.

Следовательно, в ст. 309 УК РФ предусмотрена ответственность за подкуп или принуждение к даче ложных показаний или за принуждение к уклонению от дачи правдивых показаний. Принуждение же к даче правдивых показаний не посягает на правильную работу органов правосудия и поэтому не содержит признаков данного состава. Ответственность может наступать по другим статьям, если способ воздействия представляет собой самостоятельное деяние (например, за угрозу по ст. 119 УК РФ).

Состав принуждения считается оконченным в момент высказывания угроз независимо от наступления последствий в виде дачи показаний или уклонения от нее.

В ст. 309 УК РФ очерчен круг лиц, подкуп или принуждение которых наказуемы (свидетели, эксперты, специалисты, потерпевшие, переводчики). Аналогичные действия в отношении иных лиц (обвиняемого, истца, ответчика) не предусмотрены ни в этой, ни в каких-либо других нормах, что, по-видимому, является пробелом в законодательстве. Ответственность в этих случаях может наступать только за способ воздействия, если он представляет собой самостоятельное преступление против личности.

Субъективная сторона — прямой умысел, т. е. виновный сознает, что определенным способом воздействует на свидетеля и других лиц и желает этого, с целью добиться дачи ложных показаний или уклонения от дачи правдивых показаний.

Субъект — любое вменяемое лицо, включая участников процесса, причем не исключена ответственность обвиняемого или адвоката, ибо незаконное воздействие на свидетелей, иных лиц следует считать неправомерным способом защиты.

По субъекту данное деяние отличается от указанного в ст. 302 УК РФ, по которой ответственность за принуждение несут лица, производящие предварительное расследование, либо иные лица, действующие с их ведома или молчаливого согласия.

В ч. 3 ст. 309 УК РФ в качестве квалифицирующего обстоятельства предусмотрено применение насилия, не опасного для жизни или здоровья, в ч. 4 — опасного для жизни или здоровья.

Еще одним квалифицирующим обстоятельством, указанным в ч. 4 ст. 309 УК РФ, является совершение преступления организованной группой.

Деяние, наказуемое по ч. 1, — преступление небольшой тяжести, по ч. 2 и 3 — преступление средней тяжести, по ч. 4 — тяжкое преступление.

Уголовное право

Разглашение данных предварительного расследования (ст. 310 УК РФ). На определенных этапах расследования, добытые по делу данные из тактических соображений должны сохраняться в тайне. Они могут быть преданы огласке лишь с разрешения прокурора, следователя или лица, производящего дознание. Поэтому в соответствии со ст. 161 УПК РФ в необходимых случаях эти лица предупреждают участников процесса о недопустимости разглашения без разрешения данных следствия, о чем отбирается подписка с предупреждением об ответственности по ст. 310 УК РФ.

Опасность деяния заключается в том, что разглашение может препятствовать раскрытию преступления и установлению истины.

Объективная сторона заключается в разглашении, т. е. сообщении данных предварительного расследования постороннему лицу без согласия прокурора, следователя или лица, производившего дознание.

К данным расследования относятся сведения, которые зафиксированы в материалах уголовного дела с соблюдением процессуального порядка собирания доказательств. Если же они стали известны только из других источников (частных бесед и т. д.), то признаки анализируемого деяния отсутствуют.

Ответственность наступает за разглашение данных во время проведения предварительного расследования. Разглашение после прекращения дела или направления его в суд не образует состава преступления.

Субъекты преступления — лица, участвовавшие в следственных действиях, присутствовавшие при этом либо допущенные к ознакомлению с материалами дела (свидетель, потерпевший, защитник, эксперт, специалист, переводчик, понятой, законный представитель, педагог, конвоир, студент-практикант и т. д.). Обязательное условие ответственности — предупреждение о недопустимости разглашения и подписка об этом, оформленная в надлежащем порядке.

Субъективная сторона преступления — прямой умысел.

Преступление относится к деяниям небольшой тяжести.

Укрывательство преступлений (ст. 316 УК РФ). В ст. 316 УК РФ предусмотрена ответственность за заранее не обещанное укрывательство преступлений — деятельность лица, не участвовавшего в совершении преступления, по сокрытию преступника или преступления, совершенного другим лицом. Опасность поведения укрывателя в том, что он препятствует изобличению преступника и тем самым нарушает нормальную деятельность органов правосудия.

Объективная сторона укрывательства заключается в сокрытии преступника либо преступления.

Сокрытие преступника состоит в предоставлении ему убежища, оказании помощи в изменении внешности, обеспечении поддельными документами и транспортными средствами и т. д. Укрывательство преступления заключается в сокрытии, уничтожении, изменении внешнего вида орудий и средств совершения преступления, его следов, а также предметов, добытых преступным путем. Орудия преступления — это вещи, которые использовались для непосредственного воздействия на предмет преступления (оружие, отмычки и т. д.); средства совершения преступления — вещи, которые облегчали действия преступника (например, надетые на лицо маски); следы преступления —

Уголовное право

получившие в результате действий преступника отображения, которые могли использоваться как вещественные доказательства (отпечатки пальцев, вмятины от орудий взлома и др.). К предметам, добытым преступным путем, относятся вещи, которые были похищены либо созданы противоправным способом, например в результате занятия запрещенными уголовным правом видами деятельности (фальшивомонетничество, подделка документов и т. д.). Если скрываются предметы, хранение которых представляет собой самостоятельное преступление (оружие, радиоактивные материалы, наркотические средства и др.), содеянное квалифицируется по соответствующим статьям Особенной части.

Помощь, оказываемая укрывателем исполнителю, должна быть существенной, затрудняющей установление или поимку преступника. Поэтому не влекут уголовную ответственность действия, которые содержат некоторые признаки укрывательства, но в силу малозначительности не могут рассматриваться как содействие исполнителю (например, после совершения преступления виновный недолго находился в квартире своих знакомых и т. д.).

Споры вызывает вопрос о том, является ли физическое содействие исполнителю единственной формой преступного укрывательства либо возможно также интеллектуальное укрывательство. Эта проблема заключается в юридической оценке ложных доноса, показаний и тому подобных действий, совершенных с целью укрыть преступника от правосудия. Подобное поведение иногда считают видом укрывательства. Но более правильно квалифицировать содеянное по статьям об ответственности за ложные показания и другие деяния, так как указанные действия прямо предусмотрены специальными нормами (ст. 307 УК РФ и др.).

Укрывательство является дящимся преступлением. Оно начинается тогда, когда совершены действия, направленные на сокрытие преступления или преступника (или при бездействии, когда лицу стало известно, что у него спрятался преступник либо хранятся следы преступления). Момент окончания укрывательства зависит от его способа: при уничтожении орудий, средств совершения преступления и т. д. деяние окончено во время совершения указанных действий; если же укрыватель прячет преступника или следы преступления, то деяние длится до тех пор, пока не будет прекращено по воле виновного (явка с повинной, отказ преступнику в дальнейшем предоставлении убежища) либо помимо его желания (изъятие предметов, привлечение к ответственности). С одного из перечисленных событий и начинает течь срок давности привлечения к ответственности за укрывательство.

В ст. 316 УК РФ говорится об укрывательстве, заранее не обещанном. Термин «заранее» относится к моменту совершения преступления исполнителем. Укрывательство, которое было обещано исполнителю до или во время совершения преступления, является заранее обещанным и влечет ответственность не по ст. 316 УК РФ, а за пособничество, и квалифицируется по ст. 33 УК РФ и соответствующей статье Особенной части о преступлении, совершенном исполнителем.

К заранее данному обещанию приравнивается прежнее поведение укрывателя, когда он ранее прятал самого преступника или следы преступлений, в связи с чем, исполнитель рассчитывал на содействие в сокрытии последнего

Уголовное право

преступления. В подобных случаях последний факт укрывательства, хотя он и не был обещан заранее, должен квалифицироваться как соучастие.

Закон предусматривает ответственность за заранее не обещанное укрывательство не любых, а лишь особо тяжких преступлений, указанных в ч. 5 ст. 15 УК РФ; следовательно, укрывательство всех других преступлений не наказуемо.

Обстоятельством, исключающим ответственность укрывателя, может быть состояние крайней необходимости либо физическое или психическое принуждение (ст. 39, 40 УК РФ).

Субъективная сторона укрывательства заключается в умысле: виновный осознает, что своим поведением способствует сокрытию преступления, совершенного исполнителем, причем именно такого преступления, укрывательство которого наказуемо, и желает оказать подобное содействие либо безразлично относится к этому обстоятельству.

Субъектом укрывательства может быть любое вменяемое лицо, кроме супруга и близких родственников того, кто совершил преступление, на что указывается в примечании к ст. 316 УК РФ. Круг близких родственников и условия освобождения их от ответственности аналогичны приведенным выше при анализе свидетельского иммунитета в составе отказа от дачи показаний (ст. 308 УК РФ).

Укрывательство похоже на заранее не обещанное приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем (ст. 175 УК РФ).

Первое отличие заключается в объективной стороне: по ст. 316 УК РФ квалифицируется сокрытие преступника, следов преступления или предметов, добытых преступным путем, а по ст. 175 УК РФ — приобретение или сбыт таких предметов. Второе отличие в том, что ст. 316 УК РФ предусматривает ответственность за укрывательство только особо тяжких преступлений, ст. 175 УК РФ касается имущества, добытого путем совершения любых преступлений. Наконец, укрыватель стремится помочь исполнителю уклониться от ответственности, а при приобретении и сбыте виновный чаще всего преследует корыстную цель.

От укрывательства следует отличать недонесение, которое ранее считалось преступлением (ст. 190 УК 1960 г.), но не предусмотрено в действующем УК. Недонесение — это несообщение органам власти о достоверно известном готовящемся или совершенном преступлении. Отличие заключается в том, что укрыватель помогает преступнику избежать ответственности и тем самым препятствует раскрытию преступлений, а роль недоносителя иная: он не сообщает органам власти об известных ему фактах, не содействует предупреждению и раскрытию преступления или поимке преступника.

Декриминализация недонесения означает, что государство отказалось от возложения на всех граждан общей правовой обязанности оказывать содействие в предупреждении и расследовании преступлений под страхом уголовной ответственности за уклонение от выполнения указанной обязанности. Граждане не должны мешать расследованию, укрывая преступников; оказание же помощи властям становится обязанностью только в специально предусмотренных случаях, таких как обязанность свидетеля давать правдивые показания или должностного лица совершить определенные действия, вытекающие из

Уголовное право

возложенных на него функций. Для остальных граждан участие в борьбе с преступностью — не юридическая обязанность, а моральный долг.

Деяние относится к категории преступлений небольшой тяжести.

36.5. Преступления в сфере исполнения приговоров, решений и других актов органов правосудия

Вынесенные судом приговоры, решения и другие акты обязательны для исполнения всеми организациями, должностными лицами и гражданами. Обязательную силу имеют также некоторые акты органов прокуратуры и предварительного расследования, касающиеся применения мер процессуального принуждения.

К лицам, уклоняющимся от исполнения предписаний судебных и следственных органов, применяются принудительные меры. Они многообразны, содержатся в различных отраслях права, но в ряде случаев подкрепляются возможностью привлечения виновных к уголовной ответственности.

Деяния данной группы отнесены к преступлениям против правосудия потому, что в содержание нормальной работы органов правосудия входит не только вынесение приговоров, решений и других актов, но и их исполнение, ибо лишь таким образом можно обеспечить реальное наказание виновных и восстановление нарушенных прав граждан. Без гарантий исполнения решения правосудие окажется бессильным.

Но во всех ли случаях необходимо криминализировать уклонение от исполнения судебных актов? Здесь возможны различные решения в зависимости от характера опасности деяний и выбора наиболее целесообразных мер воздействия. Так, за уклонение от видов наказания, не связанных с лишением свободы или арестом, применяется замена одного вида наказания другим, более тяжким. Подобные замены предусмотрены за уклонение от штрафа (ч. 5 ст. 46 УК РФ), обязательных работ (ч. 3 ст. 49 УК РФ), исправительных работ (ч. 4 ст. 50 УК РФ), ограничения свободы (ч. 4 ст. 53 УК РФ). Эта мера более эффективна, чем криминализация, связанная с возбуждением нового уголовного дела и подчас длительной процедурой расследования.

Уголовно-правовые меры предусмотрены в отношении лиц, которые уклоняются от выполнения предписаний следственной власти и судебных решений в части обращения с имуществом, подвергнутым описи или аресту, нахождения под стражей и отбывания лишения свободы.

Незаконные действия в отношении имущества, подвергнутого описи или аресту либо подлежащего конфискации (ст. 312 УК РФ). В соответствии со ст. 115 УПК РФ прокурор, дознаватель или следователь в целях обеспечения гражданского иска или возможной конфискации имущества возбуждают перед судом ходатайство о наложении ареста на имущество подозреваемого, обвиняемого или лиц, несущих материальную ответственность за их действия. На основании решения суда производится опись имущества и налагается на него арест. Имущество, подвергнутое описи и аресту, может быть передано на хранение собственнику или владельцу имущества либо иному лицу, которые должны быть предупреждены об ответственности за сохранность имущества, о

Уголовное право

чем делается отметка в протоколе. Неправомерные действия с арестованным имуществом нарушают нормальную деятельность органов правосудия по исполнению приговоров и решений судов, а также интересы организаций и граждан по реальному возмещению ущерба.

В ч. 1 и 2 ст. 312 УК РФ предусмотрена ответственность за два вида деяния, отличающиеся между собой по предмету и некоторым элементам объективной стороны.

По ч. 1 ст. 312 УК РФ предметом является имущество, подвергнутое описи или аресту, а объективная сторона заключается в растрате, отчуждении, сокрытии или незаконной передаче этого имущества.

Понятие растраты такое же, как и в составе присвоения или растраты как вида хищения (ст. 160 УК РФ); отчуждение — это передача в собственность других лиц; под сокрытием имущества понимается его утаивание. Кроме того, способом совершения деяния может быть осуществление банковских операций с денежными средствами (вкладами), на которые наложен арест.

Субъектом данного вида преступления является лицо, которому описанное имущество было передано на хранение, а также служащий кредитной организации, производящий банковские операции.

Предметом преступления по ч. 2 ст. 312 УК РФ является имущество, подлежащее конфискации по приговору суда, т. е. когда по этому поводу имеется прямое указание в приговоре. Объективная сторона — сокрытие или присвоение, а также иное уклонение от исполнения вступившего в законную силу приговора суда о назначении конфискации (например, отказ выдать имущество судебному приставу).

Субъект — как лицо, указанное в ч. 1 настоящей статьи, так и любое другое лицо, которое создает помехи исполнению приговора о конфискации.

Субъективная сторона обоих деяний — прямой умысел: виновный осознает, что совершает неправомерные действия с описанным (конфискованным) имуществом, предвидит, что в результате это имущество будет укрыто от конфискации, и желает этого, а при растрате или присвоении также преследует корыстную цель.

Деяние, наказуемое по ч. 1, — преступление небольшой тяжести, а по ч. 2 — средней тяжести.

Побег из места лишения свободы, из-под ареста или из-под стражи (ст. 313 УК РФ). Опасность побегов заключается в том, что они препятствуют расследованию уголовных дел и их рассмотрению в суде, а также исполнению вступивших в законную силу приговоров. Кроме того, на розыск лиц, совершивших побег, затрачиваются значительные силы и средства, а сами эти лица, не имея возможности для легального существования, нередко совершают новые преступления. Отсюда объектом побега является правильная работа органов, осуществляющих расследование и судебное рассмотрение уголовных дел, а также учреждений, исполняющих наказание в виде лишения свободы.

Объективная сторона побега заключается в самовольном незаконном оставлении места лишения свободы, предварительного заключения либо иного места, где виновный находится под стражей.

Уголовное право

К местам отбывания лишения свободы в соответствии со ст. 74 УИК РФ относятся исправительные учреждения (тюрьмы, исправительные и воспитательные колонии); к местам отбывания ареста — арестные дома (ст. 68 УИК РФ). Одним из видов исправительных учреждений являются колонии-поселения, самовольное оставление которых также квалифицируется по ст. 313 УК РФ. Местами предварительного заключения являются учреждения, в которых содержатся задержанные по подозрению в совершении преступления либо арестованные с санкции прокурора или по постановлению суда (изоляторы временного содержания, следственные изоляторы, гауптвахты). Лицо считается содержащимся под стражей также тогда, когда оно под конвоем перемещается из одного места в другое, находится в милиции, прокуратуре, суде.

Оставление указанных выше мест является незаконным, если оно совершено без разрешения соответствующего должностного лица либо хотя и с разрешения, но данного вопреки закону (например, в результате подкупа), причем виновный в побеге осознавал его незаконность.

Побег считается оконченным с момента, когда виновный покинул место, где он находился под стражей.

Побег является длящимся преступлением, т. е. его выполнение на стадии оконченного преступления длится до того времени, когда виновный явится добровольно, будет задержан либо отпадут основания содержания лица в заключении или под стражей (ввиду декриминализации деяния, амнистии, отмены меры пресечения и т.д.). С одного из указанных моментов и начинает течь срок давности уголовного преследования за побег.

С **субъективной стороны** побег совершается с прямым умыслом: виновный осознает, что незаконно оставляет место лишения свободы или содержания под стражей, и желает этого. При этом не имеет значения цель уклониться от отбывания наказания (насовсем или на какое-то время).

Решение принято правильное, но обосновано оно неверно: отсутствие цели уклониться от отбывания наказания не исключает ответственность по ст. 313 УК РФ, а основанием освобождения в данном случае может служить малозначительность деяния (ч. 2 ст. 14 УК РФ).

Субъектом преступления могут быть, во-первых, лица, отбывающие наказание в виде лишения свободы или ареста на основании вступившего в законную силу приговора суда; во-вторых, находящиеся в предварительном заключении, т. е. арестованные в порядке избрания меры пресечения в виде содержания под стражей по постановлению судьи; в-третьих, задержанные на основании процессуальных норм по подозрению в совершении преступления.

Лицо считается находящимся под стражей с момента, когда оно было фактически взято под стражу и ознакомлено с документом, послужившим основанием для этого (определение или приговор суда, постановление об аресте, протокол задержания). Если такой документ не был предоставлен для ознакомления, то лицо, самовольно покинувшее место содержания, не подлежит ответственности по ст. 313 УК РФ, ибо содержание под стражей было незаконным.

Не являются субъектом рассматриваемого преступления лица, подвергнутые аресту за административные правонарушения (мелкое хулиганство, неповиновение представителям власти).

Уголовное право

В ч. 2 ст. 313 УК РФ предусмотрены два квалифицирующих обстоятельства — совершение побега группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, они не отличаются от аналогичных понятий в других составах.

В ч. 3 квалифицирующие обстоятельства — с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой его применения, либо с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия. Все они имеют такое же содержание, как и в составе разбоя (ст. 162 УК РФ).

Деяние, наказуемое по ч. 1 и 2 — преступление средней тяжести, а по ч. 3 — тяжкое.

Уклонение от отбывания ограничения свободы, лишения свободы (ст. 314 УК РФ). Данное деяние предусматривает в настоящее время две части. В первой части законодатель определяет уголовную ответственность за злостное уклонение от отбывания наказания в виде ограничения свободы. Злостность уклонения выражается в нарушении установленных судом требований к поведению осужденного и наложенных на него ограничениях.

Часть 2 ст. 314 УК РФ по характеру опасности похожа на побег из места лишения свободы, ибо также создает препятствия для исполнения приговора и, следовательно, посягает на те же объекты. Однако указанные преступления существенно различаются между собой в первую очередь по объективной стороне.

Уклонение от отбывания лишения свободы отличается от побега тем, что при уклонении осужденный покидает место лишения свободы не самовольно, а на законном основании. Таким основанием может быть разрешение на выезд, данное администрацией учреждения на основании ст. 97 УИК РФ, или отсрочка исполнения приговора либо отбывания наказания, которую может предоставить суд при наличии оснований, предусмотренных ст. 398 УПК РФ (тяжелая болезнь или другие тяжкие последствия для осужденного или его близких). Следовательно, объективная сторона заключается в бездействии: после истечения срока выезда или отсрочки осужденный не прибыл или не возвратился в место лишения свободы и тем самым уклонился от отбывания наказания.

Преступления не будет, если невозвращение было вызвано уважительными причинами, которые объективно препятствовали явке в установленный срок. Такими причинами могут быть непреодолимая сила либо обстоятельства, свидетельствующие о состоянии крайней необходимости (ст. 39 УК РФ).

Как и побег, уклонение — длящееся преступление. Состав считается оконченным в момент, когда лицо должно было явиться для отбывания наказания, а затем преступление длится до наступления обстоятельств, аналогичных тем, о которых говорилось при анализе побега из места лишения свободы (ст. 313 УК РФ).

Субъективная сторона — прямой умысел; цель совершения преступления (временно или насовсем уклониться от наказания) значения для квалификации не имеет.

Субъект — лицо, которому был разрешен выезд за пределы места лишения свободы либо которому исполнение приговора или отбывание наказания было отсрочено.

Уголовное право

Преступление относится к деяниям небольшой тяжести.

Неисполнение приговора суда, решения суда или иного судебного акта (ст. 315 УК РФ). Данное преступление нарушает принцип общеобязательности судебных актов, а также может причинить вред интересам юридических и физических лиц, в пользу которых они вынесены. Ответственность по ст. 315 УК РФ наступает за неисполнение любых вступивших в законную силу судебных актов, которыми дело разрешено по существу (приговоры по уголовным делам, решения по гражданским делам, постановления по административным делам).

Не образует данного состава неисполнение судебных актов, которыми дело не разрешается по существу, так как при этом не нарушается основная деятельность органов правосудия. Поэтому анализируемого состава не будет, если не принимаются меры по частному определению суда или представлению судьи, в этом случае налицо административное правонарушение (ст. 17.5 КоАП РФ).

Объективная сторона преступления может выполняться двумя способами.

Для первого из них — злостного неисполнения — характерно бездействие, т. е. несовершение действий, необходимых для реализации решения. Конкретные формы неисполнения могут быть различными, например:

- администрация организации не уволила с работы или приняла на работу лицо, осужденное к лишению права занимать данную должность или заниматься данным видом деятельности;

- администрация организации не выполнила судебное решение о восстановлении на работе незаконно уволенного, об удержании из заработной платы штрафа или ущерба и т. д.

Уголовная ответственность наступает лишь за злостное неисполнение. Злостность выражается в открытом, упорном, игнорирующем напоминания уклонении от выполнения судебных предписаний. При отсутствии признаков злостности наступает не уголовная, а дисциплинарная ответственность.

При втором способе — воспрепятствовании исполнению судебных решений — виновный совершает активные действия, направленные на то, чтобы помешать исполнению судебного приговора или решения, например, дает указания подчиненным не производить удержания из заработной платы осужденного или должника, препятствует судебному приставу-исполнителю или работнику милиции войти в служебное помещение либо совершить там действия по исполнению решения и т. д.

С субъективной стороны деяние может совершаться только с прямым умыслом: виновный знает о наличии судебного решения, предвидит, что не содействует или препятствует его исполнению, и желает, чтобы решение осталось неисполненным.

Субъекты преступления перечислены в диспозиции ст. 315 УК РФ: представитель власти, государственный служащий, служащий органа местного самоуправления, а также служащий государственного или муниципального учреждения, коммерческой или иной организации. Критерии разграничения этих лиц изложены при анализе преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления и преступлений против интересов службы в коммерческой и иной организации. Во

Уголовное право

всех случаях речь идет об ответственности лиц, в служебные функции которых входит совершение действий, обеспечивающих исполнение судебных актов. При этом не имеет значения, является ли организация, в которой работает виновный, должником, обязанным передать взыскателю собственные средства, либо она обязана сделать это в отношении средств другого лица, которые хранятся у нее (например, банк, клиентом которого является должник).

Иные лица, уклоняющиеся от выполнения судебных приговоров и решений, в том числе осужденные и должники — физические лица, не подлежат ответственности по данной статье. Уголовная ответственность граждан предусмотрена только в специальных нормах: за побег из места лишения свободы или уклонение от его отбывания (ст. 313 и 314 УК РФ), злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей (ст. 157 УК РФ), злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности (ст. 177 УК РФ) и уклонение от исполнения приговора о конфискации имущества (ч. 2 ст. 312 УК РФ). Эти составы отличаются от названных в ст. 315 УК РФ не только по субъекту, но также по объекту и некоторым элементам объективной стороны. В ст. 315 УК РФ речь идет о неисполнении любых судебных решений, а в последних нормах — о решениях, касающихся указанных в них видов обязательств.

Содеянное относится к преступлениям небольшой тяжести.

ЛЕКЦИЯ 37

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПОРЯДКА УПРАВЛЕНИЯ

37.1. Понятие и виды преступлений против порядка управления

Важным условием нормального функционирования общества является управление людьми, осуществляемое властными органами и их работниками — должностными лицами, в том числе представителями власти. В процессе управленческой деятельности возникают многообразные отношения, которые можно разделить на две группы: внутренние отношения в органах управления и отношения органов управления с гражданами. Все преступления, посягающие на эти отношения, являются преступлениями против государственной власти (разд. X), однако в первом случае речь идет о преступлениях против интересов государственной службы (гл. 30), а во втором — против порядка управления (гл. 32). Поэтому основным объектом группы деяний, предусмотренной гл. 32, признается нормальная деятельность органов государственного управления в той ее части, в которой указанными деяниями нарушаются отношения между этими органами и гражданами.

Еще одно отличие между сопоставляемыми главами заключается в том, кто выступает в роли нарушителя: субъектами составов гл. 30 являются должностные лица, а гл. 32 — граждане, не обладающие полномочиями в сфере управления.

Таким образом, *преступления против порядка управления* — это посягательства на управленческие отношения, совершенные гражданами, не являющимися субъектами управления.

Весьма близкими к этим преступлениям являются административно-правовые деликты, о чем свидетельствует частое перемещение правонарушений из уголовного права в административное и наоборот. О тесной связи между этими отраслями свидетельствует наличие в КоАП РФ специальной гл. 19, предусматривающей ответственность за посягательства на порядок управления, которые отличаются от соответствующих преступлений главным образом степенью опасности. Например, в обоих кодексах есть ответственность за самоуправство, которое в зависимости от того, был ли причиненный вред существенным, признается либо преступлением (ст. 330 УК РФ), либо проступком (ст. 19.1 КоАП РФ).

Из-за широты понятия «порядок управления» возникают трудности при классификации норм данной главы. Наиболее целесообразной представляется классификация, основанная на объектах посягательства — составных частях порядка управления, условиях нормального функционирования его механизма. Такая классификация выглядит следующим образом:

1) посягательства на представителей власти:

- посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа (ст. 317 УК РФ);
- применение насилия в отношении представителя власти (ст. 318 УК РФ);
- оскорбление представителя власти (ст. 319 УК РФ);

Уголовное право

- разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении должностного лица правоохранительного или контролирующего органа (ст. 320 УК РФ);

- дезорганизация деятельности учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества (ст. 321 УК РФ);

2) посягательства на неприкосновенность Государственной границы:

- незаконное пересечение Государственной границы Российской Федерации (ст. 322 УК РФ);

- противоправное изменение Государственной границы (ст. 323 УК РФ);

3) посягательства на порядок обращения с документами и государственными наградами:

- приобретение или сбыт официальных документов и государственных наград (ст. 324 УК РФ);

- похищение или повреждение документов, штампов, печатей (ст. 325 УК РФ);

- подделка или уничтожение идентификационного номера транспортного средства (ст. 326 УК РФ);

- подделка, изготовление или сбыт поддельных документов, государственных наград, штампов, печатей, бланков (ст. 327 УК РФ);

- изготовление, сбыт поддельных марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия или их использование (ст. 327.1 УК РФ);

4) посягательства на порядок комплектования Вооруженных Сил и прохождения альтернативной службы:

- уклонение от прохождения военной и альтернативной гражданской службы (ст. 328 УК РФ);

5) посягательства на авторитет государства:

- надругательство над Государственным гербом Российской Федерации или Государственным флагом Российской Федерации (ст. 329 УК РФ);

6) посягательства на порядок осуществления гражданами своих прав:

- самоуправство (ст. 330 УК РФ).

Таким образом, преступления против порядка управления представляют собой деяния, посягающие на нормальную деятельность органов государственного управления по выполнению ими управленческих функций, совершаемые гражданами (частными лицами). Эти деяния отличаются от преступлений против интересов государственной службы главным образом по субъекту, а от административных правонарушений — по степени общественной опасности.

37.2. Посягательства на представителей власти

Управленческая деятельность органов власти осуществляется специально на то уполномоченными должностными лицами, в том числе представителями власти. Уголовно-правовое регулирование, связанное с их правовым статусом, отличается двумя особенностями. С одной стороны, государственная власть предъявляет повышенные требования к своим представителям и предусматривает более строгую их ответственность за неправомерные действия, совершенные с использованием служебных полномочий, по сравнению с

Уголовное право

реакцией на аналогичные поступки других граждан (соответствующие составы находятся в гл. 30 УК РФ). С другой стороны, законодательство предусматривает усиленную охрану представителей власти, что выражается в применении специальных мер безопасности по их охране и более суровой ответственности за некоторые действия против них по сравнению с такими же посягательствами на рядовых граждан. Последние виды деяний относятся к преступлениям против порядка управления.

Особенность общественной опасности анализируемых деяний в том, что они нарушают нормальную работу органов власти путем воздействия на их представителей определенными способами и тем самым препятствуют осуществлению властных полномочий. Кроме того, подобные действия подрывают авторитет власти и ее представителей в глазах населения. Поэтому основным объектом является нормальная деятельность органов власти по осуществлению их функций, а дополнительными — личная безопасность, жизнь, здоровье, честь и достоинство представителей власти, их близких, а в некоторых случаях также иных лиц.

В большинстве преступлений данной группы в качестве потерпевших указаны представители власти, сотрудники правоохранительных и контролирующих органов. В соответствии с примечанием к ст. 318 УК РФ представителем власти признается должностное лицо, наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от него в служебной зависимости. Следовательно, основной признак представителя власти — обязательность его распоряжений для всех граждан, в том числе не подчиненных ему по службе.

Перечень должностных лиц правоохранительных или контролирующих органов приводится в ст. 2 Федерального закона от 22 марта 1995 г. «О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов». К ним отнесены: прокуроры, следователи, лица, производящие дознание и осуществляющие оперативно-розыскную деятельность, сотрудники органов внутренних дел, контрразведки, налоговой полиции, государственной охраны, контрольных органов Президента РФ и глав администраций субъектов РФ, таможенных органов, органов охотничьего надзора, рыбоохраны, лесной охраны, санитарно-эпидемиологического надзора и некоторые другие. Потерпевшими признаются также близкие представителя власти.

Объективная сторона заключается в совершении деяний, которые препятствуют представителям власти осуществлять служебные функции путем посягательства на жизнь, применении насилия, угроз, разглашении сведений о мерах безопасности, нанесении оскорблений. Более подробная характеристика способов дается при анализе конкретных составов.

Субъективная сторона всех преступлений анализируемой группы характеризуется умыслом, в содержание которого входит осознание того, что действия совершаются против представителя власти или иного лица, указанного в качестве потерпевшего в соответствующем составе; при отсутствии такого осознания ответственность наступает за преступление против личности.

Уголовное право

Субъектом может быть любое лицо, достигшее 16 лет и обладающее вменяемостью.

Посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа (ст. 317 УК РФ). Преступление, предусмотренное ст. 317 УК РФ, похоже на другое — предусмотренное ст. 295 УК РФ (посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование). У них одинаковая объективная сторона (убийство или покушение на убийство). Различия заключаются в том, против кого и в связи с чем, совершены эти действия.

В ст. 317 УК РФ в качестве потерпевших указаны сотрудники правоохранительных органов, военнослужащие, их близкие.

Понятие сотрудника правоохранительного органа изложено выше при общей характеристике данной группы преступлений. Военнослужащими являются лица, находящиеся на военной службе, независимо от оснований ее несения (по призыву, контракту), званий (офицеры, рядовые) и ведомства.

Посягательство должно быть связано с деятельностью по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности. К такого рода деятельности относятся несение постовой или патрульной службы на улицах и в общественных местах; поддержание порядка во время демонстраций, митингов и других массовых мероприятий, при ликвидации последствий аварий, стихийных бедствий; предотвращение или пресечение противоправных посягательств.

Если же посягательство было связано с другой деятельностью сотрудника правоохранительного органа, оно квалифицируется по другим статьям. Например, посягательство на жизнь следователя милиции в связи с привлечением его к несению патрульной службы квалифицируется по ст. 317 УК РФ, а в связи с его участием в расследовании преступления — по ст. 295 УК РФ. Посягательство на жизнь из-за какой-либо иной служебной деятельности сотрудника милиции (кроме охраны общественного порядка, обеспечения общественной безопасности или расследования), представляет собой преступление против жизни — убийства в связи с осуществлением потерпевшим служебной деятельности (п. «б» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

Анализируемый состав отличается от террористического акта (ст. 277 УК РФ) также по признакам потерпевшего (государственный или общественный деятель) и характеру деятельности потерпевшего (государственная или иная политическая деятельность).

Субъективная сторона при убийстве — прямой или косвенный умысел, при покушении на убийство — только прямой умысел, причем виновный осознает, что потерпевший является сотрудником правоохранительного органа или военнослужащим.

Обязательным признаком является цель воспрепятствовать законной деятельности указанных лиц или отомстить им за такую деятельность.

Субъектом может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Преступление относится к категории особо тяжких.

Применение насилия в отношении представителя власти (ст. 318 УК РФ). **Объективная сторона** заключается в применении насилия, не опасного

Уголовное право

для жизни или здоровья, либо угрозе применения любого насилия (ч. 1 ст. 318 УК РФ), или же в применении насилия, опасного для жизни или здоровья (ч. 2 ст. 318 УК РФ). Угроза либо насилие, не опасное или опасное для жизни или здоровья, имеют такое же содержание, что и в составах насильственного грабежа (п. «г» ч. 2 ст. 161 УК РФ) или разбоя (ст. 162 УК РФ).

Особенность состава в том, что неправомерные действия в отношении представителя власти должны быть связаны с исполнением им своих должностных обязанностей. Подобная связь имеется, когда запугивание или насилие используются для воспрепятствования исполнению служебных обязанностей, либо на почве мести за совершенные служебные действия, либо в связи с нахождением потерпевшего на службе в органах власти.

Конкретные способы совершения преступления могут быть разнообразными. Одним из часто встречающихся, особенно в отношении работников милиции, является насильственное сопротивление. К нему относится активное противодействие осуществлению представителем власти полномочий, которыми он наделен в связи с исполнением своих служебных обязанностей, сопряженное с применением силы (нанесение ударов, побоев, причинение вреда здоровью и т. д.). Сопротивление оказывается, как правило, при попытке представителя власти предотвратить либо прекратить неправомерные действия, при задержании правонарушителя и т. д. Однако насилие не всегда связано с сопротивлением, оно может применяться и в других случаях — с целью принудить представителя власти отказаться от выполнения служебного долга и т. д.

Не образует объективную сторону данного состава неправомерное поведение в отношении представителей власти, не сопровождавшееся угрозами либо насилием, например бездействие, выразившееся в неподчинении законным распоряжениям. Простое неповиновение влечет применение мер принуждения; за злостное неповиновение распоряжению или требованию работника милиции предусмотрена административная ответственность (ст. 19.3 КоАП РФ).

Важным моментом, характеризующим анализируемый состав, является правомерность действий представителей власти. Необходимость устанавливать это обстоятельство специально подчеркнута в п. 9 постановления Пленума Верховного Суда РСФСР «О судебной практике по делам о посягательстве на жизнь, здоровье и достоинство работников милиции, народных дружинников и военнослужащих в связи с выполнением ими обязанностей по охране общественного порядка». Преступления могут считаться направленными против порядка управления только тогда, когда они были ответной реакцией на законные действия представителей власти. Если же поведение последних было незаконным, то противодействие им не может считаться посягающим на нормальную работу органов управления и либо расценивается как преступление против личности, либо вообще не признается преступным, например, когда насилие к представителям власти было применено в состоянии необходимой обороны (ст. 37 УК РФ).

Субъектом может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Субъективная сторона преступления характеризуется умыслом, в содержание которого входит осознание того, что действие совершается против представителя власти или его близких.

Уголовное право

Анализируемый состав является разновидностью преступлений против здоровья, совершаемых при квалифицирующем обстоятельстве — в связи с осуществлением потерпевшим служебной деятельности. Такие *квалифицированные виды* содержатся в составах причинения тяжкого вреда здоровью (п. «а» ч. 2 ст. 111 УК РФ), вреда здоровью средней тяжести (п. «б» ч. 2 ст. 112 УК РФ), истязания (п. «б» ч. 2 ст. 117 УК РФ). Отличие указанных норм от ст. 318 УК РФ состоит в том, что в них речь идет о преступлениях против любых лиц, осуществляющих служебную деятельность, а в нормах ст. 318 УК РФ — только против представителей власти. Поэтому при квалификации предпочтение отдается ст. 318 УК РФ. Исключения составляют лишь причинение тяжкого вреда здоровью при особо квалифицирующих обстоятельствах, указанных в ч. 3 и 4 ст. 111 УК РФ, когда содеянное квалифицируется по этой статье, поскольку ее санкция строже, чем в ч. 2 ст. 318 УК РФ.

Деяние, описанное в ч. 1, — преступление средней тяжести, в ч. 2 — тяжкое преступление.

Оскорбление представителя власти (ст. 319 УК РФ). *Объективная сторона* заключается в оскорблении, понятие которого аналогично данному в общем составе оскорбления (ст. 130 УК РФ). Отличия же (кроме объекта и круга потерпевших) заключаются в публичном характере оскорбления и его связи с исполнением представителем власти своих должностных обязанностей.

Признак публичности означает, что оскорбление наносится в присутствии хотя бы еще одного лица, кроме потерпевшего.

Второй признак указан в диспозиции ст. 319 УК РФ в двух вариантах:

- при исполнении должностных обязанностей означает оскорбление непосредственно в момент совершения служебных действий;
- понятие «в связи с исполнением» — значительно шире; здесь поводом для оскорбления может быть либо месть за ранее совершенные действия, либо факт службы потерпевшего в органах власти.

Субъективная сторона характеризуется умыслом, с осознанием того, что действия совершаются против представителя власти.

Субъект — любое вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Деяние относится к категории преступлений небольшой тяжести.

Разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении должностного лица правоохранительного или контролирующего органа (ст. 320 УК РФ). Общая характеристика состава и ряд признаков объективной стороны совпадают с описанными ранее при анализе состава разглашения сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении судьи и участников уголовного процесса (ст. 311 УК РФ). Однако имеется и несколько различий.

Первое из них касается круга потерпевших: в ст. 320 УК РФ ими являются не судьи и участники уголовного процесса, а другие должностные лица правоохранительных или контролирующих органов (их признаки изложены при анализе примечания к ст. 318) или их близкие.

Второе отличие связано с **субъективной стороной**: в ст. 311 УК РФ нет указания на цель, а обязательным признаком состава ст. 320 УК РФ является цель воспрепятствования служебной деятельности, т. е. меры безопасности

Уголовное право

разглашаются для того, чтобы лишить работника состояния защищенности, изменить его поведение в пользу виновного.

Третье отличие касается **субъекта**: в ст. 320 УК РФ (в отличие от ст. 311 УК РФ) его признаки не приведены, следовательно, им может быть любое лицо, которому известно о предпринятых мерах безопасности, конечно обладающее вменяемостью и возрастом уголовной ответственности.

В ч. 2 ст. 320 УК РФ в качестве *квалифицирующего обстоятельства* предусмотрены тяжкие последствия, содержание которых не отличается от указанных в ч. 2 ст. 311 УК РФ.

Деяние, наказуемое по ч. 1 ст. 320 УК РФ, — преступление небольшой тяжести, а по ч. 2 — преступление средней тяжести.

Дезорганизация деятельности учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества (ст. 321 УК РФ). Основная цель учреждений, исполняющих наказания в виде лишения свободы, состоит в исправлении лиц, отбывающих этот вид наказания. Неправомерные действия, совершаемые осужденными, препятствуют выполнению указанной задачи, причем наибольшую опасность представляют действия, посягающие на личную безопасность осужденных и сотрудников этих учреждений. Поэтому основным объектом является нормальная деятельность учреждений уголовно-исполнительной системы, дополнительными — личная безопасность и здоровье ее сотрудников и осужденных.

В качестве потерпевших в ч. 1 ст. 321 УК РФ указаны осужденные, а в ч. 2 — сотрудники места лишения свободы или места содержания под стражей. Для уяснения того, кто входит в их число, необходимо обратиться к Закону РФ от 21 июля 1993 г. «Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы».

В ч. 1 ст. 24 этого Закона содержится перечень лиц, считающихся работниками уголовно-исполнительной системы, в который включены две группы. Первая из них — сотрудники, имеющие специальные звания рядового и начальствующего состава органов внутренних дел РФ (в 1997 г. принято решение о передаче мест лишения свободы в ведение Министерства юстиции). Вторая группа — рабочие и служащие учреждений, исполняющих наказания, объединений учреждений с особыми условиями хозяйственной деятельности, предприятий учреждений, исполняющих наказания, центральных и территориальных органов управления уголовно-исполнительной системы, а также следственных изоляторов, предприятий, научно-исследовательских, проектных, лечебных, учебных и иных учреждений, входящих в уголовно-исполнительную систему. В п. 2 постановления Пленума Верховного Суда СССР от 21 июня 1985 г. «О судебной практике по делам об уголовной ответственности за действия, дезорганизующие работу исправительно-трудовых учреждений» указывается, что к администрации учреждений помимо лиц начальствующего состава и военнослужащих Внутренних войск относятся также лица, осуществляющие в местах лишения свободы общеобразовательное и профессионально-техническое обучение, медицинское обслуживание, руководство производственной деятельностью осужденных. Из этого вытекает, что сотрудниками в смысле

Уголовное право

ст. 321 УК РФ следует считать всех лиц, входящих в персонал учреждений уголовно-исполнительной системы.

К числу потерпевших относятся также сотрудники мест содержания под стражей, т. е. изоляторов временного содержания, следственных изоляторов и других мест, где находятся задержанные или арестованные.

Объективная сторона заключается в действиях, указанных в диспозиции ч. 1 и 2 ст. 321 УК РФ: угрозе применения любого насилия или фактическом применении насилия, не опасного для жизни или здоровья.

Действия в отношении осужденного должны быть связаны с его исправлением либо выполнением им общественной обязанности, к которым относятся участие в самодеятельных организациях осужденных, а также любые иные поступки, направленные на укрепление дисциплины и порядка в учреждении.

Обязательным элементом преступления в отношении сотрудника является связь угрозы или насилия с его служебной деятельностью. Это может быть при сопротивлении, т. е. противодействии выполнению сотрудником служебных функций, на почве мести за служебные действия или вообще за то, что он работает в уголовно-исполнительной системе. Но данного состава не будет, если действия виновного были вызваны личными неприязненными отношениями с потерпевшим, не связанными с его служебной деятельностью, либо неправомерным поведением потерпевшего.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом, а при совершении действий в отношении осужденных — также целью воспрепятствовать исправлению потерпевшего или из мести за выполнение им общественной обязанности. Речь идет о стремлении виновного путем запугивания или насилия заставить потерпевшего не соблюдать правила режима, уклоняться от труда или участия в мероприятиях, проводимых администрацией, либо принудить к совершению неправомерных действий, нарушающих порядок, установленный в местах лишения свободы. При этом не имеет значения, встал ли потерпевший на путь исправления или же является нарушителем режима — наказуем сам факт воспрепятствования его действительному или возможному исправлению.

Субъектом может быть любое лицо, в первую очередь отбывающее наказание в месте лишения свободы или содержащееся под стражей. Однако, поскольку в ст. 321 УК РФ нет указаний на специального субъекта, не исключена ответственность других лиц (например, родственников осужденных).

Квалифицирующими обстоятельствами по ч. 3 ст. 321 УК РФ является совершение преступления организованной группой либо с применением насилия, опасного для жизни или здоровья. Понятия насилия, не опасного либо опасного для жизни или здоровья, аналогичны тем, которые содержатся в составах насильственного грабежа (п. «г» ч. 2 ст. 161 УК РФ) и разбоя (ст. 162 УК РФ).

Деяние, описанное в ч. 1 и 2, — преступление средней тяжести, а в ч. 3 — особо тяжкое преступление.

37.3. Посягательства на неприкосновенность Государственной границы

Государственная граница РФ есть линия и проходящая по этой линии вертикальная поверхность, определяющая пределы государственной территории (суши, вод, недр и воздушного пространства) РФ.

Наличие границы — один из важнейших признаков государства, свидетельствующий о том, что оно обладает территорией и осуществляет над ней суверенитет, а неприкосновенность границы — одно из условий территориальной целостности и внешней безопасности страны. Кроме того, нарушение неприкосновенности границы часто связано с совершением других опасных преступлений, таких как шпионаж, терроризм, контрабанда оружия и наркотиков и т. д. Поэтому законодательство предусматривает уголовную ответственность за посягательства на неприкосновенность границы, которая выступает объектом этих преступлений.

Условиями нормального функционирования границы являются ее точное обозначение и соблюдение правил пересечения. Нарушения указанных условий и представляют объективную сторону соответствующих составов. Для уяснения их конкретных признаков необходимо обратиться к Закону РФ от 1 апреля 1993 г. «О Государственной границе Российской Федерации».

Незаконное пересечение Государственной границы Российской Федерации (ст. 322 УК РФ). В ст. 27 Конституции РФ провозглашено право каждого свободно выезжать за пределы РФ и право гражданина РФ беспрепятственно возвращаться в Российскую Федерацию. Однако реализация этого права должна осуществляться с соблюдением порядка пересечения Государственной границы РФ, установленного Законом РФ от 1 апреля 1993 г. Ее можно пересекать в специально отведенных пунктах пропуска, где осуществляется пограничный контроль, включающий проверку документов на право въезда или выезда и досмотр транспортных средств, а при необходимости — и другие виды контроля (таможенный, санитарно-карантинный и т. д.).

Объективная сторона преступления заключается в незаконном, с нарушением установленных правил, пересечении охраняемой границы, т. е. въезде в Российскую Федерацию или выезде из нее любым способом (пешком, на транспортных средствах) вне пунктов пропуска либо в этих пунктах, но без действительных документов (паспорта, визы).

Преступление считается оконченным с момента пересечения линии государственной границы или проезда (прохода) через пропускной пункт. Неудавшаяся попытка преодолеть границу расценивается как покушение.

Квалифицирующими обстоятельствами по ч. 2 ст. 322 УК РФ являются совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой либо с применением насилия или с угрозой его применения.

Насилие или угроза применяются к лицам, охраняющим границу, либо иным лицам, которые могут воспрепятствовать ее незаконному преодолению. Следует отметить, что ст. 322 УК РФ охватывает насилие в виде нанесения вреда

Уголовное право

здоровью средней тяжести или легкого, при причинении же тяжкого вреда требуется дополнительная квалификация по ст. 111 УК РФ.

С **субъективной стороны** преступление совершается только умышленно: лицо осознает, что незаконно пересекает границу, и желает это совершить. Мотивы могут быть разнообразными (стремление скрыться от уголовного преследования, переехать на жительство в другую страну, попутешествовать и др.). При неосторожной вине (когда нарушитель заблудился и т. д.) уголовная ответственность наступать не может.

Субъектом может быть любое лицо: гражданин РФ, иностранец, апатрид, достигший возраста уголовной ответственности и обладающий вменяемостью.

Не влечет уголовную ответственность пересечение границы для использования права политического убежища или в состоянии крайней необходимости.

В ст. 63 Конституции РФ предусмотрено предоставление права убежища в соответствии с общепризнанными нормами международного права. Условия его предоставления регулируются Положением о порядке предоставления политического убежища в Российской Федерации, утвержденным Указом Президента РФ от 26 июля 1995 г. Поэтому в примечании к ст. 322 УК РФ указывается, что действие данной статьи не распространяется на случаи прибытия в Российскую Федерацию с нарушением правил пересечения границы иностранцев или лиц без гражданства для использования права политического убежища, если в действиях этих лиц не содержится иного состава преступления.

В ст. 9 Закона РФ от 1 апреля 1993 г. указывается, что не является нарушением вынужденное пересечение границы, осуществляемое в силу чрезвычайных обстоятельств: несчастного случая, аварии, стихийного бедствия, оказания срочной медицинской помощи и по другим вынужденным причинам. Все указанные обстоятельства можно свести к наличию условий крайней необходимости (ст. 39 УК РФ).

Незаконное пересечение границы нередко сочетается с контрабандой, особенно когда Государственная и таможенная границы РФ практически совпадают и через них одновременно перемещаются люди и товары. В таком случае содеянное квалифицируется по совокупности ст. 188 и 322 УК РФ. Совокупность преступлений имеется и тогда, когда незаконное пересечение границы связано с угоном судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава (ст. 211 УК РФ).

Деяние, описанное в ч. 1, — преступление небольшой тяжести, а в ч. 2 — преступление средней тяжести.

Противоправное изменение Государственной границы Российской Федерации (ст. 323 УК РФ). Одно из условий неприкосновенности границы — ее точное обозначение. В соответствии со ст. 6 Закона о Государственной границе государственная граница на местности обозначается ясно видимыми пограничными знаками, описание и порядок установки которых определяются международными договорами РФ и решениями Правительства РФ. Незаконные действия с этими знаками создают обстановку неопределенности, порождают пограничные споры и способствуют нарушениям неприкосновенности границ.

Уголовное право

Объективная сторона преступления заключается в изъятии, перемещении или уничтожении пограничных знаков.

При изъятии или уничтожении предмет перестает выполнять функции пограничного знака, при перемещении он продолжает выполнять эту роль, но в другом месте. В последнем случае не имеет значения, в пользу какого государства произошло изменение границы.

С **субъективной стороны** деяние совершается только с прямым умыслом и специальной целью противоправного изменения Государственной границы РФ.

Субъектом может быть любое вменяемое лицо, достигшее возраста уголовной ответственности.

В ч. 2 ст. 323 УК РФ квалифицирующим обстоятельством является наступление тяжких последствий. К ним относятся возникновение международного пограничного конфликта, крупный материальный ущерб, незаконное пересечение границы, соединенное с контрабандой оружия, и т. д.

Деяние, предусмотренное ч. 1, — преступление небольшой тяжести, а ч. 2 — преступление средней тяжести.

Итак, уголовно-правовая охрана Государственной границы заключается в установлении уголовной ответственности за ее незаконное пересечение (кроме использования права политического убежища и состояния крайней необходимости) и противоправное изменение.

37.4. Посягательства на порядок обращения с документами и государственными наградами

Одним из условий осуществления управленческой деятельности является ее документальное оформление. Документы, с одной стороны, являются источником информации, на основе которой принимаются решения; с другой стороны, они являются способом закрепления принятых решений и доведения их до сведения организаций и граждан, которые получают возможность осуществлять права и выполнять обязанности. Поэтому преступления, посягающие на порядок ведения документации, нарушают нормальную деятельность органов управления, а в некоторых случаях также интересы граждан.

Основным объектом деяний выступает порядок обращения с документами и другими предметами (штампы, печати, бланки, награды, идентификационные номера транспортных средств, марки акцизного сбора, специальные марки, знаки соответствия).

Документы упоминаются в диспозициях многих норм УК, но роль их различна. В некоторых составах они служат средством совершения преступления — например, при обманном использовании документов для контрабанды (ст. 188 УК РФ). В данной же группе составов они являются предметом преступления, и к ним закон относит официальные документы, штампы, печати, бланки.

Под **документом** в широком смысле понимается материальный объект, содержащий информацию в зафиксированном виде и специально предназначенный для ее передачи.носителем информации может быть бумага, перфокарта, фотопленка, магнитная лента и т.п. По содержанию документы делятся на научно-технические, правовые, управленческие и т. д.

Уголовное право

Понятие *документа* как предмета преступлений, предусмотренных ст. 324—3271, более узкое — к ним относятся акты, удостоверяющие обстоятельства, имеющие юридическое значение. Первым признаком правового документа является его форма. Сведения должны быть изложены с помощью каких-либо знаков, точно передающих человеческую мысль. Это не только письменная форма, но и другие методы закрепления информации на новых видах ее носителей.

Чаще всего документы представляют собой деловые бумаги, однако носителем информации могут быть изделия из других материалов — металла, пластмассы и т. п. (например, нагрудный знак сотрудника ГИБДД).

Второй признак правового документа: он удостоверяет факты, имеющие юридическое значение. Поэтому предметом рассматриваемого преступления не могут быть документы, свидетельствующие о фактах, не влекущих никаких правовых последствий, например документы, имеющие историческую или культурную ценность, уничтожение или повреждение которых квалифицируется по ст. 243 УК РФ.

Третий признак: в большинстве норм данной группы в качестве предмета названы документы официальные, которые выдаются органами власти и управления, а также другими организациями, наделенными правом удостоверить юридические факты (выдавать дипломы, аттестаты, трудовые книжки и др.). Официальными могут признаваться также документы, исходящие от частных лиц (заявления, жалобы и т. д.), но лишь тогда, когда они находятся в организациях и приняты для разрешения дела, т. е. служат основанием для принятия решений.

Неофициальные документы также могут служить доказательствами фактов, имеющих юридическое значение, однако незаконное обращение с ними (кроме похищения важных личных документов) не относится к преступлениям против порядка управления, так как не нарушает нормальную работу органов власти. Подобные действия могут влечь уголовную ответственность за другие преступления, где документы являются средством их совершения, например, заведомо ложный донос (ст. 306 УК РФ), мошенничество (ст. 159 УК РФ) и др.

Таким образом, общими признаками документов, о которых идет речь в рассматриваемой группе преступлений, являются их знаковая форма, удостоверение ими фактов, имеющих юридическое значение, и официальный характер.

Для удостоверения документа помимо подписи используются штампы, печати, а также бланки. Их похищение или подделка более опасны, чем те же действия в отношении отдельного документа, так как с помощью указанных предметов можно изготовить множество поддельных документов.

Печати представляют собой предметы (клише), на которых имеются обратные (зеркальные) изображения текста с названием организации, а иногда также символики (Государственного герба РФ, профессиональной эмблемы и т. д.). Печати используются для получения оттисков на бумаге, сургуче, воске, металле. Они имеют, как правило, круглую форму (возможна и другая) и проставляются в нижней части документа рядом с подписью.

Штамп — разновидность печати, отличающаяся по форме и назначению. Он имеет, как правило, прямоугольную форму, проставляется в верхнем левом углу

Уголовное право

документа и содержит информацию об организации, из которой исходит документ, а также его номер и дату.

Бланк — это лист бумаги с частично напечатанным текстом, подлежащий заполнению в остальной свободной части (бланки дипломов, трудовых книжек и т. д.).

Государственные награды Российской Федерации, РСФСР и СССР. В соответствии с Положением о государственных наградах Российской Федерации, утвержденным Указом Президента РФ от 1 июня 1995 г., к ним относятся звание Героя РФ, ордена, медали, знаки отличия и почетные звания.

Объективная сторона всех преступлений анализируемой группы заключается в действиях — незаконном обращении с документами и другими предметами. Конкретные способы (приобретение, сбыт, похищение, подделка и т. п.) характеризуют отдельные составы и излагаются при их описании.

С **субъективной стороны** все преступления совершаются только умышленно: виновный осознает, что совершает незаконные операции с документами и другими предметами, и желает совершить указанные действия.

Субъектами могут быть только частные лица, ибо те же действия, совершенные должностными лицами или служащими с использованием своего служебного положения, квалифицируются как служебный подлог (ст. 292 УК РФ) либо по специальной норме, например как фальсификация избирательных документов (ст. 142 УК РФ) или доказательств по уголовному делу (ч. 2 ст. 303 УК РФ).

Приобретение или сбыт официальных документов и государственных наград (ст. 324 УК РФ). Предметом преступления являются официальные документы, предоставляющие права или освобождающие от обязанностей, и государственные награды. Их владелец либо иное лицо, у которого они оказались, не вправе совершать с ними незаконные сделки, ибо в результате обладателем прав окажется тот, кто не должен ими пользоваться.

Объективная сторона — незаконное приобретение или сбыт, т. е. для наличия состава достаточно совершить какое-либо из этих действий, причем виновными признаются оба участника сделки (необходимое соучастие).

Приобретение — это получение, *сбыт* — передача. Они могут осуществляться разными способами: покупка, продажа, обмен, дарение и т. д.

Преступление окончено в момент совершения сделки. Незаконное ношение государственных наград представляют собой административное правонарушение (ст. 17.11 КоАП РФ).

С субъективной стороны преступление совершается умышленно: виновный осознает, что совершает незаконные операции с документами или государственными наградами.

Субъект преступления — любое лицо, обладающее вменяемостью и достигшее возраста уголовной ответственности.

Деяние относится к преступлениям небольшой тяжести.

Похищение или повреждение документов, штампов, печатей либо похищение марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия (ст. 325 УК РФ). В ст. 325 УК РФ содержатся три состава, отличающиеся между собой по предмету и объективной стороне. По ч. 1 ст. 325

Уголовное право

УК РФ предметом являются официальные документы (причем не только предоставляющие права или освобождающие от обязанностей, но и содержащие другую информацию, удостоверяющую юридические факты), а также штампы и печати.

Объективная сторона этого вида деяния выражается в совершении одного из следующих действий: похищении, уничтожении, повреждении или сокрытии.

Похищение документов по аналогии с хищением имущества можно определить как противоправное безвозмездное изъятие и (или) обращение документа в пользу виновного или других лиц. Способы завладения аналогичны — тайно, открыто, путем обмана, с насилием или угрозой его применения. Если завладение документом связано с применением насилия или угрозы, то необходима квалификация по совокупности со статьей о преступлении против личности.

В ч. 1 ст. 325 УК РФ имеется в виду похищение документов, принадлежащих организациям. Однако конкретное место, откуда изъят документ, значения не имеет: из помещения организации, у ее работников во время командировки, пересылки и т. д. Понятия уничтожения и повреждения документов не отличаются от общепринятых: уничтожение заключается в полном истреблении, повреждение — в частичном приведении в состояние, не пригодное для использования документа, штампа, печати по их назначению. Поскольку под предметом ч. 1 ст. 325 УК РФ имеются в виду только документы, принадлежащие организациям, то повреждение документов, находящихся у частных лиц, не образует данного состава. Под сокрытием понимается утайка документа, штампа, печати, когда его прячут, скрывают в определенном месте.

Второй состав предусмотрен в ч. 2 ст. 325 УК РФ — похищение у гражданина паспорта или другого важного личного документа. К последним относятся военный билет, трудовая книжка, документ об образовании и др. Поскольку основным критерием, указанным в ч. 2, является не происхождение документа, а его важность для гражданина, то предметом могут быть не только официальные документы. Большое правовое значение нередко имеют такие частные документы, как, например, расписка о получении денег в долг или письмо, в котором гражданин признает себя отцом ребенка. Они могут оказаться решающими доказательствами по делу о взыскании долга или об установлении отцовства, а похищение этих документов будет препятствовать реализации истцом своих прав. Поэтому похищение такого рода документов также должно квалифицироваться по ч. 2 ст. 325 УК РФ.

По признакам предмета похищение документов (ст. 325 УК РФ) следует отличать от завладения другими видами документов, которое квалифицируется как хищение имущества по статьям гл. 21. Для этого документы с точки зрения предоставляемых ими прав делятся на имущественные и неимущественные.

Предметом хищения имущества, а не документов являются предъявительские ценные бумаги, которые фактически заменяют деньги или представляют самостоятельную имущественную ценность (векселя, облигации и т. д.). Иную роль выполняют именные ценные бумаги (сберегательные книжки, багажные квитанции и др.), которые дают возможность получить деньги или

Уголовное право

имущество только определенному лицу. Особое положение занимают легитимационные знаки (номерки гардероба, жетоны камеры хранения и др.): они сами по себе не имеют материальной ценности и не выполняют роль суррогата валюты, так как дают владельцу право на получение только определенного имущества. Поэтому завладение именными ценными бумагами или легитимационными знаками без корыстной цели (например, на почве мести или озорства) квалифицируется при наличии соответствующих условий по ст. 325 УК РФ. Если же указанные предметы похищаются для последующего получения денег или вещей, то содеянное квалифицируется как приготовление к хищению имущества, а в случае его фактического получения — как оконченное хищение имущества.

Квалификация завладения транспортными документами зависит от характера документа (не требуется ли для использования дополнительное оформление) и от способа и цели употребления (для продажи или собственного проезда). Если оформление не требуется либо документ похищен с целью последующей реализации, превращения в деньги, то завладение им квалифицируется как хищение имущества (оконченное или неоконченное). Если же виновный использует документ только для собственного бесплатного проезда, то налицо хищение не имущества, а документа (ст. 325 УК РФ).

Также по *предмету* деяние, предусмотренное ст. 325 УК РФ, отличается от хищения документов, имеющих особую историческую, научную, художественную или культурную ценность (ст. 164 УК РФ) и от уничтожения или повреждения документов, имеющих историческую или культурную ценность (ст. 243 УК РФ). Отличие заключается в том, что последние имеют значение как памятники истории и культуры, но не удостоверяют юридические факты, влекущие правовые последствия.

В ч. 3 ст. 325 УК РФ предусмотрена ответственность за похищение марок акцизного сбора, специальных марок и знаков соответствия, защищенных от подделок. Указанные предметы являются разновидностями документов, но обладают некоторыми особенностями.

Марки акцизного сбора (акцизные марки) удостоверяют уплату этого сбора при ввозе некоторых товаров (алкогольной и табачной продукции, ювелирных изделий, бензина, легковых автомобилей и отдельных видов минерального сырья) на территорию РФ.

Специальные марки вводятся для маркирования отдельных видов продукции и услуг, например алкогольной продукции, табака и табачных изделий, произведенных на территории РФ.

Знак соответствия — это зарегистрированный в установленном порядке знак, который подтверждает соответствие маркированной им продукции государственным стандартам. Знаками соответствия маркируется продукция, подлежащая обязательной сертификации (например, аудиовидеотовары, компьютерная техника).

Объективная сторона этого вида деяния заключается в похищении указанных предметов. Понятие похищения — такое же, как и в ч. 1 ст. 325 УК РФ.

С субъективной стороны все действия, указанные в ст. 325 УК РФ, совершаются только с прямым умыслом, т. е. виновный осознает, что совершает

Уголовное право

незаконные действия с соответствующими предметами, и желает этого. В отношении документов, принадлежащих организациям (ч. 1 ст. 325 УК РФ), обязательным элементом является также корыстная или иная личная заинтересованность. Понятие корысти не отличается от общепризнанного в уголовном праве (например, печать похищается для продажи). Иная личная заинтересованность — широкое понятие, включающее стремление отомстить, скрыть свои ошибки и т. д. При похищении личного документа (ч. 2) или марок и знаков соответствия (ч. 3) мотивы значения не имеют.

Похищение документов нередко совершается одновременно с хищением имущества. Квалификация подобных действий зависит от содержания умысла. Если умысел был направлен на хищение имущества, но среди похищенных вещей оказались документы, ответственность наступает только за хищение имущества. Когда умысел был неопределенным, т. е. виновному безразлично, что именно он похищает, содеянное квалифицируется по совокупности обоих преступлений.

Преступления, предусмотренные ч. 1 и 2 статьи, относятся к преступлениям небольшой тяжести.

Подделка или уничтожение идентификационного номера транспортного средства (ст. 326 УК РФ). Предметами преступления являются идентификационные номера кузова, шасси, двигателя (которые проставляются заводским способом на агрегатах транспортного средства), а также государственный регистрационный знак, который выдается органами ГИБДД. Понятие транспортного средства дано в ч. 1 ст. 264 УК РФ и примечании к ней.

Номерной знак на автомобиле обладает всеми признаками документа и признается таковым в судебной практике. Незаконные действия с ним выделены в специальный состав с целью усиления борьбы с похищением автомобилей и других транспортных средств.

Объективная сторона заключается в подделке или уничтожении указанных номеров (знаков) или сбыте транспортного средства с заведомо поддельными номерами (знаками), а также в сбыте основных агрегатов транспортного средства отдельно от него — кузова, шасси, двигателя с заведомо поддельным номером, использование заведомо поддельного или подложного государственного регистрационного знака в целях совершения преступления либо облегчения его совершения или сокрытия. Понятия подделки, уничтожения или сбыта такие же, как и в ст. 327, 325, 324 УК РФ.

В ст. 326 УК РФ не предусмотрена ответственность за сбыт поддельных регистрационных знаков отдельно от транспортного средства. Поскольку знак является разновидностью документа, ответственность должна наступать по ч. 1 ст. 327 УК РФ, а за использование заведомо поддельных номеров (знаков) — по ч. 3 ст. 327 УК РФ. Похищение подлинных знаков образует преступление, предусмотренное ст. 325 УК РФ.

Субъективная сторона — прямой умысел, а при подделке или уничтожении еще и специальная цель эксплуатации или сбыта, т. е. виновный подделывает либо уничтожает номер (знак) для того, чтобы использовать транспортное средство лично или передать его другому лицу.

Уголовное право

В ч. 2 ст. 326 УК РФ предусмотрены квалифицирующие обстоятельства: совершение группой лиц по предварительному сговору либо организованной группой (ст. 35 УК РФ).

Деяние, предусмотренное ч. 1, — преступление небольшой тяжести, а ч. 2 — преступление средней тяжести.

Подделка, изготовление или сбыт поддельных документов, государственных наград, штампов, печатей, бланков (ст. 327 УК РФ). Для нормальной работы органов управления необходимо, чтобы в обороте находились только подлинные документы, удостоверяющие действительные факты. Поэтому уголовный закон предусматривает ответственность за подделку документов и некоторые другие неправомерные действия с ними.

Данный состав отличается от рассмотренных ранее по предмету: в нем речь идет о поддельных документах (наградах, штампах, печатях, бланках), имитирующих или искажающих подлинные. По предмету рассматриваемое деяние отличается также от изготовления или сбыта поддельных денег или ценных бумаг (ст. 186 УК РФ), кредитных либо расчетных карт и иных платежных документов (ст. 187 УК РФ), незаконной выдачи или подделки рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ (ст. 233 УК РФ).

Предметом преступления, предусмотренного ст. 327 УК РФ, являются только удостоверения или официальные документы, которые предоставляют права или освобождают от обязанностей. Подделка иных (неофициальных) документов не образует анализируемого состава и может влечь ответственность по ст. 19.23 КоАП УК РФ.

Кроме документов предметом преступления являются также государственные награды, штампы, печати, бланки.

С **объективной стороны** анализируемая норма включает различные действия. В ч. 1 ст. 327 УК РФ в качестве способов совершения деяния в отношении документов указаны: подделка или сбыт, а по отношению к наградам, штампам, печатям, бланкам — изготовление или сбыт.

Подделка представляет собой видоизменение подлинного документа. Ее способы многообразны: изменение текста путем подчистки, травления, дописок и т. д. (материальный подлог). *Изготовление* представляет собой полное создание нового предмета (интеллектуальный подлог).

То же можно сказать и об изготовлении поддельных государственных наград, штампов, печатей, бланков.

Сбыт — это выпуск в обращение, передача другим лицам любым способом (продажа, дарение и т. п.). Сбыт поддельных документов (ст. 327 УК РФ) отличается от сбыта официальных документов (ст. 324 УК РФ) по предмету: в первом случае имеются в виду подложные документы, во втором — подлинные.

Уголовная ответственность за приобретение подложного документа законом не предусмотрена. Приобретатель может нести ответственность лишь за последующие действия (сбыт или использование) либо приготовление к ним, если он преследовал цель использования в момент приобретения.

Уголовное право

Субъективная сторона заключается в прямом умысле: виновный осознает, что подделывает документ, изготавливает поддельную печать и т. д. либо сбывает их, и желает совершить эти действия.

При подделке (изготовлении) обязательным признаком является цель использования, которая либо имеется у самого поддельвателя, либо он осознает, что эту цель преследует другое лицо, для которого изготавливается подложный документ или другой предмет. Однако данного состава нет, если подделка совершается в иных целях: для коллекционирования, демонстрации своего мастерства либо когда, например, документ о возрасте подделывается, чтобы не считаться старше (иногда наоборот, моложе) своих друзей или подруг.

Цель использования документа позволяет провести отличия между его подделкой (ст. 327 УК РФ) и повреждением (ст. 325 УК РФ). Любое изменение документа повреждает его, однако состав повреждения имеется, когда оно совершается для приведения документа в негодность, а при подделке виновный желает использовать измененный документ для получения прав или освобождения от обязанностей.

Субъектом преступления может быть только частное лицо (должностные лица и служащие несут ответственность за служебный подлог по ст. 292 УК РФ).

В ч. 2 ст. 327 УК РФ содержится квалифицирующее обстоятельство — «с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение». Поддельные документы нередко используются при мошенничестве (ст. 159 УК РФ), присвоении или растрате (ст. 160 УК РФ), уклонении от уплаты налогов и (или) сборов (ст. 198, 199 УК РФ).

В ч. 3 ст. 327 УК РФ предусмотрена ответственность за использование заведомо подложного документа.

С объективной стороны использование может происходить в двух формах — представлении документа, когда он остается в организации, в которую передан, или его предъявлении, когда владелец документа знакомит кого-либо с содержанием документа, но затем оставляет его у себя. Так, при поступлении в вуз абитуриент передает документ об образовании для хранения в течение всего срока обучения (представление) и показывает в приемной комиссии паспорт (предъявление).

Использование подложного документа (ч. 3) отличается от его сбыта по цели и адресату. В первом случае документ используется, т. е. представляется (предъявляется) лицам, от которых зависит удовлетворение правовых притязаний владельца; при сбыте документ передается любым лицам, причем владелец не стремится осуществить свои права, вытекающие из документа, а преследует другие цели (получить деньги в результате продажи документа и т. д.).

Субъективная сторона этого вида деяния — прямой умысел, в содержание которого входит заведомость, т. е. осознание поддельности используемого документа.

Субъект использования заведомо подложного документа — частное лицо. Если документ используется самим поддельвателем, то содеянное квалифицируется только по ч. 1 ст. 327 УК РФ, без применения ч. 3. Однако когда привлечение к уголовной ответственности за подделку невозможно ввиду

Уголовное право

истечения сроков давности уголовного преследования, использование документа влечет ответственность по ч. 3 ст. 327 УК РФ.

Деяния, описанные в ч. 1 и 3 статьи, относятся к преступлениям небольшой тяжести, а в ч. 2 — к преступлениям средней тяжести.

Изготовление, сбыт поддельных марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия либо их использование (ст. 3271 УК РФ). Эта норма является специальной по отношению к ст. 327 УК РФ, так как указанные в ней предметы являются разновидностью документов.

Объектом преступления является установленный порядок обращения с предметами — марками акцизного сбора, специальными марками или знаками соответствия. Признаки этих предметов приведены при анализе ч. 3 ст. 325 УК РФ.

Объективная сторона по ч. 1 заключается в изготовлении с целью сбыта или сбыте поддельных марок или знаков, а по ч. 2 — в их использовании.

Изготовление — это создание поддельного предмета. Преступление окончено, когда полностью изготовлен хотя бы один экземпляр из предметов, указанных в ст. 3271 УК РФ. Понятие сбыта — такое же, как и в ст. 327 УК РФ. Использование заключается в том, что поддельные марки и знаки помещаются на соответствующие товары.

Субъективная сторона — прямой умысел: лицо осознает, что изготавливает, сбывает или использует поддельные марки и знаки, и желает этого. При изготовлении обязательна цель сбыта.

Субъект преступления — любое лицо, достигшее шестнадцати лет. Чаще всего подобные действия совершают лица, занимающиеся ввозом или продажей подакцизных товаров.

Ответственность за незаконные действия с немаркированной продукцией (производство, приобретение, хранение, перевозка или сбыт) предусмотрена ст. 1711 УК РФ.

Преступления, предусмотренные этой статьей, относятся к категории преступлений средней тяжести.

ЛЕКЦИЯ 38

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ВОЕННОЙ СЛУЖБЫ

38.1. Понятие и общая характеристика преступлений против военной службы

В соответствии с Конституцией РФ защита Отечества является долгом и обязанностью гражданина Российской Федерации, который несет военную службу в соответствии с федеральным законом (ст. 59).

Федеральными законами, содержащими систему основополагающих положений в сфере организации военной службы, являются законы: от 31.05.96 № 61-ФЗ «Об обороне» с изм. на 11.11.2003; от 28.03.98 № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» с изм. на 11.11.2003; от 27.05.98 № 76-ФЗ «О статусе военнослужащих» с изм. на 11.11.2003.

Отношения в рассматриваемой сфере регламентируются также общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ и другими нормативными актами (например, Положением о порядке прохождения военной службы, утв. Указом Президента РФ от 16.09.99 № 1237, с изм. на 17.04.2003, Положением о призыве на военную службу граждан Российской Федерации, утв. постановлением Правительства РФ от 01.06.99 № 587 и др.).

В соответствии с Федеральным законом «Об обороне» под обороной понимается система политических, экономических, военных, социальных, правовых и иных мер по подготовке к вооруженной защите, и вооруженной защите Российской Федерации, целостности и неприкосновенности ее территории. В целях обороны устанавливается воинская обязанность граждан Российской Федерации, создаются Вооруженные Силы РФ — государственная военная организация, предназначенная для отражения агрессии, направленной против Российской Федерации, вооруженной защиты целостности и неприкосновенности ее территории, выполнения задач в соответствии с международными договорами России.

Помимо Вооруженных Сил РФ, к обороне привлекаются пограничные и другие войска, воинские формирования, иные государственные органы.

Федеральный закон «О воинской обязанности и военной службе» определяет военную службу как особый вид федеральной государственной службы, исполняемой гражданами в Вооруженных Силах РФ, а также в пограничных органах и войсках, входящих в состав федеральной службы безопасности РФ, во внутренних войсках Министерства внутренних дел РФ, в Железнодорожных войсках РФ, войсках Федерального агентства правительственной связи и информации при Президенте РФ, войсках гражданской обороны (далее — другие войска), инженерно-технических и дорожно-строительных воинских формированиях при федеральных органах исполнительной власти (далее — воинские формирования), Службе внешней разведки РФ, органах Федеральной службы безопасности РФ, федеральных органах правительственной связи и информации, федеральных органах государственной охраны, федеральном органе обеспечения мобилизационной подготовки органов государственной

Уголовное право

власти РФ (далее — органы) и создаваемых на военное время специальных формирований.

Граждане проходят военную службу по призыву или по контракту. Во время прохождения военной службы они приобретают статус военнослужащего.

Призыву на военную службу подлежат: 1) граждане мужского пола в возрасте от 18 до 27 лет, состоящие или обязанные состоять на воинском учете и не пребывающие в запасе (далее — граждане, не пребывающие в запасе); 2) граждане мужского пола в возрасте от 18 до 27 лет, окончившие государственные, муниципальные или имеющие государственную аккредитацию негосударственные образовательные учреждения высшего профессионального образования и зачисленные в запас с присвоением воинского звания офицера (далее — граждане, зачисленные в запас с присвоением воинского звания офицера).

Контракт о прохождении военной службы заключается гражданином с Министерством обороны РФ или федеральным органом исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба, письменно, по типовой форме и в порядке, определяемом Положением о порядке прохождения военной службы.

Первый контракт о прохождении военной службы вправе заключить только граждане в возрасте от 18 до 40 лет.

Согласно Положению о порядке прохождения военной службы началом военной службы считается:

1) для граждан, призванных на военную службу, не пребывавших в запасе, — день убытия из военного комиссариата субъекта Федерации к месту прохождения военной службы;

2) для граждан, призванных на военную службу из числа зачисленных в запас с присвоением воинского звания офицера, — день убытия к месту прохождения военной службы, указанной в предписании военного комиссариата;

3) для граждан, призванных на военную службу непосредственно после окончания государственных, муниципальных или имеющих государственную аккредитацию негосударственных образовательных учреждений высшего профессионального образования, которым присвоено воинское звание офицера, — день убытия в отпуск, предоставленный военным комиссариатом по окончании указанных образовательных учреждений;

4) для граждан, поступивших на военную службу по контракту, — день вступления контракта в силу;

5) для граждан, поступивших в военно-учебные заведения и не проходивших военную службу или прошедших военную службу ранее, — день зачисления в указанные учебные заведения.

Срок военной службы истекает:

1) для военнослужащих, проходящих военную службу по призыву, — в соответствующее число последнего месяца срока военной службы по призыву;

2) для военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, — в соответствующие месяц и число последнего года контракта либо в соответствующее число последнего месяца срока контракта, если контракт заключен на срок до одного года.

Днем окончания военной службы считается день исключения военнослужащего из списков личного состава воинской части. Военнослужащий

Уголовное право

должен быть исключен из списков личного состава воинской части в день истечения срока его военной службы.

Ответственность за преступления против военной службы установлена гл. 33 Раздела XI Особенной части УК. В ст. 331 УК РФ сформулировано понятие преступления против военной службы. Преступлениями против военной службы признаются предусмотренные гл. 33 УК РФ преступления против установленного порядка прохождения военной службы, совершенные военнослужащими, проходящими военную службу по призыву или по контракту в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ, а также гражданами, пребывающими в запасе, во время прохождения ими военных сборов.

В соответствии со статьями гл. 33 УК РФ уголовную ответственность несут военные строители военно-строительных отрядов (частей) Министерства обороны РФ, других министерств и ведомств.

Положения об ответственности, содержащиеся в гл. 33 УК РФ, распространяются только на мирное время. Уголовная ответственность за преступления против военной службы в военное время или в боевой обстановке определяется законодательством Российской Федерации военного времени.

Родовой объект преступлений против военной службы *совпадает с видовым объектом*, поскольку Раздел XI «Преступления против военной службы» содержит всего одну главу с тем же наименованием. Родовым (видовым) объектом преступлений против военной службы является установленный порядок несения и прохождения военной службы военнослужащими, обеспечивающий нормальную деятельность Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований и иных государственных органов, где предусмотрено прохождение военной службы.

Если военнослужащими совершаются преступления, предусмотренные другими разделами и главами Особенной части УК (убийство — ст. 105 УК РФ, кража — ст. 158 УК РФ, хулиганство — ст. 213 УК РФ, разглашение государственной тайны — ст. 283 УК РФ и др.), не посягающие на порядок несения и прохождения военной службы, то ответственность наступает по статьям соответствующих глав на общих основаниях.

Непосредственными объектами преступлений против военной службы являются общественные отношения, образующие отдельные элементы порядка несения и прохождения военной службы.

Исходя из анализа существующих позиций и нормативного материала, включенного в гл. 33 Особенной части УК РФ, по основному непосредственному объекту целесообразно выделить четыре группы преступлений против военной службы.

1) *Преступления против порядка подчиненности и уставных взаимоотношений между военнослужащими*: неисполнение приказа (ст. 332 УК РФ); сопротивление начальнику или принуждение его к нарушению обязанностей военной службы (ст. 333 УК РФ); насильственные действия в отношении начальника (ст. 334 УК РФ); нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности (ст. 335 УК РФ); оскорбление военнослужащего (ст. 336 УК РФ).

Уголовное право

2) *Преступления против порядка прохождения военной службы*: самовольное оставление части или места службы (ст. 337 УК РФ); дезертирство (ст. 338 УК РФ); уклонение от исполнения обязанностей военной службы путем симуляции болезни или иными способами (ст. 339 УК РФ).

3) *Преступления против порядка несения специальных служб*: нарушение правил несения боевого дежурства (ст. 340 УК РФ); нарушение правил несения пограничной службы (ст. 341 УК РФ); нарушение уставных правил несения караульной службы (ст. 342 УК РФ); нарушение правил несения службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности (ст. 343 УК РФ); нарушение уставных правил несения внутренней службы и патрулирования в гарнизоне (ст. 334 УК РФ).

4) *Преступления против порядка обращения с военным имуществом, оружием, источниками повышенной опасности, использования и эксплуатации военной техники*: оставление погибающего военного корабля (ст. 345 УК РФ); умышленное уничтожение или повреждение военного имущества (ст. 346 УК РФ); уничтожение или повреждение военного имущества по неосторожности (ст. 347 УК РФ); утрата военного имущества (ст. 348 УК РФ); нарушение правил обращения с оружием и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих (ст. 349 УК РФ); нарушение правил вождения или эксплуатации машин (ст. 350 УК РФ); нарушение правил полетов или подготовки к ним (ст. 351 УК РФ); нарушение правил кораблевождения (ст. 352 УК РФ).

Применительно к ряду преступлений против военной службы можно выделить, помимо основного, *дополнительный* непосредственный объект. Так, составы, предусмотренные ст. 333-335 УК РФ, предполагают наличие дополнительного объекта, в качестве которого признается здоровье военнослужащих, ст. 335, 336 УК РФ — честь и достоинство, ст. 349-352 УК РФ — жизнь и здоровье.

Обязательным признаком составов, предусмотренных ст. 346-352 УК РФ, является наличие *предмета* преступления — оружия, машин, военных летательных аппаратов и т.д.

Объективная сторона преступлений против военной службы может выражаться как в действии (ст. 333-336, 346 УК РФ), так и в бездействии (ст. 332, 337-344, 348-352 УК РФ) либо как в той, так и в иной форме (ст. 347 УК РФ).

К формальным следует отнести составы преступлений, предусмотренные ст. 336-338, 345 УК РФ, *к материальным* — ст. 332, 342-344, 346-352 УК РФ, *к формально-материальным* — ст. 333, 335, 339-341 УК РФ.

Субъект преступлений против военной службы специальный:

- 1) военнослужащие, проходящие военную службу по призыву или по контракту;
- 2) граждане, пребывающие в запасе, во время прохождения ими военных сборов.

В соответствии с законом «О статусе военнослужащих» к военнослужащим относятся:

- офицеры, прапорщики и мичманы, курсанты военных образовательных учреждений профессионального образования, сержанты и старшины, солдаты и матросы, проходящие военную службу по контракту;

Уголовное право

- офицеры, призванные на военную службу в соответствии с указом Президента РФ;

- сержанты, старшины, солдаты и матросы, проходящие военную службу по призыву, курсанты военных образовательных учреждений профессионального образования до заключения ими контракта.

В постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 14.02.2000 № 9 «О некоторых вопросах применения судами законодательства о воинской обязанности, военной службе и статусе военнослужащих» разъясняется (п. 1), что статус военнослужащих имеют также военнослужащие, прикомандированные в установленном порядке к федеральным органам государственной власти, другим государственным органам и учреждениям, органам государственной власти субъектов Федерации, международным организациям в соответствии с международными договорами Российской Федерации, государственным унитарным предприятиям, имущество которых находится в федеральной собственности, акционерным обществам, 100% акций которых находится в федеральной собственности и которые выполняют работу в интересах обороны страны и безопасности государства, иным предприятиям, учреждениям и организациям, если это предусмотрено федеральным законом.

Субъективная сторона преступлений против военной службы может выражаться как в *умышленной* (ст. 333-339, 343-346 УК РФ), так и *неосторожной* (ст. 347-352 УК РФ) формах вины.

Преступления, предусмотренные ст. 332, 340-342 УК РФ, предполагают наличие *умышленной* или *неосторожной* форм вины.

Обязательным признаком субъективной стороны преступлений, предусмотренных ст. 337-339 УК РФ, является *цель*: временное или постоянное уклонение от прохождения военной службы.

38.2. Преступления против порядка подчиненности и уставных взаимоотношений между военнослужащими

Непосредственным объектом этой группы преступлений является порядок подчиненности и взаимоотношений между военнослужащими, который определяется общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ, утвержденными Указом Президента РФ от 14.12.93 № 2140, действие которых распространяется также на другие войска, воинские формирования и государственные органы, поскольку в них предусмотрена военная служба. К общевоинским уставам относятся: Устав внутренней службы Вооруженных Сил Российской Федерации; Дисциплинарный устав Вооруженных Сил Российской Федерации; Устав гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил Российской Федерации, Строевой устав Вооруженных Сил Российской Федерации.

Одним из принципов строительства Вооруженных Сил РФ, руководства ими и взаимоотношений между военнослужащими согласно Уставу внутренней службы Вооруженных Сил РФ является единоначалие. Оно заключается в наделении командира (начальника) всей полнотой распорядительной власти по отношению к подчиненным и возложении на него персональной ответственности перед государством за все стороны жизни и деятельности воинской части,

Уголовное право

подразделения и каждого военнослужащего. Единначалие выражается в праве командира (начальника), исходя из всесторонней оценки обстановки, единолично принимать решения, отдавать соответствующие приказы в строгом соответствии с требованиями законов и воинских уставов и обеспечивать их выполнение.

По своему служебному положению и воинскому званию одни военнослужащие по отношению к другим могут быть начальниками или подчиненными. Начальник вправе отдавать подчиненному приказы и требовать их исполнения. При этом он должен быть для подчиненного примером тактичности и выдержанности. Подчиненный обязан беспрекословно выполнять приказы начальника. Выполнив приказ, он может подать жалобу, если считает, что по отношению к нему поступили неправильно.

Начальник по служебному положению — это военнослужащий, которому другие военнослужащие подчинены по службе.

Начальниками по воинскому званию являются состоящие на военной службе:

- маршалы Российской Федерации, генералы армии, адмиралы флота — для старших и младших офицеров, прапорщиков, мичманов, сержантов, старшин, солдат и матросов;

- генералы, адмиралы, полковники и капитаны первого ранга — для младших офицеров, прапорщиков, мичманов, сержантов, старшин, солдат и матросов;

- старшие офицеры в воинских званиях подполковник, капитан второго ранга, майор, капитан третьего ранга — для прапорщиков, мичманов, сержантов, старшин, солдат и матросов;

- младшие офицеры — для сержантов, старшин, солдат и матросов;

- прапорщики и мичманы — для сержантов, старшин, солдат и матросов одной с ними воинской части;

- сержанты и старшины — для солдат и матросов одной с ними воинской части.

Приказ — это распоряжение командира (начальника), обращенное к подчиненным и требующее обязательного выполнения определенных действий, соблюдения правил или устанавливающее определенный порядок, положение. Он может быть отдан письменно, устно или по техническим средствам связи. Письменный приказ является основным распорядительным служебным документом военного управления, издаваемым на правах единоначалия командирами воинских частей (начальниками учреждений).

В Уставе внутренней службы Вооруженных Сил РФ, а также других общевоинских уставах определяются правила взаимоотношений военнослужащих. При этом указывается, что военнослужащие должны быть примером высокой культуры, скромности, их взаимоотношения должны строиться на основе взаимного уважения.

Неисполнение приказа (ст. 332 УК РФ). Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 332 УК РФ, состоит в неисполнении подчиненным приказа начальника, отданного в установленном порядке, причинившем существенный вред интересам службы.

Согласно Уставу внутренней службы Вооруженных Сил РФ подчиненный обязан беспрекословно выполнять приказы начальника. Обсуждение приказа

Уголовное право

недопустимо, а неисполнение приказа является воинским преступлением (ст. 30, 31).

Приказ должен быть отдан письменно, устно или по техническим средствам связи в той форме, которая установлена для такого вида приказов уставами и иными нормативными правовыми актами.

Неисполнение приказа может выражаться как в активном, так и пассивном поведении подчиненного военнослужащего. В первом случае он открыто заявляет, что не будет выполнять отданный ему приказ, во втором — проявляет внешнюю готовность выполнить приказ, но фактически умышленно отказывается от его исполнения.

Состав преступления *материальный*. Необходимо установить наличие не, только деяния в виде неисполнения подчиненным приказа, отданного в установленном порядке, но и наступление в результате этого последствий — нанесения существенного вреда интересам службы.

Под существенным вредом следует понимать причинение легкого вреда здоровью людей, значительного материального ущерба воинской части, срыв воинских мероприятий по выполнению текущих задач, поставленных перед воинской частью, воинским формированием, и т.п.

Между неисполнением приказа и последствиями в виде существенного вреда интересам службы необходимо установить причинную связь, т.е. доказать, что неисполнение приказа было главным фактором, вызвавшим рассматриваемые последствия.

Субъективная сторона преступления предполагает умышленную форму вины в виде прямого или косвенного умысла. Виновный осознает, что не исполняет приказ командира (начальника), предвидит наступление последствий в виде причинения существенного вреда интересам службы, и желает или сознательно допускает наступление этого вреда либо относится к нему безразлично.

Субъект преступления специальный — военнослужащий, который является подчиненным по отношению к командиру (начальнику), отдавшему приказ.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 ст. 332 УК РФ: то же деяние, совершенное группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, а равно повлекшее тяжкие последствия.

Понятие *группы шах*, группы лиц по предварительному сговору и организованной группы раскрывается в ст. 35 УК РФ.

Понятие *тяжких последствий* в законе не раскрыто. Исходя из судебной практики, под такого рода последствиями необходимо понимать причинение по неосторожности смерти, тяжкого вреда здоровью людей, срыв мероприятий по обеспечению постоянной боевой готовности воинской части, уничтожение или вывод из строя военной техники, невыполнение боевой задачи и т.п.

Субъективная сторона предполагает наличие *двух форм вины*: умышленной относительно неисполнения приказа и неосторожной — по отношению к тяжким последствиям.

Часть 3 ст. 332 УК РФ предусматривает неисполнение приказа вследствие небрежного или недобросовестного отношения к службе, повлекшее тяжкие последствия.

Уголовное право

В отличие от ч. 1 и ч. 2 ст. 332 УК РФ субъективная сторона преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 332 УК РФ, предполагает не умышленную, а неосторожную форму вины.

Неосторожная форма вины может быть выражена здесь в виде легкомыслия и небрежности. Виновный предвидит возможность наступления тяжких последствий в результате неисполнения приказа вследствие недобросовестного отношения к службе, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на предотвращение этих последствий или не предвидит возможности причинения тяжких последствий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог их предвидеть.

Сопrotивление начальнику или принуждение его к нарушению обязанностей военной службы (ст. 333 УК РФ). Дополнительным объектом преступления могут быть жизнь, здоровье и свобода командира (начальника) либо иного лица, исполняющего возложенные на него обязанности военной службы.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 333 УК РФ, состоит в совершении двух самостоятельных деяний: 1) в сопротивлении начальнику, а равно иному лицу, исполняющему возложенные на него обязанности военной службы, сопряженном с насилием или угрозой его применения; 2) в принуждении начальника, а равно иного лица, исполняющего возложенные на него обязанности военной службы, к нарушению этих обязанностей, сопряженном с насилием или угрозой его применения.

Под *сопротивлением* понимается активное противодействие начальнику (командиру) или иному лицу, исполняющему возложенные на него обязанности военной службы, в исполнении этих обязанностей.

Принуждение начальника (командира) либо иного лица, исполняющего возложенные на него обязанности военной службы, к нарушению этих обязанностей заключается в активных действиях, направленных на то, чтобы путем насилия или угрозы его применения заставить их нарушить указанные обязанности. При этом насилие может быть как физическим, так и психическим. Например, подчиненный угрожает начальнику причинением вреда здоровью, если тот применит к нему предусмотренный Дисциплинарным уставом Вооруженных Сил РФ дисциплинарный арест за совершение грубого дисциплинарного проступка.

Состав преступления *формальный*, оно считается оконченным с момента оказания сопротивления начальнику или иному лицу, исполняющему возложенные на него обязанности военной службы, или принуждения к нарушению этих обязанностей, сопряженных с насилием или угрозой его применения, независимо от того, было ли реально нарушено исполнение этих обязанностей.

Обязанности военной службы предусмотрены федеральными законами, общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ, иными нормативными правовыми актами. Не будет состава рассматриваемого преступления, когда насилие или угроза его применения подчиненным по отношению к начальнику или иному лицу имели место не в связи с исполнением ими обязанностей военной службы, а по другим мотивам (личные неприязненные отношения и т.д.).

Уголовное право

Субъективная сторона преступления характеризуется только прямым умыслом. Виновный осознает, что оказывает сопротивление начальнику или иному лицу, исполняющему возложенные на него обязанности военной службы, либо принуждает их к нарушению этих обязанностей путем насилия или угрозы его применения, и желает совершить эти действия.

Субъект преступления специальный — военнослужащий, находящийся в отношении подчиненности к лицу, исполняющему возложенные на него обязанности военной службы, при сопротивлении этому лицу или принуждении его к нарушению указанных обязанностей.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 ст. 333 УК РФ. Квалифицирующими признаками являются совершение деяний, предусмотренных ч. 1 ст. 333 УК РФ:

- а) группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;
- б) с применением оружия;
- в) с причинением тяжкого или средней тяжести вреда здоровью либо иных тяжких последствий.

Понятие группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы определяется в ст. 35 УК РФ.

При раскрытии понятия оружия следует исходить из Федерального закона от 13.12.96 № 150-ФЗ «Об оружии» с изм. на 08.12.2003. Под оружием понимаются устройства и предметы, конструктивно предназначенные для поражения живой или иной цели, подачи сигналов.

Применением оружия считается его фактическое использование для, физического или психического воздействия, т.е. нанесения вреда здоровью или демонстрации его потерпевшему в качестве реальной угрозы, производства выстрелов в воздух и т.п., с целью заставить начальника или лицо, исполняющее возложенные на него обязанности военной службы, нарушить эти обязанности или воспрепятствовать их исполнению.

Понятие тяжкого вреда здоровью определено в ст. 111 УК РФ, а вреда средней тяжести — в ст. 112 УК РФ. Под *иными тяжкими последствиями* следует понимать причинение по неосторожности смерти человеку, срыв мероприятий по обеспечению постоянной боевой готовности воинской части, невыполнение боевой задачи, уничтожение или вывод из строя военной техники и т.п.

Между действиями виновного по оказанию сопротивления или принуждению к нарушению обязанностей военной службы и причинением тяжкого или средней тяжести вреда здоровью либо иных тяжких последствий необходимо установить наличие причинной связи.

Насильственные действия в отношении начальника (ст. 334 УК РФ). **Дополнительным объектом** преступления является здоровье начальника и его телесная неприкосновенность.

Объективная сторона преступления заключается в нанесении побоев или применении иного насилия в отношении начальника, совершенных во время исполнения им обязанностей военной службы или в связи с исполнением этих обязанностей (ч. 1 ст. 334 УК РФ).

Уголовное право

Определение понятия побоев дано в ст. 116 УК РФ. Под *иным насилем* следует понимать причинение легкого вреда здоровью потерпевшего, ограничение свободы, причинение физической боли без расстройства здоровья и т.п.

Ответственность наступает только при условии, что побои или иное насилие применено к начальнику *во время исполнения* им обязанностей военной службы или *в связи с исполнением* этих обязанностей. Например, в ответ на справедливое замечание начальника подчиненному военнослужащему о том, что тот не выполнил требования Строевого устава Вооруженных Сил РФ относительно воинского приветствия, подчиненный наносит начальнику побои.

Вместе с тем следует иметь в виду, что рассматриваемое деяние квалифицируется по ст. 334 УК РФ только в том случае, когда в поведении виновного не содержатся признаки состава преступления, предусмотренного ст. 333 УК РФ. Если такие признаки имеют место, деяние квалифицируется по ст. 333 УК РФ, дополнительной квалификации по ст. 334 УК РФ не требуется.

Субъективная сторона преступления предполагает прямой умысел. Виновный осознает, что совершает насильственные действия в отношении своего начальника, исполняющего обязанности военной службы, или в связи с исполнением им этих обязанностей, и желает совершить эти действия.

Субъект преступления *специальный* — военнослужащий, находящийся в подчинении начальника, в отношении которого совершаются насильственные действия.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 ст. 334 УК; квалифицирующие признаки предусматривают *совершение преступления*:

а) группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

б) с применением оружия;

в) с причинением тяжкого или средней тяжести вреда здоровью либо иных тяжких последствий.

Эти квалифицирующие признаки тождественны квалифицирующим признакам, предусмотренным ч. 2 ст. 333 УК РФ.

Нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности (ст. 335 УК РФ). Дополнительным **объектом** преступления могут быть честь, достоинство, жизнь и здоровье потерпевших.

Объективная сторона преступления заключается в нарушении уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности, связанном с унижением чести и достоинства или издевательством над потерпевшим либо сопряженным с насилием (ч. 1 ст. 335 УК РФ).

Правила взаимоотношений между военнослужащими определяются, прежде всего, гл. 2 Устава внутренней службы Вооруженных Сил РФ, а также другими общевоинскими уставами. При выяснении объективной стороны рассматриваемого деяния важно определить, какие именно уставные правила взаимоотношений военнослужащих были нарушены.

Уголовное право

Честью является внешняя оценка военнослужащего окружающими, а *достоинством* — его внутренняя оценка самим себя. *Унижение чести и достоинства* военнослужащего означает подрыв его авторитета, репутации.

Под издевательством следует понимать активное воздействие виновного на потерпевшего, причиняющее ему физическую боль (систематические избиения, термическое воздействие и т.д.) или страдания (из-за лишения пищи, обмундирования, сна и т.п.).

Под насилием, предусмотренным ч. 1 ст. 335 УК РФ, понимается причинение физической боли, легкого вреда здоровью потерпевшего, связывание, лишение свободы и т.п.

Состав преступления *формальный*, оно считается оконченным с момента совершения указанных действий.

Субъективная сторона преступления предполагает наличие прямого умысла. Виновный осознает, что унижает честь и достоинство, издевается или применяет насилие к потерпевшему, нарушая, таким образом, уставные правила взаимоотношений между военнослужащими, и желает совершить эти действия.

Цели и мотивы преступления не имеют значения при квалификации содеянного.

Субъект преступления специальный — военнослужащий, не связанный с потерпевшим отношениями подчиненности.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 ст. 335 УК: то же деяние, совершенное:

а) в отношении двух или более лиц;

б) группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

в) с применением оружия;

г) с причинением средней тяжести вреда здоровью. Понятие группы, группы лиц по предварительному сговору и организованной группы разъясняется в ст. 35 УК РФ.

Применением оружия признается его фактическое использование в процессе совершения рассматриваемого преступления в целях оказания на потерпевшего физического или психического воздействия.

Понятие средней тяжести вреда здоровью раскрыто в ст. 112 УК РФ.

Особо квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 3 ст. 335 УК РФ. Особо квалифицирующим признаком являются тяжкие последствия. К ним следует отнести причинение по неосторожности смерти, тяжкого вреда здоровью военнослужащего, самоубийство потерпевшего и др.

Оскорбление военнослужащего (ст. 336 УК РФ). *Дополнительный объект* преступления — честь и достоинство личности.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 336 УК РФ, состоит в оскорблении одним военнослужащим другого во время или в связи с исполнением обязанностей военной службы.

Под оскорблением понимается унижение чести и достоинства военнослужащего, выраженное в неприличной форме. В Уставе внутренней службы Вооруженных Сил РФ подчеркивается, что военнослужащие должны защищать свое достоинство и уважать достоинство других. Взаимоотношения

Уголовное право

между военнослужащими строятся на основе взаимного уважения. Оскорбление одним военнослужащим другого грубо нарушает эти основополагающие уставные правила.

Оскорбление может быть устным (путем нецензурной брани в адрес потерпевшего и др.), письменным (унижающие честь и достоинство измышления, связанные с исполнением потерпевшим обязанностей по военной службе) либо выражаться в конкретных оскорбительных действиях (нанесение пощечины, плевков в лицо и т.п.).

Не будет рассматриваемого состава преступления в том случае, если оскорбление одного военнослужащего другим осуществляется не во время исполнения и не в связи с исполнением обязанностей военной службы. Ответственность в этой ситуации наступает не за преступление против военной службы, а на общих основаниях в соответствии со ст. 130 УК РФ.

Состав преступления *формальный*, оно считается оконченным с момента нанесения оскорбления.

Субъективная сторона преступления предполагает наличие прямого умысла. Виновный осознает, что оскорбляет (в неприличной форме унижает честь и достоинство) другого военнослужащего во время исполнения или в связи с исполнением им обязанностей военной службы, и желает нанести оскорбление.

Субъект преступления *специальный* — военнослужащий, не находящийся с потерпевшим в отношениях подчиненности.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 ст. 336 УК РФ. Квалифицирующим признаком является оскорбление подчиненным начальника, а равно начальником подчиненного во время исполнения или в связи с исполнением обязанностей военной службы.

В отличие от ч. 1 ст. 336 УК РФ в квалифицированном составе речь идет об отношениях подчиненности между военнослужащими. В этой связи субъектом преступления является военнослужащий, находящийся с потерпевшим в отношениях подчиненности.

38.3. Преступления против порядка прохождения военной службы

Основным непосредственным объектом рассматриваемой группы преступлений является порядок прохождения военной службы, определяемый федеральными законами: «О воинской обязанности и военной службе», «О статусе военнослужащих», Положением о порядке прохождения службы, общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ, а также иными нормативными правовыми актами.

В соответствии с Положением о порядке прохождения военной службы этот порядок касается прохождения гражданами Российской Федерации военной службы по призыву и в добровольном порядке (по контракту) в Вооруженных Силах РФ, других войсках, воинских формированиях и органах, предусмотренных Федеральным законом «О воинской обязанности и военной службе», в мирное время. Особенности прохождения военной службы в период проведения мобилизации, при введении чрезвычайного положения, военного положения и в

Уголовное право

военное время определяются федеральными конституционными законами, федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Самовольное оставление части или места службы (ст. 337 УК РФ). **Объективная сторона** преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 337 УК РФ, состоит в самовольном оставлении части или места службы, а равно неявке в срок без уважительных причин на службу при увольнении из части, при назначении, переводе, из командировки, отпуска или лечебного учреждения продолжительностью свыше двух суток, но не более 10 суток, совершенных военнослужащим, проходящим военную службу по призыву.

Под *самовольным оставлением части или места службы* следует понимать выбытие военнослужащего из этой части или места службы без разрешения начальника (командира) либо иных законных оснований. Отсутствие продолжительностью свыше двух суток, но не более 10 суток, является преступлением, предусмотренным ч. 1 ст. 337 УК РФ.

Предусмотренная ч. 1 ст. 337 УК РФ *неявка в срок на службу* при увольнении из части, при назначении, переводе, из командировки, отпуска или лечебного учреждения предполагает, что в отличие от самовольного оставления части или места службы военнослужащий выбыл с места службы или из части на законном основании, а невозвращение в срок не вызвано какими-либо уважительными Причинами (например, стихийным бедствием, железнодорожной аварией, тяжелой болезнью военнослужащего и т.п.)

Состав преступления *формальный*, оно считается оконченным с момента отсутствия военнослужащего без уважительных причин в части или по месту службы в течение установленного в ч. 1 ст. 337 УК РФ срока.

Субъективная сторона предполагает наличие прямого умысла. Виновный осознает, что самовольно оставил часть или место службы, а равно без уважительных причин не является на службу при увольнении из части, при назначении, переводе, из командировки, отпуска или лечебного учреждения, и желает совершить эти действия.

Субъект преступления *специальный* — военнослужащий, проходящий военную службу по призыву.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 ст. 337 УК РФ: совершение того же деяния военнослужащим, отбывающим наказание в дисциплинарной воинской части.

Субъект преступления — военнослужащий, отбывающий наказание в дисциплинарной воинской части.

Частью 3 ст. 337 УК РФ предусмотрено самовольное оставление части или места службы, а равно неявка в срок без уважительных причин на службу *продолжительностью свыше 10 суток*, но не более одного месяца, совершенные военнослужащим, проходящим военную службу по призыву или по контракту.

В отличие от ч. 2 ст. 337 УК РФ в этом составе увеличивается срок отсутствия в части или по месту службы (свыше 10 суток до одного месяца), а субъектом преступления становится не только военнослужащий, проходящий военную службу *по призыву*, но и проходящий ее *по контракту*. Таким образом,

Уголовное право

уголовная ответственность за рассматриваемые деяния для военнослужащего, проходящего военную службу по контракту, наступает при отсутствии в части или по месту службы продолжительностью свыше 10 суток. А для военнослужащего, проходящего военную службу по призыву, уголовная ответственность предусмотрена при отсутствии по месту службы или в части свыше двух суток (ч. 1 ст. 337 УК РФ), а при отсутствии свыше 10 суток она только усиливается (ч. 3 ст. 337 УК РФ).

Частью 4 ст. 337 УК РФ установлена ответственность за совершение деяний, предусмотренных ч. 3 ст. 337 УК РФ, продолжительностью *свыше одного месяца*. Указанная продолжительность деяний выполняет роль квалифицирующего признака, усиливающего уголовную ответственность.

В примечании к ст. 337 УК РФ содержится положение о том, что военнослужащий, *впервые* совершивший деяния, предусмотренные этой статьей, *может быть освобожден* от уголовной ответственности, если самовольное оставление части явилось *следствием стечения тяжелых обстоятельств*. Этот вид освобождения является факультативным.

Под стечением тяжелых обстоятельств понимается внезапная смерть или тяжкая болезнь родителей и других близких родственников военнослужащего, стихийное бедствие по месту их жительства, требующие срочного прибытия военнослужащего для оказания необходимой помощи, серьезные конфликты в семье, грозящие ее распадом, и т.п.

Дезертирство (ст. 338 УК РФ). *Объективная сторона* преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 338 УК РФ, заключается в дезертирстве, т.е. самовольном оставлении части или места службы в целях уклонения от прохождения военной службы, а равно в неявке в тех же целях на службу.

Дезертирство относится к разряду *длящихся* преступлений с *формальным* составом. Оно считается оконченным с момента самовольного оставления части или места службы или неявки на службу в указанных уголовным законом целях. Преступление может быть прекращено военнослужащим добровольно (явка с повинной) либо путем его задержания правоохранительными органами. Кроме того, прекращение преступления связывается с наступлением юридически значимых событий: для военнослужащего, проходящего военную службу по призыву, это достижение возраста 28 лет, поскольку призыву подлежат граждане мужского пола в возрасте от 18 до 27 лет; для военнослужащего, проходящего военную службу по контракту, — прекращение действия контракта с исключением военнослужащего из списков личного состава воинской части.

Субъективная сторона преступления предполагает наличие прямого умысла и *цели* уклонения от прохождения военной службы. Виновный осознает, что в целях уклонения от прохождения военной службы самовольно оставляет часть или место службы либо не является на службу, и желает совершить эти деяния.

Субъект преступления *специальный* — военнослужащий, проходящий военную службу по призыву или по контракту.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 ст. 338 УК РФ: дезертирство с оружием, вверенным по службе, а равно дезертирство,

Уголовное право

совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Под оружием, вверенным по службе, понимается оружие, выданное военнослужащему в установленном порядке для выполнения обязанностей военной службы.

Понятие группы лиц по предварительному сговору и организованной группы дано в ст. 35 УК РФ.

В примечании к ст. 338 УК РФ содержится положение о том, что военнослужащий, *впервые* совершивший дезертирство, предусмотренное ч. 1 ст. 338 УК РФ, *может быть освобожден* от уголовной ответственности, если дезертирство явилось *следствием стечения тяжелых обстоятельств*.

Понятие стечения тяжелых обстоятельств рассмотрено ранее применительно к содержанию примечания к ст. 337 УК РФ.

Уклонение от исполнения обязанностей военной службы путем симуляции болезни или иными способами (ст. 339 УК РФ). **Объективная сторона** преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 339 УК РФ, состоит в уклонении военнослужащего от исполнения обязанностей военной службы путем симуляции болезни или причинения себе какого-либо повреждения (членовредительство), или подлога документов, или иного обмана.

Под *симуляцией болезни* следует понимать ложное приписывание себе военнослужащим и демонстрацию признаков определенного болезненного состояния или физического недостатка либо осознанное преувеличение симптомов действительно имеющегося у него заболевания.

Членовредительство — это умышленное причинение военнослужащим вреда своему здоровью путем повреждения органов, тканей тела, нарушения их функционирования, инфицирование заболевания или его обострения. Повреждения такого рода могут наноситься при помощи различных видов оружия, использования термических, химических, лекарственных и иных средств. При этом вред здоровью может быть причинен как самим военнослужащим, так и по его просьбе другим лицом, которое следует признавать в этом случае пособником преступления.

Под *подлогом документов* понимается внесение в документы заведомо ложных сведений, а равно исправлений, искажающих их действительное содержание, что позволяет военнослужащему уклониться от обязанностей военной службы. Например, внесение в документы ложной информации о смерти или тяжелой болезни близких родственников, исправлений, изменяющих возраст, время заболевания военнослужащего и иные данные.

Уклонение от исполнения обязанностей военной службы путем *иного обмана* может осуществляется, как посредством сообщения различного рода ложной информации (о повреждении оружия, военной техники, чрезвычайных обстоятельствах и т.п.), так и при умышленном сокрытии информации, которую военнослужащий обязан был сообщить (об излечении от заболевания, исчезновении иных препятствий для выполнения обязанностей военной службы).

Состав преступления *формальный*, оно считается оконченным с момента фактического прекращения выполнения военнослужащим обязанностей военной службы.

Уголовное право

Субъективная сторона преступления предполагает наличие прямого умысла и *специальной цели* — уклонения военнослужащего от исполнения обязанностей военной службы. Виновный осознает, что с целью уклонения от исполнения обязанностей военной службы симулирует болезнь, причиняет себе какое-либо повреждение, осуществляет подлог документов или иной обман, и желает совершить эти деяния.

Субъект преступления *специальный* — военнослужащий, проходящий военную службу по призыву или по контракту.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 ст. 339 УК РФ: то же деяние, совершенное в целях полного освобождения от исполнения обязанностей военной службы.

Сопоставление ч. 1 и ч. 2 ст. 339 УК РФ показывает, что предусмотренная ч. 1 ст. 339 УК РФ цель уклонения военнослужащего от исполнения обязанностей военной службы предполагает временное или частичное освобождение его от указанных обязанностей, в то время как ч. 2 ст. 339 УК РФ предусматривает иную цель: полное освобождение от исполнения обязанностей военной службы, т.е. освобождение от всех обязанностей и не временно, а постоянно.

38.4. Преступления против порядка несения специальных служб

Основным непосредственным объектом рассматриваемой группы преступлений является порядок несения специальных служб, определяемый Уставом внутренней службы Вооруженных Сил Российской Федерации, Уставом гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил Российской Федерации, а также иными нормативными правовыми актами.

Нарушение правил несения боевого дежурства (ст. 340 УК РФ). Порядок несения боевого дежурства определяется ч. 3 Устава внутренней службы Вооруженных Сил РФ, иными нормативными правовыми актами.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 340 УК РФ, состоит в нарушении правил несения боевого дежурства (боевой службы) по своевременному обнаружению и отражению внезапного нападения на Российскую Федерацию либо по обеспечению ее безопасности, если это деяние повлекло или могло повлечь причинение вреда интересам безопасности государства.

В соответствии с Уставом внутренней службы Вооруженных Сил РФ боевое дежурство (боевая служба) является выполнением боевой задачи. Оно осуществляется дежурными силами и средствами, назначенными от воинских частей и подразделений видов Вооруженных Сил и родов войск. В состав дежурных сил и средств входят боевые расчеты, экипажи кораблей и летательных аппаратов, дежурные смены пунктов управления, сил и средств боевого обеспечения и обслуживания. На Военно-Морском Флоте боевая служба является высшей формой поддержания боевой готовности сил флота в мирное время. Боевое дежурство организуется командиром воинской части. Он отвечает за выполнение задач дежурными силами и средствами. Заместители командира воинской части, начальники родов войск и служб отвечают за боевую готовность, обеспечение и подготовку дежурных сил и средств в части, их касающейся.

Личному составу при несении боевого дежурства запрещается:

Уголовное право

- передавать кому бы то ни было исполнение обязанностей по несению боевого дежурства без разрешения командира дежурных сил и средств (оперативного дежурного, начальника смены, расчета, дежурного командного пункта);

- отвлекаться, заниматься делами, не связанными с выполнением обязанностей по несению боевого дежурства;

- самовольно оставлять боевой пост или другое место несения боевого дежурства;

- проводить работы на вооружении и военной технике, снижающие их установленную готовность.

Нарушение этих и иных установленных правил несения боевого дежурства (боевой службы) образует рассматриваемый состав преступления, который относится к разряду формально-материальных составов. Преступление считается оконченным с момента, когда нарушение правил несения боевого дежурства *повлекло или могло повлечь* причинение вреда интересам безопасности государства.

Под причинением вреда интересам безопасности государства следует понимать срыв боевого задания, вывод из строя вооружения или военной техники, вызвавшие снижение уровня контроля над ситуацией, ослабление наблюдения за порученными целями и т.п. Между причиненным вредом и нарушением правил несения боевого дежурства необходимо установить наличие причинной связи. Если вред не был причинен, то следует доказать, что угроза такого вреда существовала и была вполне реальной.

Субъективная сторона преступления предполагает наличие прямого или косвенного умысла. Виновный осознает, что нарушает правила несения боевого дежурства (боевой службы) по своевременному обнаружению и отражению внезапного нападения на Российскую Федерацию либо по обеспечению ее безопасности, предвидит неизбежность или возможность причинения вреда интересам безопасности государства и желает или сознательно допускает наступление этих последствий либо относится к ним безразлично.

Субъект преступления *специальный* — военнослужащий, осуществляющий несение боевого дежурства (боевой службы) согласно приказу соответствующего командира (начальника).

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 ст. 340 УК РФ: то же деяние, повлекшее тяжкие последствия.

Под *тяжкими последствиями* понимается незаконное проникновение на территорию Российской Федерации военных летательных аппаратов, военных кораблей иностранных государств, вывод из строя значительной части боевых сил и средств, срыв особо важных боевых заданий, гибель людей и т.п.

Часть 3 ст. 340 УК РФ предусматривает нарушение правил несения боевого дежурства (боевой службы) вследствие небрежного или недобросовестного к ним отношения, повлекшее тяжкие последствия.

Субъективная сторона характеризуется наличием неосторожной формы вины.

Нарушение правил несения пограничной службы (ст. 341 УК РФ). Порядок несения пограничной службы определяется Законом РФ от 01.04.93 №

Уголовное право

4730-1 «О Государственной границе Российской Федерации» с изм. на 30.06.2003, Положением о Федеральной службе безопасности Российской Федерации 2003 г., Уставом внутренней службы Вооруженных Сил Российской Федерации, иными нормативными правовыми актами.

Объективная сторона преступления, предусмотренного я. 1 ст. 341 УК, состоит в нарушении правил несения пограничной службы лицом, входящим в состав пограничного наряда или исполняющим иные обязанности пограничной службы, если это деяние повлекло или могло повлечь причинение вреда интересам безопасности государства.

Основной функцией пограничных органов и войск, входящих в состав Федеральной службы безопасности РФ является охрана Государственной границы Российской Федерации. Согласно Закону «О Государственной границе Российской Федерации» государственная граница — есть линия и проходящая по этой линии вертикальная поверхность, определяющие пределы государственной территории (суши, вод, недр и воздушного пространства) Российской Федерации, т.е. пространственный предел действия государственного суверенитета Российской Федерации. Защита государственной границы является частью системы обеспечения безопасности государства, а ее охрана — составной частью защиты.

Нарушение правил несения пограничной службы может заключаться в неправомерном изменении установленного маршрута следования пограничного наряда, оставлении боевого поста, отвлечении от несения службы для решения вопросов, не связанных с исполнением обязанностей пограничной службы, неправомерные контакты с посторонним гражданами и т.д.

Состав преступления *формально-материальный*, оно считается оконченным с момента создания реальной угрозы причинения вреда интересам безопасности государства или с момента причинения такого вреда. В последнем случае между деянием и причинением вреда необходимо установить наличие причинной связи.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым или косвенным умыслом. Виновный осознает, что нарушает правила несения пограничной службы, предвидит возможность или неизбежность причинения/ при этом вреда интересам безопасности государства и желает или сознательно допускает причинение этого вреда либо относится к нему безразлично.

Субъект преступления *специальный* — военнослужащий, входящий в состав пограничного наряда или исполняющий иные обязанности пограничной службы.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 ст. 341 УК РФ: то же деяние, повлекшее тяжкие последствия.

К тяжким последствиям относятся перемещение через государственную границу оружия, военной техники, агентов иностранных разведок, гибель людей и т.п.

В этом случае преступление характеризуется двумя формами вины: умыслом относительно деяния и неосторожностью по отношению к тяжким последствиям.

Частью 3 ст. 341 УК РФ установлена ответственность за нарушение правил несения пограничной службы вследствие небрежного или недобросовестного к ним отношения, повлекшее тяжкие последствия.

Уголовное право

Субъективная сторона этого преступления предполагает наличие *неосторожной вины* в виде самонадеянности или небрежности. Виновный предвидит возможность причинения тяжких последствий в результате нарушения правил несения пограничной службы, но без достаточных оснований самонадеянно рассчитывает на их предотвращение либо не предвидит возможности наступления указанных последствий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог их предвидеть.

Нарушение уставных правил караульной службы (ст. 341 УК РФ). Порядок несения караульной службы определяется Уставом гарнизонной и караульной службы Вооруженных Сил Российской Федерации, а также иными нормативными правовыми актами.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 342 УК РФ, состоит в нарушении уставных правил караульной (вахтенной) службы лицом, входящим в состав караула (вахты), если это деяние повлекло причинение вреда охраняемым караулом (вахтой) объектам.

Караульная служба предназначена для охраны и обороны боевых знамен, хранилищ с оружием, военной техникой, другими материальными средствами, иных военных и государственных объектов, а также лиц, содержащихся в дисциплинарной воинской части.

Несение караульной службы является выполнением боевой задачи и требует от личного состава точного соблюдения уставных положений. Для несения караульной службы назначаются гарнизонные и внутренние (корабельные) караулы.

Под *караулом* понимается вооруженное подразделение, назначенное для выполнения боевой задачи по охране и обороне боевых знамен, военных и государственных объектов, а также лиц, содержащихся в дисциплинарных воинских частях.

Согласно Федеральному закону от 06.02.97 № 27-ФЗ «О внутренних войсках Министерства внутренних дел Российской Федерации» с изм. на 11.11.2003, караульной признается также служба военнослужащих внутренних войск, входящих в составы караулов по охране важных государственных объектов, специальных грузов, сооружений на коммуникациях, складов, военных баз либо по конвоированию осужденных и лиц, заключенных под стражу.

К караульной службе приравнена *вахтенная служба* на кораблях Военно-Морского Флота, предназначенная для охраны и обороны корабля и находящихся на нем объектов.

Нарушение уставных правил караульной (вахтенной) службы выражается в неправомерном оставлении охраняемого объекта, допуске на объект посторонних лиц, отклонении от установленного маршрута, неправильном применении боевого оружия, отвлечении от выполнения обязанностей караульной службы (чтение, сон на посту, употребление спиртных напитков) и т.п.

Состав преступления *материальный*, оно считается оконченным с момента причинения в результате нарушения уставных правил несения караульной (вахтенной) службы вреда охраняемым караулом (вахтой) объектам.

Уголовное право

Под *вредом охраняемым караулом (вахтой) объектам* следует понимать хищение оружия, боеприпасов, военного имущества, повреждение боевого знамени, побег арестованного из-под стражи и др.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла. Виновный осознает, что нарушает уставные правила несения караульной, (вахтенной) службы, предвидит возможность или неизбежность причинения вреда охраняемым караулом (вахтой) объектам и желает или сознательно допускает наступление этого вреда либо относится к нему безразлично.

Субъект преступления *специальный* — военнослужащий, входящий в состав караула (вахты).

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 ст. 342 УК РФ: то же деяние, повлекшее тяжкие последствия.

К *тяжким последствиям* следует отнести хищение значительных объемов оружия и важного военного имущества с охраняемых объектов, утрату боевого знамени, уничтожение военной техники, повреждение корабля, пожар на охраняемом объекте, который нанес ему крупный ущерб, и т.п.

С *субъективной стороны* это преступление характеризуется двумя формами вины: умыслом по отношению к деянию и неосторожностью относительно тяжких последствий.

Частью 3 ст. 342 УК РФ установлена ответственность за нарушение уставных правил караульной (вахтенной) службы вследствие небрежного или недобросовестного к ним отношения, повлекшее тяжкие последствия.

Субъективная сторона характеризуется в этом составе неосторожной формой вины.

Нарушение правил несения службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности (ст. 343 УК РФ). Порядок несения военной службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности определяется федеральными законами, общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ и другими нормативными правовыми актами.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 343 УК РФ, состоит в нарушении правил несения службы лицом, входящим в состав войскового наряда по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности, если это деяние причинило вред правам и законным интересам граждан.

Основной объем работы по охране общественного порядка и общественной безопасности возложен на Министерство внутренних дел РФ.

В соответствии со ст. 37 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе» военнослужащий исполняет обязанности военной службы в случае оказания помощи органам внутренних дел по защите прав и свобод человека и гражданина, охране правопорядка и обеспечению общественной безопасности.

Общественная безопасность — это система правоотношений, обеспечивающая безопасные условия жизнедеятельности людей, а

Уголовное право

общественный порядок — часть системы общественной безопасности, которая касается поведения людей в общественных местах.

Правила несения службы войсковыми нарядами, оказывающими помощь органам внутренних дел по охране общественного порядка и общественной безопасности, определены Федеральным законом «О внутренних войсках Министерства внутренних дел

Российской Федерации», общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ, Уставом Внутренних войск Министерства внутренних дел-РФ, иными нормативными правовыми актами.

Нарушение этих правил выражается в неправомерном ограничении прав и свобод граждан, превышении пределов необходимой обороны или мер по задержанию преступника, необоснованном применении физической силы, оружия, специальных средств и т.д.

Состав преступления *материальный*, оно окончено с момента причинения указанными нарушениями вреда правам и законным интересам граждан. К вреду такого рода следует отнести легкий или средней тяжести вред здоровью потерпевшего, унижение его чести и достоинства, повреждение или уничтожение имущества и т.п.

Между нарушением рассматриваемых правил и указанным вредом необходимо установить наличие причинной связи.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым или косвенным умыслом. Виновный осознает, что нарушает правила несения службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности, предвидит возможность или неизбежность причинения при этом вреда правам и законным интересам граждан и желает или сознательно допускает причинение этого вреда либо относится к нему безразлично.

Субъект преступления *специальный* — военнослужащий, входящий в состав войскового наряда по охране общественного порядка и общественной безопасности.

Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 ст. 343 УК РФ: то же деяние, повлекшее тяжкие последствия.

Под *тяжкими последствиями* следует понимать причинение тяжкого вреда здоровью или смерти человеку, уничтожение дома, автомашины или иного имущества граждан в крупном размере и т.д.

Субъективная сторона этого преступления характеризуется наличием двух форм вины: умысла по отношению к деянию и неосторожности относительно наступивших тяжких последствий.

Нарушение уставных правил несения внутренней службы и патрулирования в гарнизоне (ст. 344 УК РФ). Порядок несения внутренней службы и патрулирования в гарнизоне определяются Уставом внутренней службы Вооруженных Сил Российской Федерации, Уставом гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил Российской Федерации.

Объективная сторона преступления состоит в нарушении уставных правил несения внутренней службы лицом, входящим в суточный наряд части (кроме караула и вахты), а равно нарушение уставных правил патрулирования в

Уголовное право

гарнизоне лицом, входящим в состав патрульного наряда, если эти деяния повлекли тяжкие последствия.

Суточный наряд назначается для поддержания внутреннего порядка, охраны личного состава, вооружения, военной техники и боеприпасов, помещений и имущества воинской части (подразделения), контроля за состоянием дел в подразделениях, своевременного принятия мер по предупреждению правонарушений, а также для выполнения других обязанностей по внутренней службе. Обязанности суточного наряда изложены в ст. 288-325 Устава внутренней службы Вооруженных Сил РФ.

Патрулирование в гарнизоне является одной из функций гарнизонного наряда. В каждом гарнизоне для поддержания порядка и контроля за соблюдением воинской дисциплины военнослужащими на улицах и в других общественных местах, на железнодорожных станциях, вокзалах, в портах, аэропортах, а также в прилегающих к гарнизону населенных пунктах приказом начальника гарнизона организуется патрулирование. Для этого из состава воинских частей гарнизона назначаются гарнизонные патрули, а при военной комендатуре — резервный патруль с транспортным средством. Обязанности патрульных нарядов изложены в ст. 75-84 Устава гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил РФ.

Нарушение уставных правил несения внутренней службы или патрулирования в гарнизоне выражается в оставлении поста без соответствующего разрешения, самовольном изменении маршрута патрулирования, неправомерном использовании оружия, физической силы, унижении чести и достоинства военнослужащих и т.п.

Состав преступления *материальный*, оно считается оконченным с момента наступления тяжких последствий.

Под *тяжкими последствиями* следует понимать нанесение тяжкого вреда здоровью человека, гибель людей, пожар на охраняемом объекте, повреждение или уничтожение имущества в крупном размере и т.п.

Субъективная сторона преступления предполагает неосторожное отношение к наступившим тяжким последствиям.

Субъект преступления *специальный* — военнослужащий, входящий в суточный наряд части (кроме караула и вахты) либо в состав патрульного наряда.

38.5. Преступления против порядка обращения с военным имуществом, оружием, источниками повышенной опасности, использования и эксплуатации военной техники

Основным непосредственным объектом преступлений, предусмотренных ст. 345-348 УК РФ, является установленный уставами Вооруженных Сил РФ, а также другими нормативными правовыми актами порядок обращения с оружием, боеприпасами, предметами военной техники, иным военным имуществом.

Оставление погибающего военного корабля (ст. 345 УК РФ). Данное преступление посягает на установленный Корабельным уставом Военно-Морского Флота Российской Федерации порядок несения воинской службы на корабле

Уголовное право

(*непосредственный объект*), обеспечивающий организованное оставление военными военными военного корабля в обстановке, угрожающей его гибели.

Объективная сторона преступления состоит в противоправном оставлении погибающего военного корабля командиром, не исполнившим до конца свои служебные обязанности, а равно лицом из состава команды корабля без надлежającego на то распоряжения командира.

Состав преступления — *формальный*, преступление окончено с момента неправомерного оставления погибающего корабля указанными в законе лицами.

Субъективная сторона преступления характеризуется только прямым умыслом. Виновный осознает, что неправомерно покидает гибнущий военный корабль, и желает совершить это деяние.

Субъект преступления *специальный*:

а) командир корабля;

б) любой военнослужащий, входящий в состав команды корабля.

Умышленное уничтожение или повреждение военного имущества (ст. 346 УК РФ). Данное преступление посягает на порядок сбережения военного имущества, который установлен общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ, а также иными нормативными правовыми актами.

Предметом преступления является военное имущество — оружие, боеприпасы, предметы военной техники (танки, самолеты, летательные аппараты, военные корабли и т.д.)

Объективная сторона преступления заключается в умышленном уничтожении или повреждении любого из видов военного имущества.

Уничтожение имущества предполагает приведение его в негодность, когда оно не подлежит восстановлению и ремонту.

Повреждение имущества — приведение его в такое состояние, когда оно может быть использовано по назначению только после восстановления его свойств в результате ремонта.

Состав преступления *материальный* — преступление считается оконченным, когда военное имущество уничтожено или повреждено. Между деянием виновного и последствиями в виде уничтожения или повреждения военного имущества необходимо установить причинную связь.

Субъективная сторона — умысел прямой либо косвенный. Виновный осознает, что уничтожает или повреждает военное имущество, предвидит наступление общественно опасных последствий и желает или сознательно допускает их либо относится к их наступлению безразлично.

Мотивы и цели могут быть разными: хулиганские побуждения, желание самоутвердиться подобным образом перед сослуживцами, месть и т.д. Следует указать, что при наличии цели подрыва обороноспособности страны данное деяние квалифицируется как диверсия (по ст. 281 УК РФ).

Субъект преступления *специальный* — военнослужащий.

В случае наступления тяжких последствий, предусматривается квалифицированный состав данного преступления (ч. 2 ст. 346 УК РФ).

Тяжкими последствиями являются: уничтожение или повреждение военного имущества в крупных или особо крупных размерах, пожар на охраняемом объекте, гибель людей или тяжкий вред, причиненный их здоровью и т.п.

Уголовное право

Уничтожение или повреждение военного имущества по неосторожности (ст. 347 УК РФ). *Непосредственный объект* — тот же, что и в составе, предусмотренном ст. 346 УК РФ.

Объективная сторона выражается в уничтожении или повреждении по неосторожности оружия, боеприпасов или предметов военной техники, повлекших тяжкие последствия.

Состав преступления *материальный* — оно признается оконченным с момента наступления тяжких последствий.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме неосторожности (легкомыслие либо небрежность). Виновный осознает общественную опасность своего деяния, предвидит последствия в виде уничтожения или повреждения военного имущества, но легкомысленно рассчитывает на их предотвращение, либо не предвидит возможности их наступления, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог их предвидеть.

Субъект преступления *специальный* — военнослужащий.

Утрата военного имущества (ст. 348 УК РФ). *Непосредственный объект* преступления — установленный общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ, а также иными нормативными правовыми актами порядок сбережения военного имущества.

Предмет преступления — военное имущество (оружие, боеприпасы, предметы военной техники).

Объективная сторона заключается в нарушении правил сбережения вверенных для служебного пользования оружия, боеприпасов или предметов военной техники, если это повлекло по неосторожности их утрату.

Нарушение порядка сбережения военного имущества может совершаться как действием, так и бездействием. Правила хранения, обращения, сбережения, охраны военного имущества определены в специальных уставах, инструкциях, приказах и иных нормативных актах, обязательных для исполнения военнослужащими, которым оно вверено для служебного пользования.

Состав преступления *материальный*: преступление считается оконченным, когда в результате нарушения правил сбережения вверенного военнослужащему оружия и другого военного имущества наступили общественно опасные последствия в виде его утраты (имущество пришло в негодность, сгорело, похищено посторонними из-за оставления его без присмотра и т.п.)

Субъективная сторона характеризуется неосторожной виной в виде легкомыслия или небрежности. Виновный предвидит возможность наступления общественно опасных последствий в виде утраты военного имущества в результате его действий (бездействия), но самонадеянно рассчитывает на их предотвращение, либо не предвидит утраты вверенного имущества, хотя при должной внимательности и предусмотрительности должен был и мог ее предвидеть.

Субъект преступления *специальный* — военнослужащий, которому вверены оружие, боеприпасы или предметы военной техники для служебного пользования.

Непосредственным объектом преступлений, предусмотренных ст. 349-352 УК РФ, является порядок обращения с оружием, боеприпасами, иными веществами и предметами, представляющими повышенную опасность для

Уголовное право

окружающих, а также использования и эксплуатации военной техники, установленный общевоинскими уставами Вооруженных Сил РФ и иными нормативными правовыми актами. Уголовная ответственность наступает только в случаях наступления тяжких последствий в результате нарушения установленных правил использования военно-технических средств (причинения тяжкого или средней тяжести вреда здоровью человека, уничтожения военной техники и т.п.).

Нарушение правил обращения с оружием и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих (ст. 349 УК РФ). **Непосредственный объект** преступления — порядок обращения с оружием, боеприпасами, веществами и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих, установленный уставами Вооруженных Сил РФ, иными нормативными правовыми актами.

Дополнительный объект — здоровье человека, а также сохранность военной техники.

Предмет преступления — оружие, боеприпасы, радиоактивные материалы, взрывчатые или иные вещества и предметы, представляющие повышенную опасность для окружающих. Перечень военно-технических средств, составляющих предмет преступления, указанный в диспозиции ст. 349 УК РФ, не является исчерпывающим.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 349 УК РФ, состоит в нарушении правил обращения с оружием, боеприпасами, радиоактивными материалами, взрывчатыми или иными веществами и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих. Нарушение данных правил может выражаться в невыполнении или ненадлежащем выполнении установленных способов и приемов применения, хранения, транспортировки и использования оружия, веществ и других предметов, представляющих повышенную опасность для окружающих.

Необходимым признаком состава является наступление общественно опасного результата в виде причинения тяжкого или средней тяжести вреда здоровью человека, уничтожения военной техники либо иных тяжких последствий.

Понятие тяжкого и средней тяжести вреда здоровью человека определено в ст. 111 и 112 УК РФ.

Под иными тяжкими последствиями понимают: вывод из строя боевой техники, заражение ядовитыми веществами больших участков земли, водоемов, воздушного пространства, серьезные повреждения военных либо гражданских объектов, массовая гибель животных и растений и т.п.

Часть 2 ст. 349 УК РФ предусматривает квалифицирующий признак: причинение по неосторожности смерти человека, наступившей в результате нарушения указанных правил.

Если же рассматриваемое деяние повлекло по неосторожности смерть двух или более лиц, то данное последствие будет особо квалифицирующим признаком состава преступления, на что указывает ч. 3 ст. 349 УК РФ.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия, когда виновный осознает, что допускает нарушение, но самонадеянно рассчитывает на наступление тяжких последствий, либо по небрежности, если он не осознает общественную опасность допущенного

Уголовное право

нарушения и не предвидит его последствий, но должен был и мог предвидеть их наступление.

Субъект преступления *специальный*, им является военнослужащий, которому доверено оружие либо другие предметы или вещества, представляющие повышенную опасность для окружающих, либо который завладел ими в результате хищения или незаконного приобретения.

Нарушение правил вождения или эксплуатации машин (ст. 350 УК РФ). **Непосредственным объектом** данного преступления является закрепленный уставами Вооруженных Сил РФ и иными нормативными правовыми актами порядок вождения и эксплуатации передвижной военной техники, обеспечивающий ее боевую готовность и безопасность использования.

Предмет преступления — боевые машины (танки, бронетранспортеры, боевые машины пехоты, десанта, самоходные артиллерийские установки и т.д.), специальные машины (бульдозеры, автокраны и др.) или транспортные машины (санитарный транспорт, машины для перевозки личного состава, оружия, иного военного имущества, иные).

Объективная сторона преступления заключается в нарушении правил вождения боевых, специальных или транспортных машин или в нарушении правил их эксплуатации, повлекшем по неосторожности причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью человека.

Правила вождения и эксплуатации боевых, специальных и транспортных машин определяются совокупностью нормативных актов, к которым относятся не только общеобязательные Правила дорожного движения, но и иные нормы, регламентирующие использование военной техники.

Нарушение правил вождения состоит в неправильных действиях водителя по управлению движущимся техническим средством, например: проезд на запрещающий сигнал, светофора, нарушение правил обгона, поворота и т.п.

Нарушение правил эксплуатации может заключаться, например, выпуском в рейс машин, имеющих техническую неисправность, допуске к управлению лиц, не имеющих должной подготовки, использовании машин не по назначению, и т.п.

Состав преступления *материальный* — преступление считается оконченным лишь при наступлении последствий, указанных в законе (тяжкий или средней тяжести вред здоровью человека). Между нарушением правил вождения или эксплуатации машины и наступившими общественно опасными последствиями должна быть установлена причинная связь.

Субъективная сторона характеризуется только неосторожной формой вины, определяемой по отношению виновного к последствиям (легкомыслие или небрежность). При нарушении указанных правил виновный предвидит возможность причинения вреда здоровью человека, но самонадеянно рассчитывает на его предотвращение, либо не предвидит наступления данных последствий, хотя должен был и мог это сделать.

Субъект преступления *специальный* — это военнослужащий, непосредственно управляющий машиной либо отвечающий за ее эксплуатацию.

Квалифицированный состав данного преступления (ч. 2 ст. 350 УК РФ) образуют указанные в ч. 1 ст. 350 УК РФ действия, повлекшие по неосторожности

Уголовное право

смерть человека; а *особо квалифицированный* (ч. 3 ст. 350 РФ) — те же действия, повлекшие по неосторожности смерть двух или более человек.

Нарушение правил полетов или подготовки к ним (ст. 351 УК РФ). *Непосредственным объектом* данного преступления является порядок выполнения полетов, подготовки к ним и правила эксплуатации военных летательных аппаратов, установленные Воздушным кодексом РФ, специальными наставлениями Вооруженных Сил РФ (по производству полетов авиации, по инженерно-авиационной и штурманской службе и др.), приказами, инструкциями, иными нормативными правовыми актами.

Предметом преступления являются военные летательные аппараты — самолеты, вертолеты, планеры и иные авиационные технические средства, находящиеся на вооружении в Вооруженных Силах РФ и других министерствах, в которых предусмотрена военная служба.

Объективная сторона преступления состоит в нарушении правил полетов или подготовки к ним либо иных правил эксплуатации военных летательных аппаратов, повлекшем по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия.

Нарушение правил полетов заключается в невыполнении или ненадлежащем выполнении пилотом установленных правил пилотирования во время взлета, полета и посадки летательного аппарата (например, отклонение от установленного маршрута полета, заданной высоты, нарушение правил взлета и приземления, в нарушении инструкций десантирования, бомбометания и т.д.).

Нарушение правил подготовки к полету может выражаться в несоблюдении норм при подготовке летательного аппарата к полету или правил допуска к его выполнению членов экипажа (выпуск в полет летательного аппарата с техническими неисправностями, допуск к полету членов экипажа, не прошедших должного медицинского освидетельствования, и т.д.).

Под *иными тяжкими последствиями* понимаются разрушение или серьезные повреждения летательного аппарата, причинение нескольким лицам тяжкого или средней тяжести вреда здоровью, разрушение жилых домов, срыв важных военных мероприятий и т.п.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной виной в виде легкомыслия или небрежности. Виновный предвидит, что в результате нарушения правил полетов, подготовки к ним или иных правил эксплуатации военных летательных аппаратов может быть причинена смерть человеку или иные тяжкие последствия, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на их предотвращение, либо не предвидит возможности причинения данных последствий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог их предвидеть.

Субъект преступления *специальный* — военнослужащий, осуществляющий управление военным летательным аппаратом либо обеспечивающий безопасность подготовки к полету и эксплуатацию авиационной техники (командир летательного аппарата, бортовой инженер, механик, штурман, руководитель полета и др.).

Нарушение правил кораблевождения (ст. 392 УК РФ). *Непосредственным объектом* преступления является порядок вождения и

Уголовное право

эксплуатации военных кораблей, установленный Корабельным уставом Военно-Морского Флота, наставлениями, положениями и инструкциями, иными нормативными правовыми актами в сфере судоходства и мореплавания.

Под военными кораблями подразумеваются суда корабельного состава Военно-Морского Флота РФ и другие суда, принадлежащие Вооруженным Силам, а также иным министерствам и ведомствам, где предусмотрена военная служба (спасательные суда МЧС, катера пограничной службы и др.)

К корабельному составу относятся все боевые корабли, подводные лодки, миноносцы, торпедные и другие катера, буксиры, танкеры, баржи и т.д.

Объективная сторона преступления заключается в нарушении правил вождения или эксплуатации военных кораблей, повлекшем по неосторожности смерть человека либо иные тяжкие последствия.

Нарушение правил кораблевождения может состоять в неправомерном отклонении от установленного курса, в нарушении правил буксировки, превышении скорости и т.д.

Нарушение правил эксплуатации военных кораблей состоит в ненадлежащем техническом обслуживании узлов и агрегатов корабля, а также правил транспортировки грузов, производства ремонтных, погрузочных, разгрузочных, иных работ, связанных с обеспечением безопасности использования судна.

Состав преступления по конструкции — *материальный*. Между деянием виновного и смертью человека либо иными тяжкими последствиями должна быть установлена причинная связь.

Тяжкими последствиями наряду с причинением смерти хотя бы одному человеку являются серьезные повреждения корабля, причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью нескольких лиц, срыв важного задания и т.п.

Субъективная сторона преступления характеризуется только неосторожной формой вины (легкомыслие или небрежность).

Субъект преступления — военнослужащий, на которого возложены обязанности по управлению кораблем и его эксплуатации (командир корабля, его помощники, штурман, вахтенный офицер и др.).

ЛЕКЦИЯ 39

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ МИРА И БЕЗОПАСНОСТИ ЧЕЛОВЕЧЕСТВА

39.1. Общее понятие и виды преступлений против мира и безопасности человечества

В рамках сформировавшейся после Второй мировой войны концепции международного уголовного права принято выделять две группы международных преступлений:

- 1) преступления против мира и безопасности человечества, круг которых определен Уставом международного военного трибунала от 8 августа 1945 г.;
- 2) преступления международного характера, подрывающие основы сотрудничества государств в отдельных сферах, например терроризм, угон воздушного судна, контрабанда, незаконный оборот наркотиков, фальшивомонетничество, пиратство и др.

Ответственность за обе разновидности посягательств наступает при условии, если международно-правовые предписания относительно их наказуемости трансформировались в нормы отечественного уголовного права. Применительно к первой группе преступных деяний это сделано в разд. XII УК, состоящем из гл. 34 (ст. 353—360 УК РФ) «Преступления против мира и безопасности человечества». Что касается международных преступлений, не затрагивающих прямо мир и безопасность человечества, то они предусмотрены в главах Особенной части о посягательствах против других объектов уголовно-правовой охраны (ст. 186, 188, 205, 221, 227, 270 УК РФ и др.).

Основанием для выделения в УК посягательств против мира и безопасности человечества явились предписания ст. 6 Устава международного военного трибунала. Преступления против мира и безопасности человечества могут быть подразделены на три группы:

- а) преступления против мира (ст. 353, 354, 360 УК РФ);
- б) военные преступления (ст. 355, 356, 359 УК РФ);
- в) преступления против человечества (ст. 357, 358 УК РФ).

Объективная сторона всех этих видов преступлений предполагает активные действия субъектов и, исходя из особой важности объектов посягательства, конструируется в рамках формальных составов.

С субъективной стороны характерен прямой умысел.

Субъектами по общему правилу, сформулированному в ч. 1 ст. 20 УК РФ, могут быть вменяемые лица, достигшие 16-летнего возраста, хотя вызывает сомнение, способны ли подростки, например, планировать и развязывать агрессию (ст. 353 УК РФ), разрабатывать и распространять запрещенные виды оружия массового поражения (ст. 355 УК РФ) либо финансировать и обучать наемников (ст. 359 УК РФ).

Все преступления против мира и безопасности человечества, за исключением предусмотренного в ст. 354 УК РФ (призывы к агрессии), относятся к категории тяжких или особо тяжких.

Уголовное право

В соответствии с Конвенцией о неприменении срока давности к военным преступлениям и преступлениям против человечества от 28 ноября 1968 г. УК в ч. 5 ст. 78 и ч. 4 ст. 83 УК РФ установил, что сроки давности не применяются к лицам, совершившим деяния, предусмотренные ст. 353, 356—358 УК РФ.

Итак, на основе международно-правовых норм о наказании преступлений против мира и безопасности человечества УК предусмотрел ответственность за три группы подобных посягательств:

- а) преступления против международного мира;
- б) военные преступления;
- в) преступления против человечества.

Все они могут быть совершены только активными действиями виновных и предполагают прямой умысел.

39.2. Преступления против мира

Планирование, подготовка, развязывание или ведение агрессивной войны (ст. 353 УК РФ). Основным объектом подобного деяния выступают мирные условия существования человечества, предполагающие отсутствие войны между государствами. Как раз такие условия подрываются и даже разрушаются в результате агрессивных действий, предусмотренных в указанной норме.

Понятие агрессии сформулировано в резолюции XXIX сессии Генеральной Ассамблеи ООН от 17 декабря 1974 г. и предполагает «применение вооруженной силы государством против суверенитета, территориальной неприкосновенности или политической независимости другого государства или каким-либо иным образом, несовместимым с Уставом Организации Объединенных Наций». Актом агрессии, в частности, признается вторжение или нападение вооруженных сил государства на территорию другого государства, бомбардировка или применение любого оружия против территории другого государства, блокада вооруженными силами портов этого государства, засылка государством или от имени государства вооруженных банд, групп и регулярных сил или наемников, осуществляющих применение вооруженной силы против другого государства.

Объективная сторона преступления описана в ч. 1 ст. 353 УК РФ альтернативно и предполагает планирование, подготовку или развязывание агрессивной войны.

Планирование означает разработку планов развязывания такой войны. Примером может служить подготовка и утверждение директивы по плану «Барбаросса» о нападении Германии на Советский Союз. Подготовка заключается в действиях по созданию условий для последующей агрессии (наращивание вооруженных сил, накопление оружия и боеприпасов, создание запасов продовольствия, активизация разведки против другого государства, проведение командно-штабных учений по развертыванию агрессии и др.). Развязывание агрессивной войны предполагает осуществление хотя бы первичного акта вооруженных действий против другого государства. Преступление следует считать оконченным с момента совершения любого из перечисленных действий независимо от того, удастся ли учинить акт агрессии и как он завершится.

Уголовное право

В ч. 2 ст. 353 УК РФ предусматривается ведение агрессивной войны, которое означает продолжение агрессии, начатой первичным актом, каков бы ни был исход вооруженных действий против другого государства.

Субъективная сторона. Умыслом виновного лица охватываются конкретные обстоятельства подготовки, развязывания или ведения агрессивной войны, их опасность для международного мира, а равно желание совершить подобные действия. Не имеют значения мотивы преступного посягательства. В силу ч. 2 ст. 42 не могут приниматься во внимание ссылки виновных лиц на полученные им приказы вышестоящего руководства. На Нюрнбергском процессе главных нацистских военных преступников (1946 г.) отвергнуты аргументы подсудимых о выполнении ими указаний Гитлера, поскольку они осознавали преступный характер его приказов.

В силу закона к преступному планированию и развязыванию агрессивной войны давность не применяется.

Деяния, предусмотренные ч. 1 и 2, — особо тяжкие преступления.

Публичные призывы к развязыванию агрессивной войны (ст. 354 УК РФ). Данное преступление имеет своим *основным объектом* мирные условия существования человечества, исключающие возможность тиражирования призывов к разрешению вооруженным путем проблем, возникающих между государствами.

Публичные призывы к развязыванию агрессивной войны не адекватны понятию «пропаганда войны» (ст. 71 УК 1960 г.), которое означает высказывание подобной идеи в узком кругу лиц. Публичные призывы означают прямые, открытые, при стечении более или менее значительной массы людей, подстрекательские высказывания или громкие лозунги к совершению конкретного акта агрессии. Такие действия считаются оконченным преступлением вне зависимости от того, какой была реакция властей на подобные призывы.

Часть 2 ст. 354 УК РФ устанавливает ответственность за рассматриваемое деяние при *квалифицирующих обстоятельствах*:

а) с использованием средств массовой информации;

б) совершение его лицом, занимающим государственную должность РФ или субъекта РФ.

Субъективная сторона. Прямой умысел виновных лиц имеет своим содержанием стремление подтолкнуть государственное руководство к подготовке или развязыванию агрессивной войны против другого государства. Мотивы преступного поведения субъектов могут быть различными, но находятся за рамками состава преступления и не влияют на квалификацию содеянного.

Деяния, описанные в ч. 1 и 2, — средней тяжести.

Нападение на лиц и учреждения, которые пользуются международной защитой (ст. 360 УК РФ). Данное деяние признается преступлением в соответствии с Конвенцией от 14 декабря 1973 г. о предотвращении и наказании преступлений против лиц, пользующихся международной защитой, в том числе дипломатических агентов. В качестве потерпевших от этого деяния могут выступать главы других государств и правительств, должностные лица или дипломатические представители другого государства, сотрудники международной

Уголовное право

организации и члены их семей. Нападению также могут подвергаться служебные или жилые помещения либо транспортные средства указанных лиц.

Нападение с **объективной стороны** выражается во внезапных для потерпевших насильственных или сопровождающихся угрозой действиях, подрывающих безопасность этих лиц. Преступление признается оконченным с момента нападения. Если при этом происходит причинение смерти, тяжкого вреда здоровью или захват имущества потерпевших, содеянное нуждается в квалификации по правилам совокупности преступных деяний.

Часть 2 ст. 360 УК РФ предусматривает ответственность за то же деяние, совершенное в целях провокации войны или международных осложнений. Примером может служить нападение левого эсера Абрамовича на германского посла Мирбаха с убийством его в интересах срыва Брестского мирного договора и возобновления военных действий между Россией и Германией.

Деяние в целом характеризуется прямым умыслом. Виновный сознает, что совершает нападение на лиц или организации, находящиеся под международной защитой.

Деяние относится к категории преступлений средней тяжести (ч. 1) и тяжких (ч. 2).

39.3. Военные преступления

Разработка, производство, накопление, приобретение или сбыт оружия массового поражения (ст. 355 УК РФ). Это деяние по существу представляет собой подготовку к использованию в военных целях запрещенных видов оружия массового поражения.

Предметом подобного посягательства признается химическое, биологическое (бактериологическое), а также другие виды оружия массового поражения, запрещенные международными договорами РФ. Для решения вопроса о принадлежности предмета к запрещенному виду оружия массового уничтожения необходимо проведение экспертизы.

Объективная сторона преступного деяния описана законом альтернативно и предполагает разработку, производство, накопление, приобретение или сбыт того или иного оружия массового поражения.

Разработка означает поисковую и научно-конструкторскую деятельность, предшествующую производству такого оружия.

Производство охватывает сам процесс изготовления такого оружия, а также испытание в производственных помещениях (лабораториях) или на полигонах опытных образцов подобного оружия или его компонентов.

Накопление — это создание запаса оружия и его постоянное увеличение.

Приобретение означает получение субъектом подобного оружия в обладание (путем покупки, обмена, получения в дар, взаймы, в уплату долга и т. д., а равно посредством хищений).

Сбыт предполагает любые формы передачи или распространения химического, бактериологического оружия массового уничтожения, независимо от того, как оно будет использовано приобретателем.

Уголовное право

Субъективная сторона. Прямой умысел субъекта преступления охватывает собой осознание, что он совершает названные действия в отношении запрещенных видов оружия, и желание их совершить.

Деяние относится к категории тяжких преступлений.

Применение запрещенных средств и методов ведения войны (ст. 356 УК РФ). Преступление имеет основным объектом гарантированную Женевскими конвенциями от 12 августа 1949 г. о защите жертв войны и дополнительными протоколами к ним 1977 г. безопасность мирного населения, раненых и пленных, а равно неприкосновенность национального имущества.

Объективная сторона преступления предполагает альтернативно описанные законом и совершаемые в период военных действий:

- а) жестокое обращение с военнопленными или гражданским населением;
- б) депортацию гражданского населения;
- в) разграбление национального имущества на оккупированной территории;
- г) применение в вооруженном конфликте запрещенных международными договорами РФ средств и методов.

Жестокое обращение с военнопленными или мирными гражданами охватывает собой любое причинение вреда их жизни, здоровью, чести и достоинству, включая пытки, калечащие потерпевших медицинские эксперименты, отказ во врачебной помощи, дискриминацию по расовым или религиозным признакам и т. п. Депортация означает принудительное изгнание гражданского населения с занимаемых им территорий. Разграблением национального имущества считается любая форма хищения культурных, исторических или научных ценностей, перечисленных в ст. 1 Конвенции от 14 мая 1954 г. о защите культурных ценностей в случае вооруженного конфликта. Применением запрещенных средств и методов ведения войны считается использование обычного оружия, наносящего чрезмерные повреждения или имеющего неизбирательное действие (в частности, мин-ловушек, выполненных в виде детских игрушек) либо негативно воздействующего на природную среду. Сюда же относятся методы ведения войны типа «не оставлять никого в живых» или «не брать пленных», использование воюющей стороной эмблем Красного Креста или форменной одежды нейтральных стран.

В ч. 2 ст. 356 УК РФ предусмотрена повышенная ответственность за применение оружия массового поражения.

Если рассматриваемое преступление сопряжено с деяниями, образующими геноцид (ст. 357 УК РФ), то действия виновных лиц следует квалифицировать по совокупности ст. 356 и 357 УК РФ.

Субъективная сторона. Прямой умысел виновных субъектов охватывает понимание ими фактических обстоятельств и общественной опасности применения запрещенных средств и методов ведения войны, а равно желание совершить подобные действия.

По делам о преступлениях, предусмотренных ст. 356 УК РФ, неприменима давность уголовного преследования или исполнения обвинительного приговора (ч. 5 ст. 78, ч. 4 ст. 83 УК РФ).

Деяния, описанные в ч. 1 и 2 статьи, относятся к категории преступлений особой тяжести.

Уголовное право

Наемничество (ст. 359 УК РФ). Наемничество запрещено Декларацией Генеральной Ассамблеи ООН от 24 октября 1979 г. о принципах международного права, касающихся дружественных отношений и сотрудничества между государствами в соответствии с Уставом ООН, поскольку оно подрывает общепризнанные нормы организации военных операций.

Объективная сторона подобного преступления предполагает альтернативные действия, указанные в ч. 1 ст. 359: вербовку, обучение, финансирование, иное материальное обеспечение наемника, а равно его использование в вооруженном конфликте или в военных действиях.

Вербовка образуется приглашением в любой форме (призывы, агитация, открытие вербовочных пунктов) тех или иных лиц к участию в военных действиях на территории другого государства с обещанием вознаграждения или иного материального обеспечения. **Обучение** наемника заключается в его военной подготовке или обучении диверсионным действиям либо просто языку чужой страны. **Финансирование** охватывает собой предоставление наемникам или лагерям для их подготовки денежных средств, содержание для них премиального фонда, а иное материальное обеспечение — снабжение их обмундированием, военной техникой или иным имуществом. **Использование** наемника в военных действиях состоит в доставлении его в район военных действий либо в непосредственном привлечении к таким действиям.

Преступление описано в рамках формального состава и считается оконченным, если виновному удалось завербовать, обучить, профинансировать либо отправить в бой хотя бы одного наемника.

В ч. 2 ст. 359 УК РФ ответственность лица усиливается, если субъект использует свое служебное положение в государственной, муниципальной или коммерческой структуре либо совершает деяние в отношении несовершеннолетнего.

Наконец, ч. 3 ст. 359 УК РФ определяет ответственность за участие самого наемника в вооруженном конфликте или военных действиях вне зависимости от того, вступил ли он в состав регулярной армии другой страны либо незаконного вооруженного формирования или действовал партизанскими методами в одиночку.

Наемником (примеч. 4 к ст. 359 УК РФ) признается лицо:

- а) действующее в целях получения материального вознаграждения;
- б) не являющееся гражданином государства — участника вооруженного конфликта или военных действий;
- в) не проживающее постоянно на его территории;
- г) не направленное в эту страну для выполнения официальных обязанностей (например, в составе миротворческих сил или группы наблюдателей ООН).

Субъективная сторона. Рассматриваемые преступные деяния совершаются с прямым умыслом. Лицо сознает фактические обстоятельства и общественную опасность действий, обозначенных в соответствующей части ст. 359 УК РФ, и желает их совершения. Мотивы и цели преступления не имеют значения для квалификации содеянного.

Деяния, названные в ч. 1 и 3, — тяжкие преступления, а ч. 2 — особой тяжести.

Уголовное право

Военные преступления подрывают согласованные в международном праве более или менее цивилизованные способы ведения боевых действий, исключая использование запрещенных видов оружия, использование запрещенных средств и методов ведения войны, а равно использование наемников в вооруженном конфликте на территории другого государства.

39.4. Преступления против безопасности человечества

Геноцид (ст. 357 УК РФ). Геноцид признается уголовно наказуемым деянием в соответствии с Конвенцией от 9 декабря 1948 г. о предупреждении преступления геноцида и наказании за него, поскольку, как гласит преамбула конвенции, «на протяжении всей истории геноцид приносил большие потери человечеству».

Объективная сторона геноцида предполагает совершение действий, направленных на полное или частичное уничтожение национальной, этнической, расовой или религиозной группы как таковой путем убийства членов этой группы, причинения тяжкого вреда их здоровью, насильственного воспрепятствования деторождению, принудительной передачи детей, насильственного переселения либо иного создания жизненных условий, рассчитанных на физическое уничтожение членов этой группы.

В приведенном законодательном описании геноцида воспроизводятся положения ст. 11 Конвенции от 9 декабря 1948 г., обозначена направленность этого преступления на полное или частичное физическое уничтожение группы населения, обладающей специфической национальной, этнической, расовой или религиозной принадлежностью, а также указаны альтернативно способы учинения преступного деяния. В данной связи по конкретным делам о геноциде должны быть точно установлены и зафиксированы в процессуальных документах признаки намеченной к уничтожению группы населения и те указанные законом формы, в которых фактически осуществлялась деятельность по уничтожению такой группы людей.

Для признания преступления окончательным достаточно совершения указанных действий независимо от того, удалось ли виновным лицам добиться физического уничтожения неприемлемой для них части населения как таковой.

Субъективная сторона геноцида характеризуется прямым умыслом, нацеленным на полное или частичное уничтожение национальной, этнической, расовой или религиозной группы теми способами, которые указаны в ст. 357 УК РФ. *Мотивы* содеянного находятся за рамками состава преступления.

Если геноцид осуществлен в военное время, то в соответствии со ст. 2 протокола № 6 Совета Европы от 28 апреля 1983 г. относительно отмены смертной казни такая кара, зафиксированная в ст. 357 УК РФ, может быть назначена и исполнена.

Преступление, описанное в ст. 357 УК РФ, — особо тяжкое.

Экоцид (ст. 358 УК РФ). Экоцид подрывает саму возможность существования человечества и предполагает массовое уничтожение растительного или животного мира, отравление атмосферы или водных ресурсов, а также совершение иных действий, способных вызвать экологическую

Уголовное право

катастрофу. Таким образом, виновные в экоциде субъекты ликвидируют или пытаются ликвидировать естественную среду обитания людей на Земле.

Предметами посягательства выступает при создании опасности экологической катастрофы вся естественная природная среда жизнедеятельности человечества, а в остальных случаях — отдельные элементы природы (флора, фауна, атмосферный воздух и водные ресурсы).

Объективная сторона складывается из активных действий, направленных альтернативно на массовое уничтожение растительного мира или животного мира, отравление атмосферы или водных ресурсов либо создание условий экологической катастрофы.

Само совершение подобных деяний, независимо от наступивших в результате этого вредных последствий для среды обитания людей, считается оконченным преступлением. Тем не менее, по каждому уголовному делу подобной категории возникает необходимость проведения экологической экспертизы для определения в тех или иных параметрах потенциального или реального ущерба природе, характера создаваемой опасности для жизни населения.

В тех случаях, когда экоцид является результатом применения запрещенных международными договорами средств и методов ведения войны, включая использование оружия массового уничтожения (поражения), либо имеет место при осуществлении геноцида, содеянное субъектами требует квалификации не только по ст. 358 УК РФ, но также соответственно по ч. 1 или 2 ст. 356 либо по ст. 357 УК РФ.

Субъективная сторона. Экоцид предполагает прямой умысел виновных, который охватывает собой осознание вредоносности действий, разрушающих среду обитания людей, и желание, тем не менее, подобные действия совершить, независимо от мотивов, которыми такие субъекты руководствовались.

Деяние относится к категории особо тяжких преступлений.

Итак, проявление геноцида (ст. 357 УК РФ) и экоцида (ст. 358 УК РФ), которые имели место в относительно недавнем прошлом на нашей планете и признаны тягчайшими преступлениями в документах мирового содружества, впервые криминализированы новым УК, хотя на протяжении многих лет на официальном государственном уровне заявлялось о поддержке соответствующих решений ООН.