УГОЛОВНОЕ ПРАВО РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

КРАТКИЙ КУРС

Научный редактор
доктор юридических наук,
профессор **Е. В. Благов**

Электронные версии книг на сайте
www.prospekt.org

Москва
2019

УДК 343.2/.7(075.8)
ББК 67.408я73

Электронные версии книг
на сайте www.prospekt.org

К78

Авторы:

Общая часть:

Благов Е. В., доктор юридических наук, профессор.

Особенная часть:

Благов Е. В., доктор юридических наук, профессор – гл. 1;
Бражник С. Д., кандидат юридических наук, доцент – гл. 14, 15;
Иванчин А. В., доктор юридических наук, профессор – гл. 4, 10, 17;
Каплин М. Н., кандидат юридических наук, доцент – гл. 2, 5;
Князьков А. А., кандидат юридических наук, старший преподаватель – гл. 13, 18, 19;
Комарова О. Ю., кандидат социологических наук, доцент – гл. 22;
Кулев А. Г., кандидат юридических наук, доцент – гл. 11, 16;
Смирнов Р. Ю., кандидат юридических наук, доцент – гл. 3, 12;
Соколов А. Ф., кандидат юридических наук, доцент – гл. 8, 20;
Соловьев О. Г., кандидат юридических наук, доцент – гл. 6, 9, 21;
Язева Е. Е., кандидат юридических наук, доцент – гл. 7.

К78 Уголовное право Российской Федерации. Краткий курс : учебник / науч. ред. Е. В. Благов. — Москва : Проспект, 2019. – 880 с.

ISBN 978-5-392-28827-4

DOI 10.31085/9785392288274-2019-880

В книге с учетом учебной программы раскрываются основные вопросы курса уголовного права (Общей и Особенной части). Отличием учебника является то, что он подготовлен коллективом авторов, представляющих Ярославскую школу уголовного права. Соответственно, уголовное право показывается прежде всего с позиций юридической техники и дифференциации ответственности.

Учебник предназначен изучающим уголовное право. Может быть полезен повышающим квалификацию юристам и всем интересующимся юриспруденцией.

Положения Уголовного кодекса Российской Федерации приводятся по состоянию на 1 декабря 2018 г.

УДК 343.2/.7(075.8)
ББК 67.408я73

Информационная поддержка СПС «КонсультантПлюс».

Учебное издание

Благов Евгений Владимирович, Бражник Сергей Дмитриевич, Иванчин Артем Владимирович и др.

УГОЛОВНОЕ ПРАВО РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
КРАТКИЙ КУРС

Учебник

Подписано в печать 01.02.2019. Формат 70×100 $^{1}/_{32}$.
Печать цифровая. Печ. л. 27,5. Тираж 1000 (1-й завод 50) экз. Заказ №

ООО «Проспект»
111020, г. Москва, ул. Боровая, д. 7, стр. 4.

ISBN 978-5-392-28827-4
DOI 10.31085/9785392288274-2019-880

© Коллектив авторов, 2019
© ООО «Проспект», 2019

CRIMINAL LAW
OF THE RUSSIAN FEDERATION

SHORT COURSE

Science editor
Doctor of Law,
Professor **E. V. Blagov**

• PROSPEKT •
Moscow
2019

Authors:
General part:
Blagov E. V., Doctor of Law, Professor.
Special part:
Blagov E. V., Doctor of Law, Professor – ch. 1;
Brazhnik S. D., PhD in Law, Associate Professor – ch. 14, 15;
Ivanchin A. V., Doctor of Law, Professor – ch. 4, 10, 17;
Kaplin M. N., PhD in Law, Associate Professor – ch. 2, 5;
Knyazkov A. A., PhD in Law, senior lecturer – ch. 13, 18, 19;
Komarova O. Yu., Candidate of Sociological Sciences, Associate Professor – ch. 22;
Kulev A. G., PhD in Law, Associate Professor – ch. 11, 16;
Smirnov R. Yu., PhD in Law, Associate Professor – ch. 3, 12;
Sokolov A. F., PhD in Law, Associate Professor – ch. 8, 20;
Soloviev O. G., PhD in Law, Associate Professor – ch. 6, 9, 21;
Yazeva E. E., PhD in Law, Associate Professor – ch. 7.

Criminal Law of the Russian Federation. Short Course : Textbook / sci. ed. E. V. Blagov. — Moscow : Prospect, 2019. – 880 p.

ISBN 978-5-392-28827-4

DOI 10.31085/9785392288274-2019-880

The book, taking into account the curriculum reveals the main issues of the course of criminal law (General and Special part). The difference of the textbook is that it was prepared by a team of authors representing the Yaroslavl school of criminal law. Accordingly, criminal law is shown primarily from the standpoint of legal technique and differentiation of responsibility.

Intended for criminal law students. It may be useful to improve the skills of lawyers and all those interested in law.

The provisions of the Criminal code of the Russian Federation are as of December 1, 2018.

Information support of ATP "ConsultantPlus".

ISBN 978-5-392-28827-4
DOI 10.31085/9785392288274-2019-880

© Collective of authors, 2019
© Prospekt LLC, 2019

Посвящается
заслуженному деятелю науки РФ,
доктору юридических наук,
профессору
Льву Леонидовичу Кругликову

ОБЩАЯ ЧАСТЬ

Глава 1
ВВЕДЕНИЕ В ОБЩУЮ ЧАСТЬ УГОЛОВНОГО ПРАВА

§ 1. Понятие уголовного права

Как правило, понятия формулируются через признаки рода и видовых отличий. Признаки рода относят искомое к определенной группе явлений. Признаки вида подчеркивают его особенности.

В первом приближении уголовное право – это совокупность уголовно-правовых норм. Однако такое определение ничего не объясняет. Зато оно дает направление поиска искомого.

Очевидно, что специфика уголовного права – в особенностях уголовно-правовых норм. Они, как и любые другие юридические нормы, есть правила поведения. Вместе с тем это должны быть оригинальные правила поведения, отличающиеся от тех, что отражены в иных нормах.

В правовых системах многих стран самобытность изучаемой отрасли отражена в ее названии. Она обычно именуется преступным или наказывающим правом. Причем наименование зависит исключительно от той идеи, которая взята за основу: преступление или наказание. В то же время в соответствующей отрасли законодательства всегда присутствует и то, и другое.

Происхождение слова «уголовное» до сих пор окончательно не выяснено. Между тем независимо от того, каковы его исторические истоки (голова ли, которая думает и отвечает, либо головщина как душегубство и плата за него, либо что-то иное), в уголовном праве России все равно идет речь о преступлении и наказании.

Действительно, уже в ч. 2 ст. 2 УК РФ сказано, что Кодекс определяет, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями, и устанавливает виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера за совершение преступлений. Это делается в статьях Особенной части Уголовного кодекса. В начальном их абзаце описаны преступления, в следующем – наказания.

В уголовно-правовых нормах также представлены в одних структурных элементах преступления, а в других – наказания. Первые из них принято называть диспозициями, вторые же – санкциями.

Диспозицией нормы уголовного права является часть нормы, в которой определяются все признаки преступления, подлежащего наказанию. *Санкцией* нормы уголовного права считается часть нормы, в которой устанавливается наказание, а также иные меры уголовно-правового характера за совершение преступления.

Как следствие ***уголовно-правовая норма*** представляет собой правило поведения, рассчитанное на совершение преступления и заключающееся в наказании лица, его совершившего. В результате под ***уголовным правом*** следует понимать ***совокупность норм о преступлениях и наказаниях***.

Конечно, сформулированная дефиниция не описывает многого из того, что включено в уголовное право. Так, в ст. 37–42 УК РФ регулируются обстоятельства, исключающие преступность деяния, а в уже упомянутой ч. 2 ст. 2 называются иные меры уголовно-правового характера, которым посвящен раздел 6. Однако это все детали, частности, которые не играют роли существенных признаков определяемого.

§ 2. Предмет и метод уголовного права

Статус отрасли права предполагает свои предмет и метод. Есть они и у уголовного права.

Известно, что предмет любой отрасли права – определенные общественные отношения. Исходя из ч. 2 ст. 3 УК РФ, у уголовного права это общественные отношения, возникающие при совершении деяний, опасных для личности, общества или государства. Однако уже в ч. 1 ст. 14 УК РФ последние именуются короче – общественно опасными деяниями.

Отсюда ***предмет уголовного права*** составляют ***общественные отношения, возникающие при совершении общественно опасных деяний***. Специфика данных отношений проявляется в объекте, участниках, содержании, форме, моментах возникновения и прекращения.

Существование общественного отношения, возникающего при совершении общественно опасного деяния, имеет смысл лишь для наказания лица, совершившего такое деяние. Получается, что наказание и есть *объект* изучаемого отношения, которое направлено именно на наказание соответствующего лица.

Общественные отношения, возникающие при совершении общественно опасных деяний, *двусторонние*. Одной стороной выступает лицо, совершившее такое деяние. Другой стороной является государство (а не потерпевший, дознаватель, следователь, прокурор, судья, что связано с методом уголовного права, о котором позже).

Любые общественные отношения складываются для регулирования поведения, что невозможно делать без представления определенных субъективных прав и возложения определенных юридических обязанностей. Стало быть, именно права и обязанности являются *содержанием* общественного отношения, возникающего при совершении общественно опасных деяний. Лицо, совершившее данное деяние, обязано подвергнуться наказанию и имеет

право требовать, чтобы это было сделано в заранее установленных пределах. Государство, вправе подвергнуть соответствующее лицо наказанию и обязано это сделать в заранее установленных пределах. Конечно, обозначенные права и обязанности лишь основные, но корреспондирующие друг другу.

Любое общественное отношение проявляется в поведении его участников. Именно оно и является *формой*, в рамках которой лицо, совершившее общественно опасное деяние, требует назначения наказания в заранее установленных пределах, а государство назначает такое наказание.

Из самого наименования рассматриваемого общественного отношения следует, что оно *появляется* во время совершения соответствующего деяния. Уже с обозначенного момента у участников общественного отношения, возникающего при его совершении, имеются ранее названные субъективные права и юридические обязанности. Не случайно в соответствии со ст. 78 УК РФ сроки давности (определяющие временные пределы прав и обязанностей в области наказания) исчисляются со дня совершения преступления.

Наконец, анализируемое общественное отношение не висит вечно дамокловым мечом над лицом, совершившим соответствующее деяние. Государство устанавливает предел действия прав и обязанностей в области наказания, по истечении которого его перестает интересовать факт совершения лицом в прошлом общественно опасного деяния. Таковое происходит прежде всего при погашении или снятии судимости. Как сказано в ч. 6 ст. 86 УК РФ, при этом аннулируются все правовые последствия, связанные с судимостью. Вместе с тем раскрываемое общественное отношение может быть *прекращено* и при исключении преступности деяния (ст. 10 УК РФ), освобождении от уголовной ответственности или наказания (главы 11 и 12),

а также смерти (физической или юридической) хотя бы одного из субъектов.

Метод уголовного права (как способ воздействия на предмет) **императивный**. Для него характерно принуждение, что особенно ярко подчеркнуто в определении понятия наказания. В ч. 1 ст. 43 УК РФ предусмотрено, что наказание есть мера государственного принуждения.

Конкретное проявление метода уголовного права отражено в ч. 2 ст. 2 УК РФ, согласно которой Кодекс устанавливает основание и принципы уголовной ответственности, определяет, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями, и устанавливает виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера за совершение преступлений. Вот они – способы уголовно-правового регулирования.

Конечно, в уголовное законодательство включены элементы усмотрения и поощрения (особенно это характерно для регулирования назначения наказания в главе 10 УК РФ). В то же время последние все равно введены в жесткие рамки, заданные уголовным правом.

Причем слово «может», нередко используемое в Уголовном кодексе, не следует переоценивать. Оно часто означает полномочие, компетенцию, а не альтернативу вправе поступить или не поступить определенным образом. Скажем, по ч. 2 ст. 64 УК РФ исключительными могут быть признаны как отдельные смягчающие обстоятельства, так и совокупность таких обстоятельств. Ничего другого просто нельзя признать исключительными обстоятельствами.

Правда, в уголовном законодательстве иногда отражается и диспозитивность. Например, освобождение от уголовной ответственности по ст. 76 УК РФ допустимо только при примирении с потерпевшим.

Только диспозитивность в уголовном законодательстве – явление исключительное. Стало быть, она не способна служить показателем метода уголовного права как такового.

§ 3. Задачи уголовного права

Под задачей понимается то, что требует исполнения, разрешения[1]. Из ч. 1 ст. 2 УК РФ вытекает, что перед уголовным правом стоят три задачи: (а) охранительная, (б) обеспечительная и (в) предупредительная.

Уголовное право охраняет права и свободы человека и гражданина, собственность, общественный порядок и общественную безопасность, окружающую среду, конституционный строй РФ. Это все объекты уголовно-правовой охраны, в соответствии с которыми в основном и строится Особенная часть Уголовного кодекса.

Иерархия охраняемых уголовным законом объектов определяется тем, что на первом месте стоит личность (человек и гражданин), на втором – общество, на третьем – государство. Действительно, без человека и гражданина нет ни общества, ни государства. Они нужны как средства защиты личности, стало быть, в определенном смысле второстепенны.

Охранительная задача отражает природу уголовного права. В ней заложена необходимость уголовного права.

Уголовное право обеспечивает мир и безопасность человечества. Для разрешения обеспечительной задачи специально создан раздел 12 УК РФ, посвященный преступлениям против мира и безопасности человечества.

Происхождение обеспечительной задачи уголовного права международно-правовое. Это не внутренняя задача государства. Она – следствие вхождение Российской Федерации в мировое сообщество. Как составная его часть Россия установила в ч. 2 ст. 1 своего Уголовного кодекса, что он основывается, в частности, на общепризнанных принципах и нормах международного права.

---

[1] Здесь и далее значения слов раскрываются по: *Ожегов С.И.* Толковый словарь русского языка / под ред. Л.И. Скворцова. 27-е изд., испр. М.: АСТ; Мир и Образование. М., 2016.

Уголовное право предупреждает совершение преступлений. Предупреждение – заранее предпринятая государством мера недопущения соответствующих общественно опасных деяний.

Средства осуществления задач уголовного права едины. В соответствии с ч. 2 ст. 2 УК РФ для осуществления задач Кодекс устанавливает основание и принципы уголовной ответственности, определяет, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями, и устанавливает виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера за совершение преступлений.

Формально получается, что, если преступление все-таки совершается, в дальнейшем перед уголовным правом никаких задач не встает, ничего не требует исполнения, разрешения. Между тем перед наказанием в ч. 2 ст. 43 УК РФ поставлены цели восстановления социальной справедливости и исправления осужденного. Тем самым нельзя не признать, что перед уголовным правом по существу стоит, по крайней мере, еще одна задача – воспитательная.

Воспитать означает, в частности, привить, внушить кому-нибудь что-нибудь. Определение, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями, и установление видов наказаний и иных мер уголовно-правового характера за совершение преступлений прививает, внушает, как не нужно себя вести.

§ 4. Принципы уголовного права

Принцип уголовного права – это руководящая идея, которой подчинены нормы уголовного права. Исходя из предписаний уголовного законодательства такими идеями являются: (а) законность, (б) равенство граждан перед законом, (в) вина, (г) справедливость и (д) гуманизм (ст. 3–7 УК РФ).

Правда, следует оговориться, что в наименовании главы 1 УК РФ называются принципы Уголовного кодекса РФ, а в ч. 2 ст. 2 – принципы уголовной ответственности. Все это можно считать синонимами принципов уголовного права.

Согласно принципу *законности* преступность деяния, а также его наказуемость и иные уголовно-правовые последствия определяются только настоящим Кодексом или nullum crimen, nulla poena sine lege. Как следствие применение уголовного закона по аналогии не допускается. В противном случае окажется, что не Уголовный кодекс определяет, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями, и устанавливает виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера за совершение преступлений (ч. 2 ст. 2 УК РФ).

Согласно принципу *равенства граждан перед законом* лица, совершившие преступления, равны перед законом и подлежат уголовной ответственности независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Причем речь идет о единстве основания уголовной ответственности и одинаковых обстоятельствах. Если же ответственность меняется или обстоятельства различны, то и равенства не будет.

Так, все подлежат ответственности за мошенничество независимо от должностного положения, но лица, не использующие его, – по ч. 1 ст. 159 УК РФ, а использующие – по ч. 3. Равенство в основании уголовной ответственности не предполагает равенство в размере.

Как правило, лица, совершившие преступления, подлежат уголовной ответственности независимо от пола. Напротив, лица, единолично совершившие насильственные действия сексуального характера в виде мужеложства или лесбиянства (ст. 132 УК РФ), подлежат уголовной ответственности в зависимости от пола. В первом случае это будут только мужчины, а в последнем – женщины. И ничего тут не поделать, ибо различны обстоятельства. Одни действия могут быть совершены лишь мужчинами, а другие – женщинами.

Согласно принципу *вины* лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина. Речь идет об уголовной ответственности лишь при наличии умысла и (или) неосторожности (ст. 25–27 УК РФ)

Напротив, объективное вменение, т.е. уголовная ответственность за невиновное причинение вреда, не допускается. Последнее установлено в ст. 28 УК РФ.

Согласно принципу *справедливости* наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, должны быть справедливыми, т.е. соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного. Так, общим началом назначения наказания в ч. 3 ст. 60 УК РФ назван учет характера и степени общественной опасности преступления и личности виновного, в том числе обстоятельств, смягчающих и отягчающих обстоятельств, а также влияния назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи.

Принципом справедливости охватывается и то, что никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление. Речь идет об известном правиле non bis in idem. Как результат в ч. 3 ст. 17 УК РФ сформулировано, что, если преступление предусмотрено общей и специальной нормами, совокупность преступлений отсутствует и уголовная ответственность наступает по специальной норме.

Согласно принципу *гуманизма* уголовное законодательство РФ обеспечивает безопасность человека. В изложенном предписании отражена хотя и важная, но одна грань гуманизма – в отношении потерпевшего от преступления. Ее недостаточно.

Не случайно в принцип гуманизма включено и то, что наказание и иные меры уголовно-правового характера, при-

меняемые к лицу, совершившему преступление, не могут иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства. Говоря иначе, гуманизм прилагается и к преступникам. Он требует применения более мягких мер уголовно-правового характера, даже чем минимально необходимые.

Именно на гуманизме основан учет таких смягчающих обстоятельств, как несовершеннолетие виновного, беременность, наличие малолетних детей у виновного (п. «б»—«г» ч. 1 ст. 61 УК РФ). Ведь они сами по себе не сказываются на общественной опасности ни преступления, ни личности виновного.

Конечно, фактически меры уголовно-правового характера причиняют страдания, но они не должны применяться именно ради этого. Например, в силу ч. 2 ст. 43 УК РФ наказание назначается в целях восстановления социальной справедливости, исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений.

Глава 2
УГОЛОВНЫЙ ЗАКОН

§ 1. Понятие уголовного закона

Из общей теории права известно, что любой закон есть разновидность нормативного правового акта. Вот он – родовой признак понятия уголовного закона.

Видовые признаки понятия должны ограничивать родовой признак, отражая специфику уголовного закона. Таковое происходит на двух уровнях.

Согласно ст. 71 Конституции РФ уголовное законодательство – предмет ведения РФ. Правда, на основании ст. 3 Конституции РФ уголовный закон может быть принят и на референдуме. Поскольку же к настоящему времени такого еще не было, первым видовым признаком уголовного закона допустимо считать его принятие высшим органом государственной власти.

Выведенный видовой признак описывает специфику уголовного закона лишь на уровне формы принятия. Этого недостаточно, ибо данная форма не уникальна.

Главная особенность уголовного закона – в его содержании. Он устанавливает основание и принципы уголовной ответственности, определяет, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями, и устанавливает виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера за совершение преступлений.

В сжатом виде второй видовой признак понятия уголовного закона – определение преступности и наказуемости общественно опасных деяний.

Итак, род и видовые отличия выявлены. Остается их соединить. Получается, что ***уголовный закон – это нормативный правовой акт, принимаемый высшим органом государственной власти и определяющий преступность и наказуемость общественно опасных деяний.***

В соответствии с ч. 1 ст. 1 УК РФ уголовное законодательство Российской Федерации состоит из настоящего Кодекса. Если уголовно-правовые положения отражены в иных нормативных актах (что имеет место и о чем будет говориться в дальнейшем), формально они – составная часть другого законодательства. Кстати, наличие в Уголовном кодексе неуголовно-правовых положений (что также имеет место и о чем также будет говориться в дальнейшем) – формальный показатель их вхождения в уголовное законодательство.

Конечно, могут приниматься и принимаются и другие уголовные законы или комплексные законы, имеющие уголовно-правовые предписания, но в отношении их в ч. 1 ст. 1 УК РФ сказано, что новые законы, предусматривающие уголовную ответственность, подлежат включению в настоящий Кодекс. Говоря иначе, в таких законах должно иметься указание на изменение или дополнение Уголовного кодекса их предписаниями. В противном случае они не способны действовать.

На основании ч. 2 ст. 1 УК РФ Кодекс основывается на Конституции РФ и общепризнанных принципах и нормах международного права. При их расхождении нужно исходить из ст. 15 Конституции РФ, согласно которой

«1. Конституция Российской Федерации имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации <...>

4. ...Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора».

Уголовный закон – довольно объемное и структурированное образование. Наибольшее значение имеет его деление на Общую и Особенную части.

Общую часть уголовного закона составляют основные предписания, определяющие преступность и наказуемость любого общественно опасного деяния. Она распространяется на каждый случай применения уголовного закона.

Особенную часть уголовного закона составляют специальные предписания, определяющие преступность и наказуемость отдельных общественно опасных деяний. Она распространяется лишь на конкретные случаи применения уголовного закона.

Общая и Особенная части уголовного закона в совокупности образуют органическое единство – отрасль российского законодательства. Общая часть уголовного закона распространяется на все положения Особенной части. Особенная часть уголовного закона не может быть применена без Общей части.

Так, при описании преступлений в Особенной части уголовного закона, как правило, не указываются признаки уголовно ответственного лица, но они есть в Общей части: физическое вменяемое лицо, достигшее соответствующего возраста (ст. 19–21 УК РФ). Также в Особенной части уголовного закона описываются не все показатели подлежащих назначению наказаний, но они имеются в Общей части (ст. 46–59 УК РФ). Без приведенных предписаний Общей части применить соответствующие положения Особенной части уголовного закона невозможно.

Однако и Общая, и Особенная части уголовного закона в свою очередь тоже довольно объемные и структурированные образования. Они делятся на разделы. Разделы состоят из глав. Главы включают статьи. Статьи обычно делятся на части. Части нередко содержат пункты. К статьям подчас даются примечания. Разделы, главы и статьи имеют наименования. Все названные элементы пронумерованы.

Выделение структурных элементов Общей и Особенной части уголовного закона и наименование многих из них облегчают нахождение искомых предписаний. Так, при поиске предписаний о наказании логично обратиться к разделу III УК РФ, а не к какому-либо другому.

Нумерация структурным элементам Общей и Особенной части уголовного закона дается для упрощения передачи информации. Скажем, ссылка на ч. 1 ст. 105 УК РФ соответствует законодательной формуле, согласно которой убийство – есть умышленное причинение смерти другому человеку.

В отличие от Общей части уголовного закона большинство статей его Особенной части имеет дополнительное деление. В них принято различать диспозиции и санкции. Последние регулируют соответственно преступления и наказания и чем-то принципиальным не отличаются от аналогичных элементов нормы уголовного права.

Диспозиция статьи Особенной части уголовного закона – это часть статьи, которая устанавливает специфические признаки преступления, подлежащего наказанию. ***Санкция*** статьи Особенной части уголовного закона – это часть статьи, которая устанавливает виды и размеры типового наказания за совершение преступления.

Диспозиции и санкции статей Особенной части уголовного закона весьма многообразны. И те и другие делятся на группы.

Диспозиции статей Особенной части уголовного закона классифицируются по ряду оснований. Во-первых, диспозиции различаются по способу отражения преступлений. Они бывают (а) простыми и (б) описательными.

Простыми являются диспозиции, в которых преступления только называются (ст. 126, 194, 240 и др. УК РФ). *Описательными* являются диспозиции, в которых раскрываются признаки преступлений (ст. 105, 158–163 и др. УК РФ).

Во-вторых, диспозиции различаются по месту нахождения признаков преступления. Они бывают (а) непосредственно определенными и (б) ссылочными.

Непосредственно определенными являются диспозиции, в которых прямо предусмотрены специфические признаки преступлений (таковых большинство). С*ылочными* являются диспозиции, в которых для установления части специфических признаков делается отсылка к диспозициям других статей Особенной части уголовного закона (ст. 112, 116, 116.1, 117 и др. УК РФ).

В-третьих, диспозиции различаются по характеру содержания. Они бывают (а) самодостаточными и (б) бланкетными.

Самодостаточными являются диспозиции, не упоминающие других нормативных правовых актов (ст. 131–135 и др. УК РФ). *Бланкетными* являются диспозиции, упоминающие другие нормативные правовые акты (ст. 143, 178, 264 и др. УК РФ).

В-четвертых, диспозиции различаются по числу включенных преступлений. Они бывают (а) единичными и (б) альтернативными.

Единичными являются диспозиции, включающие лишь одно преступление (ст. 105, 109, 126 и др. УК РФ). *Альтернативными* являются диспозиции, включающие несколько (два и более) преступлений (ст. 160, 167, 175 и др. УК РФ).

Деление диспозиций статей Особенной части уголовного закона выполняет двуединую задачу. С одной стороны, оно производится для отражения богатства подхода к ним законодателя. С другой стороны, оно осуществляется для обеспечения установления необходимых признаков преступлений, а, следовательно, их правильной квалификации.

Санкции статей Особенной части уголовного закона также классифицируются по нескольким основаниям. Во-первых, санкции различаются по содержащимся в них наказаниям. Они бывают а) простыми и б) кумулятивными.

Простыми являются санкции, содержащие лишь основные наказания. Таковыми считаются наказания, назначаемые самостоятельно. Они перечислены в ч. 1 и 2 ст. 45 УК РФ.

Простые санкции различаются по возможности выбора наказаний. Они бывают ($а^1$) единичными и ($а^2$) альтернативными.

Единичными являются простые санкции, включающие лишь одно основное наказание (ч. 1 ст. 111, ч. 2 ст. 112, ч. 2 ст. 117 и др. УК РФ). *Альтернативными* являются простые санкции, включающие несколько основных наказаний, только одно из которых подлежит применению (ч. 2 ст. 105, ст. 107–110 и др. УК РФ).

Кумулятивными являются санкции, содержащие основные и дополнительные наказания. Последними считаются наказания, назначаемые только совместно с основными. Перед их упоминанием в санкциях статей стоит предлог «с». Они перечислены в ч. 2 и 3 ст. 45 УК РФ. Между тем кумулятивные санкции неоднородны.

Кумулятивные санкции, с одной стороны, различаются по особенностям регулирования назначения дополнительных наказаний. Они бывают ($б^1$) обязательными и ($б^2$) факультативными.

Обязательными являются кумулятивные санкции, которые не предусматривают возможности неназначения дополнительных наказаний. После упоминания последних в санкциях отсутствует словосочетание «или без такового» (ч. 1 ст. 171.1, ч. 2 ст. 175, ч. 1 ст. 187 и др. УК РФ).

Факультативными являются кумулятивные санкции, которые предусматривают возможность неназначения дополнительных наказаний. После упоминания последних в санкциях используется словосочетание «или без такового» (ст. 155, 156, 162–165 и др. УК РФ).

Кумулятивные санкции, с другой стороны, различаются по числу дополнительных наказаний, возможных к применению. Они бывают ($б^1$) одинарными и ($б^2$) совмещенными.

Одинарными являются кумулятивные санкции, включающие лишь одно дополнительное наказание (ст. 105, ч. 2 и 3 ст. 109, ч. 2–4 ст. 111 и др. УК РФ). *Совмещенными*

являются кумулятивные санкции, включающие несколько дополнительных наказаний, могущих подлежать применению одновременно (ч. 3 и 4 ст. 158, ч. 3, 4, 6 и 7 ст. 159, ч. 3 и 4 ст. 160, ч. 2 и 3 ст. 161 и 163 и др. УК РФ).

Во-вторых, санкции различаются по характеру определения пределов наказаний. Они бывают а) полными и б) усеченными.

Полными являются санкции, в которых указаны и нижние, и верхние пределы наказания (ч. 2 ст. 117, ч. 3 ст. 127, ч. 1 ст. 131 и 132 и др. УК РФ). *Усеченными* являются санкции, в которых указаны только верхние пределы наказания (ст. 107–109 и др. УК РФ).

Деление санкций статей Особенной части уголовного закона, как и диспозиций, имеет двуединую задачу. С одной стороны, оно производится для отражения богатства подхода к ним законодателя. С другой стороны, оно осуществляется для обеспечения правильного назначения наказания. Ведь судье нужно постоянно решать, допустим ли выбор основных наказаний, нужно ли или только можно назначать дополнительные наказания, в каких пределах назначать наказания, и т.д. Кстати, отсутствующий в санкции нижний предел наказания следует искать в статье Общей части уголовного закона, регулирующий данный вид наказания (ст. 46–59 УК РФ).

§ 2. Действие уголовного закона во времени

Общее решение о действии уголовного закона во времени содержится в ч. 1 ст. 9 УК РФ. В ней сказано, что преступность и наказуемость деяния определяется уголовным законом, действовавшим во время совершения этого деяния.

Уголовный закон начинает свое действие с вступления в силу, а заканчивает – с ее утратой. Отсюда он является действующим в интервале от вступления в силу и до ее утраты.

Итак, если деяние совершено в период от вступления уголовного закона в силу и до утраты им этой силы, то оно подпадает под действие данного закона. Однако уголовный закон может быть изменен. В Уголовном кодексе предусмотрено два правила применения закона в таком случае:

1) временем совершения преступления признается время совершения общественно опасного действия (бездействия) независимо от времени наступления общественно опасных последствий (ч. 2 ст. 9 УК РФ);

2) уголовный закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу, а уголовный закон, устанавливающий преступность деяния, усиливающий наказание или иным образом ухудшающий положение лица, совершившего преступление, такой силы не имеет (ч. 1 ст. 10).

Правило, согласного которому временем совершения преступления признается время совершения общественно опасного действия (бездействия) независимо от времени наступления общественно опасных последствий, связано с тем, что в Особенной части Уголовного кодекса сформулировано две группы деяний. Одна из них представлена преступлениями, включающими и действия (бездействие), и последствия (убийства – смерть потерпевшего, хищения – ущерб собственнику или иному владельцу и т.п.). Причем последние могут наступить через более или менее значительный промежуток времени (скажем, человек иногда умирает, спустя несколько суток). Другая группа представлена преступлениями, включающими только действия (бездействие) без последствий (получение и дача взятки и т.п.). Вместе с тем приведенное различие не влияет на определение времени совершения преступления.

Время совершения любого преступления устанавливается единообразно. Им всегда будет время совершения общественно опасного действия (бездействия).

Стало быть, если общественно опасные последствия наступили при действии нового уголовного закона, подлежит применению закон, действовавший во время совершения общественно опасного действия (бездействия). Им будет, скажем, закон не времени наступления смерти при убийстве, а времени совершения действий по ее причинению.

Правило, согласного которому уголовный закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу, а уголовный закон, устанавливающий преступность деяния, усиливающий наказание или иным образом ухудшающий положение лица, совершившего преступление, такой силы не имеет, – исключение их общей направленности уголовного закона в отношении будущего поведения. Речь идет об ***обратной силе уголовного закона – распространении его на лиц, совершивших соответствующие деяния до его вступления в силу.***

Обратную силу имеют три вида законов. Это законы, (1) устраняющие преступность деяния, (2) смягчающие наказание и 3) иным образом улучшающие положение лица, совершившего преступление.

Уголовным законом, устраняющим преступность деяния, признается закон, декриминализирующий преступление (т.е. исключающий его из Особенной части Уголовного кодекса). Последняя может быть полной или частичной.

Если уголовный закон полностью декриминализовал соответствующее преступление, проблем с его применением не возникает. Он заменяет собой старый закон.

Другое дело – частичная декриминализация. В недекриминализованной части старый уголовный закон продолжает действовать. При этом соотношение старого и нового закона может иметь две формы: а) диспозиция нового закона уже старого и б) диспозиция нового закона уже старого в одной части, но шире в другой.

Если диспозиция нового уголовного закона уже старого, а совершенное при действии старого закона деяние не подпа-

дает под признаки нового закона, применяется именно он. Новый закон устраняет преступность соответствующих деяний и в этой части имеет обратную силу.

Если диспозиция нового уголовного закона уже старого в одной части, но шире в другой, а совершенное при действии старого закона деяние не подпадает под признаки нового закона, применяется именно он; при неподпадении деяния под признаки старого закона применяется уже он. Новый закон в этой части шире старого. Он тем самым устанавливает преступность деяния и в данной части не имеет обратной силы.

Уголовным законом, смягчающим наказание, признается закон, в котором (а) установлен менее строгий вид основного или дополнительного наказания либо (б) исключен более строгий вид основного или дополнительный вид наказания, либо (в) введен альтернативно менее строгий вид основного наказания или вместо обязательного к применению – факультативное дополнительное наказание, либо (г) уменьшен минимальный или максимальный размеры основного или дополнительного наказания. Понятно, что закон, в котором содержится хотя бы одно из приведенных изменений, имеет обратную силу.

В ч. 2 ст. 10 УК РФ содержится уточняющее положение о том, что если новый уголовный закон за деяние смягчает наказание, которое отбывается лицом, то это наказание подлежит сокращению в пределах, предусмотренных новым уголовным законом. Отмеченное предполагает применение общих начал назначения наказания, в силу которых в такого рода случаях смягчение наказания должно осуществляться с учетом всей совокупности предписаний Уголовного кодекса, т.е. не только Особенной его части, но и Общей. Говоря иначе, новое наказание должно быть пропорциональным старому, исходя из изменившейся санкции.

Уголовным законом, иным образом улучшающим положение лица, совершившего преступление, признается закон, не относящийся к определению преступности и наказуемости деяния, но облегчающий уголовно-правовое регулирование.

Таковым может быть, скажем, закон, расширяющий виды обстоятельств, исключающих преступность деяния, сокращающий перечень отягчающих обстоятельств, упрощающий освобождение от уголовной ответственности или от наказания, снижающий сроки погашения судимости.

Осталось, вроде бы, определиться с уголовными законами, не имеющими обратной силы: (1) устанавливающие преступность деяния, (2) усиливающие наказание и (3) иным образом ухудшающие положение лица, совершившего преступление. Правда, специально этим заниматься особой необходимости нет, ибо они – простая противоположность уже рассмотренных законов, имеющих обратную силу.

§ 3. Действие уголовного закона в пространстве

Действие уголовного закона в пространстве основано на двух требованиях: (а) территориальности и (б) гражданства. Первое требование относится к действию уголовного закона в отношении лиц, совершивших преступления на территории РФ. Второе требование относится к действию уголовного закона в отношении лиц, совершивших преступления вне пределов РФ.

Требование ***территориальности*** для действия уголовного закона в пространстве согласно ч. 1 ст. 11 УК РФ означает, что «лицо, совершившее преступление на территории Российской Федерации, подлежит уголовной ответственности по настоящему Кодексу». Оно имеет исключение.

В изъятие из требования территориальности действует правило иммунитета. В соответствии с ч. 4 ст. 11 УК РФ вопрос об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств и иных граждан, которые пользуются иммунитетом, в случае совершения этими лицами преступления на территории Российской Федерации решается в соответствии с нормами международного права.

Иммунитет (от лат. immunitas – освобождение от чего-либо) – это исключительное право не подлежать действию

закона. Обычно лица, им пользующиеся, не подлежат уголовной ответственности. Как с ними поступают, – вопрос не уголовного закона.

Территория РФ в соответствии со ст. 67 Конституции РФ включает «территории ее субъектов, внутренние воды и территориальное море, воздушное пространство над ними». В ч. 2 ст. 11 УК РФ специально подчеркнуто, что преступления, совершенные в пределах территориального моря или воздушного пространства РФ признаются совершенными на территории РФ. После Конституции уголовному закону в принципе здесь признавать нечего.

Одновременно в ч. 2 ст. 11 УК РФ содержится положение о том, что действие настоящего Кодекса распространяется также на преступления, совершенные на континентальном шельфе и в исключительной экономической зоне РФ. Последние Конституция РФ не относит к составу территории РФ. Поэтому для признания действия российского уголовного закона в отношении преступлений, на них совершенных, без особой оговорки было не обойтись.

В ч. 3 ст. 11 УК РФ установлено еще два случая действия уголовного закона в отношении преступлений, совершенных вне территории РФ:

во-первых, лицо, совершившее преступление на судне, приписанном к порту РФ, находящемся в открытом водном или воздушном пространстве вне пределов РФ подлежит уголовной ответственности по настоящему Кодексу, если иное не предусмотрено международным договором РФ. Данное положение относится исключительно к гражданским судам;

во-вторых, по Кодексу уголовную ответственность несет также лицо, совершившее преступление на военном корабле или военном воздушном судне РФ независимо от места их нахождения. Следует заметить, что действие российского уголовного закона в отношении преступлений, совершенных на данном корабле или судне, шире, чем в отношении преступлений, совершенных на гражданском судне.

С одной стороны, применительно к военным кораблям и воздушным судам не действует оговорка, – если иное не предусмотрено международным договором РФ. С другой стороны, применительно к ним не действует ограничение места их нахождения (открытое водное или воздушное пространство).

В ст. 11 УК РФ нет правила, корреспондирующего ч. 2 ст. 9. Между тем ответ на вопрос, когда преступление следует считать совершенным на территории действия Уголовного кодекса Российской Федерации, важен уже потому, что, как отмечалось ранее, в Особенной части Уголовного кодекса сформулировано две группы деяний. Одни из них не включают общественно опасные последствия, а другие включают их.

В отношении преступлений, включающих только общественно опасные действия (бездействия) без общественно опасных последствий, все довольно просто. Они совершаются исключительно путем совершения соответствующих действий (бездействия). Значит, если они совершены на территории действия Уголовного кодекса Российской Федерации, та и будут территорией совершения преступления.

Не слишком сложно ответить на поставленный вопрос и в отношении преступлений, включающих и общественно опасные действия (бездействие), и общественно опасные последствия. Последние, разумеется, могут наступить на другой территории, нежели та, на которой были совершены действия (бездействие). Однако это влиять на территорию совершения преступления не может.

В соответствии с ч. 2 ст. 9 УК РФ временем совершения преступления признается время совершения общественно опасного действия (бездействия) независимо от времени наступления общественно опасных последствий. Иное решение относительно территории совершения преступления не допустимо.

С одной стороны, время и территория совершения преступления – условия действия уголовного закона.

Вряд ли они могут в соответствующей части пониматься по-разному, исходя лишь из различия сфер приложения. Термин «совершение преступления» везде, где он использован в Уголовном кодексе, подлежит одинаковому толкованию. Иное чревато нарушением принципа законности (ст. 3 УК РФ).

С другой стороны, в данное время можно находиться только на данной территории и нигде больше. Стало быть, время и территория совершения преступления должны определяться единообразно и *территорией совершения преступления следует считать территорию совершения общественно опасного действия (бездействия) независимо от территории наступления общественно опасных последствий.*

Требование ***гражданства*** для действия уголовного закона в пространстве урегулировано в ст. 12 УК РФ. В ней выделено три группы лиц, различающихся условиями наступления ответственности по настоящему Кодексу.

Для наступления ответственности по Уголовному кодексу РФ совершивших преступления вне ее пределов *граждан РФ и постоянно проживающих в ней лиц без гражданства* в ч. 1 ст. 12 УК РФ сформулировано два условия: (а) совершение преступления против интересов, охраняемых Уголовным кодексом РФ, и (б) отсутствие по данному преступлению решения суда иностранного государства. Первое условие означает, что непризнание соответствующего деяния преступлением в иностранном государстве на ответственность по Уголовному кодексу РФ влияния не оказывает.

Второе условие означает, что при наличии решения суда иностранного государства ответственность по Уголовному кодексу Российской Федерации исключается. Все дело в положении ч. 2 ст. 6 УК РФ, согласно которому никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление.

Для наступления ответственности по Уголовному кодексу РФ совершивших преступления на территории

иностранного государства *военнослужащих воинских частей РФ, дислоцирующихся за ее пределами*, в ч. 2 ст. 12 УК РФ сформулировано только одно условие, – если иное не предусмотрено международным договором РФ. Получается, что по букве закона, если соответствующие военнослужащие совершают преступления вне пределов РФ и иностранных государств (в открытом водном и воздушном пространстве), уголовная ответственность может наступать лишь при наличии условий, предусмотренных ч. 1 или 3 ст. 12 УК РФ.

Нетрудно заметить, что в ч. 2 ст. 12 УК РФ нет оговорки о влиянии на уголовную ответственность решения иностранного государства. Это не означает допустимость ее несения дважды за одно и то же преступление, ибо не отменяется цитированное выше положение ч. 2 ст. 6 УК РФ.

Для наступления ответственности по Уголовному кодексу РФ совершивших преступления вне ее пределов *иностранных граждан и лиц без гражданства, не проживающих постоянно в РФ*, в ч. 3 ст. 12 УК РФ сформулировано три условия: (а) направленность преступления против интересов РФ, ее гражданина или проживающего в ней постоянно лица без гражданства либо в случаях, предусмотренных международным договором РФ, (б) отсутствие осуждения в иностранном государстве и (в) привлечение к уголовной ответственности на территории РФ. Особой оговорки заслуживает только первое условие. В отличие от ч. 1 ст. 12 УК РФ в нем конкретизированы интересы, против которых должны быть направлены преступления.

Поскольку ст. 12 УК РФ регулирует вопросы совершения преступлений вне пределов действия российского уголовного закона, встает вопрос о возможности выдачи лиц, совершивших такие преступления, иностранным государствам. Он решается в ст. 13 УК РФ. Уголовный кодекс занимает разную позицию по поводу ***выдачи лиц, совершивших преступления***, в отношении, с одной стороны, граждан РФ, а с другой – иностранных граждан и лиц без гражданства.

На основании ч. 1 ст. 13 УК РФ граждане РФ, совершившие преступление на территории иностранного государства, не подлежат выдаче этому государству. Данная позиция – следствие принципиальной линии государства, изложенной в ч. 1 ст. 61 Конституции РФ, согласно которой гражданин РФ не может быть выдан другому государству.

Напротив, в соответствии с ч. 2 ст. 13 УК РФ иностранные граждане и лица без гражданства, совершившие преступление вне пределов РФ и находящиеся на территории РФ, могут быть выданы иностранному государству для привлечения к уголовной ответственности или отбывания наказания в соответствии с международным договором РФ. Причем нужно иметь в виду, что согласно ч. 2 ст. 63 Конституции в РФ не допускается выдача другим государствам лиц, преследуемых за политические убеждения, а также за действия (или бездействие), не признаваемые в РФ преступлением.

§ 4. Толкование уголовного закона

Текст уголовного закона состоит из предложений, слов и знаков препинания. Их использование определенным образом предполагает уяснение (для себя) и (или) разъяснение (для других) содержания уголовного закона. Таким образом, под ***толкованием уголовного закона понимается уяснение и (или) разъяснение его содержания.***

Толкование уголовного закона – сложная деятельность. Она осуществляется при помощи различных приемов, приводит к различным результатам и производится различными субъектами.

По приемам толкование уголовного закона бывает (1) грамматическим и (2) систематическим. При этом происходит соблюдение правил логики и выбирается наиболее мягкий, благоприятный для лица, совершившего преступление, вариант толкования (in dubio pro reo).

Грамматическое толкование представляет собой использование для понимания уголовного закона действующих правил лексики, орфографии, морфологии,

синтаксиса и пунктуации русского языка. Примерами такого толкования может служить понимание употребления законодателем союзов «или» («либо»), а также «и». Первый из них – разделительный, свидетельствующий об альтернативе, тогда как последний – соединительный, свидетельствующий о совокупности.

Систематическое толкование представляет собой использование для понимания уголовного закона других предписаний Уголовного кодекса или отраслей законодательства. Так, понятие убийства в ст. 106–108 УК РФ не может быть раскрыто без обращения к ч. 1 ст. 105, а понятия, употребленные в ст. 169–200.5 УК РФ, требуют обращения к гражданскому, налоговому и иному отраслевому законодательству.

По достигнутому результату толкование уголовного закона бывает 1) буквальным и 2) небуквальным. Исходной точкой является текст уголовного закона.

Буквальное толкование уголовного закона происходит тогда, когда его понимание не расходится с его текстом. *Небуквальное* толкование происходит тогда, когда его понимание расходится с текстом.

Небуквальное толкование уголовного закона неодинаково по объему. В зависимости от направлений расхождения с текстом оно бывает (а) ограничительным и (б) расширительным.

Ограничительное толкование уголовного закона приводит к суженному пониманию текста. *Расширительное* толкование приводит к раздвинутому пониманию текста.

Все виды толкования уголовного закона по результату наглядно иллюстрируются пониманием признака «заранее» в разных статьях Уголовного кодекса. Обращает на себя внимание, что законодатель использовал упомянутый признак трижды: первый раз – при обрисовке фигуры пособника (ч. 5 ст. 33 УК РФ), второй – группы лиц по предварительному сговору (ч. 2 ст. 35), третий – укрывательства преступлений (ст. 316).

Слово «заранее» раскрывается как за некоторое время до чего-нибудь, раньше. В уголовном же праве заранее применительно к видам соучастников и формам соучастия понимается различным образом.

В отношении пособника (ч. 5 ст. 33 УК РФ) заранее означает – до окончания совершения преступления. Применительно к группе лиц по предварительному сговору (ч. 2 ст. 35 УК РФ) заранее означает – до начала совершения преступления.

Если последнее толкование считать буквальным (а иного и быть не может, ибо в противном случае пропадет группа лиц, которая совершает преступление без предварительного сговора, – ч. 1 ст. 35 УК РФ), то первое – будет явно расширительным. Причем оно ведет к ограничительному толкованию заранее не обещанного укрывательства особо тяжких преступлений (ст. 316 УК РФ). Последнее становится возможным только после совершения преступления.

По субъектам толкование уголовного закона делится на (1) официальное и (2) неофициальное. Первое представлено правоохранительными органами и должностными лицами. Последнее – частными.

Официальное толкование уголовного закона бывает (а) судебным и (б) несудебным. *Судебное* толкование осуществляется Конституционным Судом РФ и судами общей юрисдикции.

Суды общей юрисдикции толкуют уголовный закон в двух формах:

с одной стороны, при рассмотрении конкретных уголовных дел. Оно дается судом любой инстанции. Избранные решения регулярно публикуются в «Бюллетене Верховного Суда Российской Федерации». Они ориентируют общероссийскую судебную практику в вопросах применения уголовных законов по конкретным делам;

с другой стороны, в форме постановлений Пленума Верховного Суда РФ. Они обобщают судебную практику и дают

рекомендации по надлежащему применению уголовного закона.

Несудебное толкование уголовного закона осуществляют прокуроры, следователи, лица, производящие дознание. Причем они должны учитывать судебное толкование.

Неофициальное толкование уголовного закона бывает (а) научным и (б) обыденным. Первое – сфера деятельности ученых и специалистов, последнее – остальных частных лиц.

Научное толкование уголовного закона дается, главным образом, в теории уголовного права. Оно определяется авторитетом ученого (специалиста) и может быть использовано при официальном толковании уголовного закона.

Обыденное толкование уголовного закона дается любым другим человеком, по какой-либо причине обращающимся к Уголовному кодексу. Поскольку здесь речь идет о неспециалисте, велика возможность ошибочного понимания текста.

Глава 3
ПРЕСТУПЛЕНИЕ

§ 1. Понятие преступления

Закон (ч. 1 ст. 14 УК РФ) позволяет выделить четыре признака понятия преступления. Родовой признак – деяние. Видовые признаки: (а) виновность, (б) общественная опасность и (в) запрещенность Уголовным кодексом под угрозой наказания.

В принципе *деяние* – действие, поступок, свершение. Для уголовного права такое решение узко. В нем деяние, скорее всего, есть правонарушение. Не случайно в общей теории права преступление – разновидность правонарушения.

Признак *виновности* – проявление присущего уголовному праву субъективного вменения. Как отражено в ч. 1 ст. 5 УК РФ, лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина. Причем согласно ч. 1 ст. 24 УК РФ виновным в совершении преступления признается лицо, совершившее деяние умышленно или по неосторожности», что регулируется соответственно в ст. 25 и 26. Других вариантов виновности уголовное законодательство не предусматривает. Даже преступление, совершенное с двумя формами вины, в целом признается совершенным умышленно (ст. 27 УК РФ).

Наоборот, на основании ч. 2 ст. 5 УК РФ объективное вменение, т.е. уголовная ответственность за невиновное причинение вреда не допускается. Само невиновное причинение вреда раскрывается в ст. 28 УК РФ и лежит за пределами умысла и неосторожности.

Признак *общественной опасности* – следствие того, что в соответствии с ч. 2 ст. 2 УК Кодекс прежде всего определяет, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями. В результате общественной опасностью следует считать вредоносность деяния личности, обществу или государству.

Общественная опасность – это материальный признак понятия преступления, отражающий причинение или создание угрозы причинения вреда личности, обществу или государству. Через посредство его становится понятным, почему деяние признается преступлением.

На основании ч. 2 ст. 2 УК РФ преступления отбираются из числа деяний, опасных для личности, общества или государства. Значит, необходим критерий отбора. Он отражен в ч. 2 ст. 14 УК РФ.

Согласно закону не является преступлением действие (бездействие), хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного настоящим Кодексом, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности. Действие (бездействие), в силу малозначительности не представляющее общественной опасности, принято называть малозначительным деянием.

Получается, что отличие преступлений от малозначительных деяний заключается в том, что первые общественно опасны, а вторые – либо не общественно опасны, либо недостаточно общественно опасны. Например, производство хирургом операции не представляет общественной опасности, хотя внешне похоже на причинение вреда здоровью (ст. 111–118 УК РФ), а хищение авторучки, зажигалки, бутылки воды и т.п. не столь ценных

предметов хотя и общественно опасно – потому-то и может повлечь административную ответственность (ст. 7.27 КоАП РФ), – но недостаточно для преступлений.

По отношению к последнему нужно иметь в виду, что вредоносностью обладают любые деяния, за совершение которых установлена ответственность. Иначе для последней нет никаких оснований. Только эта вредоносность бывает разная: одна, когда человек неправильно переходит проезжую часть дороги, иная, когда он убивает другого человека.

Преступлению присуща существенная вредоносность. Ее то и должен уловить законодатель при отборе из всех опасных для личности, общества или государства деяний тех, которые действительно следует назвать преступлениями.

Правда, и преступления имеют неодинаковую общественную опасность. Это становится более чем очевидно, если сравнить, например, убийство и отказ в предоставлении гражданину информации (ст. 105 и 140 УК РФ). В то же время в данном случае речь идет исключительно о количественном своеобразии в рамках одного качества, уровня общественной опасности. Каждое преступление повышенно общественно опасно.

Общественная опасность преступлений – величина переменная. С течением времени она может преображаться: понижаться или повышаться и даже исчезать либо появляться. Внешним свидетельством преобразований являются изменения уголовного закона: снижение или повышение наказуемости преступлений, исключение или установление таковой.

Между тем все отмеченное только подтверждает, что преступление – это лишь повышенно общественно опасное деяние. Пока деяние обладает такой общественной опасностью, оно сохраняется в Уголовном кодексе, пусть и со сменой наказуемости. Как только деяние утрачивает необходимый размер общественной опасности, оно ис-

ключается из Уголовного кодекса. Напротив, лишь деяние достигает повышенной общественной опасности, оно включается в Уголовный кодекс.

Признак *запрещенности Уголовным кодексом под угрозой наказания* – следствие того, что только Кодекс определяет, какие деяния признаются преступлениями и устанавливает за их совершение виды наказания (ч. 2 ст. 2 УК РФ). Буквально – это указание в уголовном законодательстве на недозволенность деяния, подкрепляющееся установлением его наказуемости (кратко – уголовная противоправность).

Запреты под угрозой наказания предусмотрены в Особенной части уголовного законодательства. В соответствии с ч. 2 ст. 2 УК РФ в диспозициях статей определяется, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями, а в санкциях – устанавливаются виды наказаний за совершение преступлений.

Запрещенность Уголовным кодексом под угрозой наказания – формальный признак, отражающий противоправность преступления. Через посредство его становится понятным, когда деяние признается преступлением. Отсюда, если причинение по неосторожности легкого и средней тяжести вреда здоровью человека не запрещено в Уголовном кодексе под угрозой наказания, преступлением такое деяние не являются.

Получается, что специфика понятия преступления полностью отражается тремя обозначенными видовыми признаками. Отсюда нельзя не признать, что они – единственные и достаточные для признания деяния преступлением. Единственные, потому что при отсутствии любого из них деяние преступлением признаваться не может. Достаточные, потому что для определения преступления не требуется других признаков.

Выходит, что в понятии преступления видовые признаки равно обязательны. И это не случайно. Обществен-

ная опасность – свойство, присущее самому деянию. Виновность и запрещенность Уголовным кодексом под угрозой наказания – свойства, придаваемые деянию законодателем.

§ 2. Виды преступлений

Глава 3 УК РФ посвящена понятию и видам преступлений и включает статьи с 14 по 18. В ст. 14 УК РФ изложено понятие преступления. Логично считать, что в остальных статьях упомянутой главы как раз и даны виды преступлений.

Действительно, в ст. 15 УК РФ регулируются категории преступлений как их виды, различающиеся по *характеру и степени общественной опасности*. Категорий преступлений четыре: а) преступления небольшой тяжести, б) преступления средней тяжести, в) тяжкие преступления и г) особо тяжкие преступления (ч. 1 ст. 15 УК РФ). В соответствии с ч. 2–5 ст. 15 УК РФ

- преступлениями небольшой тяжести признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное настоящим Кодексом, не превышает трех лет лишения свободы;
- преступлениями средней тяжести признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное настоящим Кодексом, не превышает пяти лет лишения свободы, и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное настоящим Кодексом, превышает три года лишения свободы;
- тяжкими преступлениями признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное настоящим Кодексом, не превышает десяти лет лишения свободы;

– особо тяжкими преступлениями признаются умышленные деяния, за совершение которых настоящим Кодексом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше десяти лет или более строгое наказание.

В приведенных предписаниях законодатель не отходит от заявленного критерия разделения категорий преступления. Дело в том, что нормативным выражением характера и степени общественной опасности преступления, если пренебречь личностью виновного, является именно наказуемость. Потому-то в ч. 2–5 ст. 15 УК РФ категории преступлений вычленены прежде всего по размерам наказаний за их совершение. Дополнительным критерием стала форма вины (умысел или неосторожность).

Категоризация преступлений в ст. 15 УК РФ имеет две особенности. Первая из них – в отражении форм вины, вторая – в обозначении пределов наказуемости преступлений.

Для одних категорий преступлений имеют значение обе формы вины, для других – одна. Две категории включают и умышленные, и неосторожные деяния и две – лишь умышленные. Преступления небольшой и средней тяжести бывают как умышленными, так и неосторожными. Тяжкие и особо тяжкие преступления бывают только умышленными. Получается, что неосторожные преступления не могут быть даже тяжкими.

Для одних категорий преступлений имеет значение лишь верхний предел наказуемости, для других – только нижний. Преступления небольшой тяжести влекут наказание до трех лет лишения свободы, умышленные преступления средней тяжести – до пяти лет, тяжкие преступления – до десяти лет. Напротив, неосторожные преступления средней тяжести наказываются свыше трех лет лишения свободы, особо тяжкие – свыше десяти лет.

Получается, что по показателям нижнего предела наказуемости некоторые категории преступлений совпадают. В результате Особенной части уголовного законодательства присущи санкции с наказаниями до пяти, десяти и даже пятнадцати лет лишения свободы (например, соответственно ст. 153, ч. 2 ст. 201, ч. 4 ст. 111 УК РФ).

Анализ санкций статей Особенной части уголовного законодательства показывает, что неосторожные преступления средней тяжести наказываются на срок не свыше десяти лет лишения свободы. С учетом ст. 56, 57 и 59 УК РФ верхним пределом наказуемости особо тяжких преступлений будет двадцать лет лишение свободы, пожизненное лишение свободы или смертная казнь.

В ч. 6 ст. 15 УК РФ законодатель разрешил изменять категорию, к которой относится совершенное преступление. Причем это может происходить лишь в благоприятную для виновного сторону и не более чем на одну категорию (с преступления средней тяжести на преступление небольшой тяжести, с тяжкого преступления на преступление средней тяжести, с особо тяжкого преступления на тяжкое преступление).

Изменение категории преступления происходит с учетом «фактических обстоятельств преступления и степени его общественной опасности». Они должны свидетельствовать, что в данном конкретном случае общественная опасность совершенного деяния не достигает типового уровня, характерного для преступлений той категории, к которой отнес его законодатель. Это основание изменения категории преступления.

Основание изменения категории преступления срабатывает только в определенных условиях. Они делятся на (1) общие и (2) специальные.

Общие условия относятся к любому случаю изменения категории преступления. Ими является (а) наличие смягчающих наказание обстоятельств и (б) отсутствие отягчающих наказание обстоятельств. Первые отражены в ст. 62 УК РФ, последние – в ст. 63.

Специальные условия относятся к отдельным категориям преступлений. На основании закона понижение категории преступления допустимо, если за совершение преступления, указанного

- в ч. 3 ст. 15 УК РФ, осужденному назначено наказание, не превышающее трех лет лишения свободы, или другое более мягкое наказание;
- в ч. 4 приведенной статьи, осужденному назначено наказание, не превышающее пяти лет лишения свободы, или другое более мягкое наказание;
- в ч. 5 той же статьи, осужденному назначено наказание, не превышающее семи лет лишения свободы.

Изменение категории преступления должно влиять на решение правоприменительных вопросов, возникающих после назначения вида и размера наказания. Речь может идти об определении вида исправительного учреждения при назначении лишения свободы (ст. 58 УК РФ), освобождении от наказания (ст. 73, 79, 80, 82, 83, 92), судимости (ст. 86) и т.п. случаях.

Роль категорий преступлений заключается в том, что с их помощью облегчается уголовно-правовое регулирование. Благодаря им, вместо составления в соответствующих случаях перечней преступлений (как в ч. 2 ст. 20, ч. 5 ст. 92 и п. «а» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ) достаточно просто назвать именно категории.

В Общей части уголовного законодательства категории преступлений отражены при регламентации рецидива преступлений (ст. 18 УК РФ), приготовления к преступлению (ст. 30), соучастия в преступлении (ст. 35), наказания (ст. 46, 48, 57–59) и его назначения (ст. 61, 69), освобождения от уголовной ответственности (ст. 75, 76, 76.1, 78) и наказания (ст. 73, 79, 80, 82, 83), судимости (ст. 86), а также уголовной ответственности несовершеннолетних (ст. 88, 90, 92, 93). В Особенной части уголовного законодательства они упомянуты в ст. 128.1, 150,

210, 298.1, 299, 303, 306, 307, 316 и 325.1 УК РФ. Таким образом, они явно нужны Уголовному кодексу.

Вместе с тем категориями преступлений их виды не исчерпываются. В ст. 17 УК РФ отражена совокупность преступлений, а в ст. 18 – рецидив преступлений. Они включают по несколько преступлений. Отсюда преступления должны различаться *по их числу*.

Первая группа – единичные преступления (в Общей части Уголовного кодекса они не регулируются, а представлены в его Особенной части). Вторая группа – множественность преступлений (таким образом она в Уголовном кодексе прямо не обозначена).

Преступления, входящие во вторую группу, неоднородны. Они в свою очередь различаются по характеру сочетания деяний.

Первая подгруппа – совокупность преступлений (ст. 17 УК РФ). Вторая подгруппа – рецидив преступлений (ст. 18 УК РФ).

В главе 6 УК РФ появляется оконченное и неоконченное преступление, которые также нельзя не считать видами преступлений. Они различаются *по степени их завершенности*.

Первая группа – оконченные преступления (ч. 1 ст. 29 УК РФ). Вторая группа – неоконченные преступления (ч. 2 ст. 29 УК РФ).

Преступления, входящие во вторую группу, неоднородны. Они сами различаются по степени незавершенности.

Первая подгруппа – приготовления к преступлению (ч. 1 ст. 30 УК РФ). Вторая подгруппа – покушения на преступление (ч. 3 ст. 30 УК РФ).

В главе 7 УК РФ описывается соучастие в преступлении, как деятельность нескольких лиц. Тем самым преступления должны различаться *по количеству лиц, их совершивших*.

Первая группа – преступления, совершенные единолично (в Общей части Уголовного кодекса они особо не

регулируется, а представлены в его Особенной части). Вторая группа – преступления, совершенные в соучастии (ст. 32 УК РФ).

Преступления, входящие во вторую группу, неоднородны. Они дополнительно различаются по характеру совместности участия в деянии.

Первая подгруппа – преступления, совершенные при ролевом соучастии (ст. 33 УК РФ). Вторая подгруппа – преступления, совершенные преступной группой (ст. 35 УК РФ).

Глава 4
СОСТАВ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

§ 1. Понятие состава преступления

Отдельные деяния запрещаются Уголовным кодексом под угрозой наказания путем указания признаков преступлений. Они-то и образуют состав преступления.

Термин «состав преступления» не часто используется в Общей части уголовного законодательства. Он отражен только в ст. 8, 29, 31 и 76.1 УК РФ. Однако его роль весьма существенна. Помимо него, прежде всего никак не определить, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями (ч. 2 ст. 2 УК РФ).

Определение преступности деяния происходит, как правило, в первых частях статей Особенной части Уголовного кодекса. В них действительно содержатся признаки, с помощью которых общественно опасные деяния признаются преступлениями. Например, в ч. 1 ст. 214 УК РФ установлено, что вандализм – есть осквернение зданий или сооружений, порча имущества на общественном транспорте или в иных общественных местах.

Вместе с тем в статьях Особенной части Уголовного законодательства часто имеются не только первые, но и последующие части (вторые, третьи и т.д.). В них тоже включаются признаки преступлений. Скажем, в ч. 2 ст. 214 УК РФ указано на те же деяния, совершенные 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.

В то же время признаки следующих за первой частей статей Особенной части Уголовного кодекса не нужны для признания общественно опасных деяний преступлениями. Для этого достаточны признаки именно первых частей статей Особенной части уголовного законодательства.

Так, для признания вандализма преступлением безразличны признаки ч. 2 ст. 214 УК РФ. Для этого вполне хватит признаков ч. 1, в которой раскрыта сущность вандализма. Не случайно в ч. 2 говорится о тех же деяниях.

Признаки следующих за первой частей статей Особенной части Уголовного кодекса появляются для дифференциации (изменения) наказуемости соответствующих разновидностей общественно опасных деяний. Для того чтобы убедиться в сказанном, довольно сравнить санкции хотя бы ч. 1 и 2 ст. 214 УК РФ. Вандализм по ч. 1 наказывается штрафом в размере до 40 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех месяцев, либо обязательными работами на срок от ста двадцати до трехсот шестидесяти часов, либо исправительными работами на срок до одного года, либо арестом на срок до трех месяцев, а по ч. 2 – ограничением свободы на срок до трех лет, либо принудительными работами на срок до трех лет, либо лишением свободы на срок до трех лет.

Получается, что ***состав преступления – это предусмотренная уголовным законом совокупность признаков, с помощью которых общественно опасные деяния признаются преступлениями или дифференцируется их наказуемость.*** Между тем в сформулированной дефиниции заложено одно, но важное для понимания состава преступления неизвестное. Это его признак.

Очевидно, что признак состава преступления – признак общественно опасного деяния, возведенный в законода-

тельный ранг. Однако каждое деяние обладает множеством признаков. Понятно, что не все они становятся признаками состава преступления.

Например, Иванов в ночное время незаметно для охраны проник в административный корпус некоего предприятия, из помещения кассы изъял деньги, предназначенные для выплаты заработной платы работникам, и скрылся, чем причинил предприятию значительный материальный ущерб. Ясно, что речь идет о краже, но в ч. 1 ст. 158 УК РФ определено, что кража – есть тайное хищение чужого имущества. Легко заметить, что названные признаки деяния и состава преступления не совпадают.

Признаками состава преступления способны стать лишь существенные признаки общественно опасного деяния. Причем существенными являются только те признаки соответствующего деяния, которые:

а) присущи всем деяниям данного вида или их разновидности и

б) отграничивают данное деяние от других.

То, что существенными следует считать признаки, присущие всем общественно опасным деяниям данного вида, сомнения вряд ли вызывает. Признаки, присущие лишь разновидности деяния, – альтернативные. Каждый из них характерен только для одной разновидности деяния. Для другой характерен свой признак. Так, в ст. 160 УК РФ предусмотрены присвоение и растрата чужого имущества, вверенного виновному.

Наличие в Особенной части Уголовного кодекса признаков, не отграничивающих данное общественно опасное деяние от других, лишено всякого смысла. Они не могут играть никакой функциональной роли. Скажем, кража (ст. 158 УК РФ) отличается по признаку тайности от грабежа как открытого хищения чужого имущества (ст. 161), по признаку хищения – от уничтожения или повреждения чужого имущества (ст. 167), по признаку имущества – от похищения человека (ст. 126), а по признаку чужого – от самоуправства

как, в частности, самовольного, вопреки установленному порядку возврата своего имущества (ст. 330).

Несовпадение признаков общественно опасного деяния и состава преступления закономерно. Современный закон не должен отражать признаки конкретного деяния непосредственно. Если попробовать так поступить, то Уголовный кодекс превратится в многотомный фолиант, состоящий из тысяч статей, из которых будет очень сложно найти искомую.

В составе преступления находятся обобщенные, типизированные, обладающие более или менее высокой степенью абстракции признаки преступления. Не случайно при разъяснении признаков составов преступления они нередко понижаются до уровня признаков самих общественно опасных деяний. Так, тайными в составе кражи рассматриваются действия, совершенные (а) в отсутствие собственника или (б) иного владельца этого имущества, или (в) посторонних лиц либо (г) хотя и в их присутствии, но незаметно для них, а также, когда (д) указанные лица видели, что совершается хищение, однако виновный, исходя из окружающей обстановки, полагал, что действует тайно.

Итак, ***признак состава преступления – это предусмотренный уголовным законом в типизированном виде существенный признак общественно опасного деяния.*** Теперь следует уточнить, о каком составе преступления сейчас идет речь. Дело в том, что термином «состав преступления» охватывается два понятия: 1) состав отдельного преступления и 2) общий состав преступления.

В сущности, до сих пор говорилось исключительно о составе отдельного преступления. Правда, он изучается в основном в рамках Особенной части Уголовного кодекса.

Общий состав преступления изучается применительно к Общей части Уголовного законодательства. Он выводится из признаков всех составов отдельных преступлений.

Признаки составов отдельных преступлений, перечисленные в Особенной части уголовного законодательства,

лишь на первый взгляд выглядят как хаотичная, бессистемная масса. При более внимательном взгляде замечаются повторения: убийство, вред здоровью, хищение, умышленно, неосторожно, с применением насилия, с использованием служебного положения и т.п. При этом создается впечатление, что названные признаки можно определенным образом упорядочить, свести в соответствующие группы. Такая работа уже проделана. Все признаки составов отдельных преступлений объединены в четыре элемента:

1) объект преступления;

2) объективная сторона преступления. Признаки: а) общественно опасное поведение (действие и бездействие), б) общественно опасные последствия, в) причинная связь, г) способ, д) средства или орудия, е) место, ж) время и з) обстановка совершения преступления;

3) субъект преступления. Признаки: а) физическое лицо, б) достижение установленного возраста, в) вменяемость и г) специальные (должностное лицо, военнослужащий и т.д.);

4) субъективная сторона преступления. Признаки: (а) вина (умысел и неосторожность), (б) мотив, (в) цель и (г) аффект.

Упомянутые признаки объединены в общий состав преступления, потому что они не зависят от особенностей отдельных общественно опасных деяний. ***Общий состав преступления и есть совокупность отраженных в уголовном законе признаков, присущих всем общественно опасным деяниям или их более либо менее значительной части***.

Признаки общего состава преступления принято классифицировать не только по элементам, но и на другие группы. Так, признаки общего состава преступления еще различаются по частоте встречаемости. Названное основание позволяет выделить (а) обязательные и (б) факультативные признаки.

Обязательными являются признаки, присущие всем общественно опасным деяниям. Данную группу образуют объект преступления, общественно опасное поведение,

физическое лицо, достижение установленного возраста, вменяемость и вина. Без любого из них общий состав отсутствует.

Факультативными являются признаки, присущие лишь части общественно опасных деяний. Данную группу образуют признаки, не приведенные в предыдущей.

Вместе с тем в статьях Особенной части уголовного законодательства не часто встречаются не только факультативные, но и обязательные признаки общего состава преступления. Дело в том, что в статьях Особенной части Уголовного кодекса и в общем составе преступления содержатся разные признаки.

В статьях Особенной части уголовного законодательства находятся видовые признаки, которые присущи отдельным общественно опасным деяниям (убийствам, изнасилованиям, кражам, коммерческим подкупам и т.п.). В общем же составе преступления находятся родовые признаки, которые, как отмечалось, не зависят от особенностей отдельных общественно опасных деяний.

Признаки общего состава преступления выделяются за счет обобщения признаков всех общественно опасных деяний или более либо менее значительной их части. Так, способ совершения преступления – родовой признак, видовыми же являются общеопасный способ, применение насилия или угрозы его применения, использование служебного положения и т.д.

Отсюда деление на обязательные и факультативные относится лишь к родовым признакам. Все видовые признаки всегда обязательны. Скажем, цель – факультативный признак общего состава. Однако в составе кражи она обязательна. Согласно примечанию 1 к ст. 158 УК РФ в составе кражи, как и любого хищения, корыстная цель не присутствовать не может.

Общий состав преступления выделен в методологических, учебных целях, для удобства изучения уголовного права. Все повторяющееся – в его Общей части. Все спец-

ифическое – в его Особенной части. Как известно, кто берется за частные вопросы без предварительного решения общих, тот бессознательно для себя будет на каждом шагу натыкаться на последние.

На первый взгляд, признаки составов отдельных преступлений должны излагаться в статье Особенной части Уголовного кодекса. Вместе с тем все не так просто.

В ч. 1 ст. 158 УК РФ кража определена как тайное хищение чужого имущества. В законе названы следующие признаки состава преступления: во-первых, объект преступления – чужое имущество; во-вторых, общественно опасное действие – хищение, в-третьих, способ совершения преступления – тайно. И все. В то же время имеются и другие признаки кражи. Они содержатся в примечании к ст. 158 УК РФ и Общей части настоящего Кодекса. Так, субъект преступления устанавливается с помощью ст. 19–21 УК РФ, форма вины – ст. 24–26. Ими являются соответственно вменяемое физическое лицо, достигшее четырнадцатилетнего возраста, и прямой умысел. Последствия и цель кражи отражены в примечании 1 к ст. 158 УК РФ. Первыми называется ущерб собственнику или иному владельцу, последней – корысть.

Следовательно, при выявлении признаков состава отдельного преступления прежде всего, естественно, нужно обращать внимание на соответствующую статью Особенной части Уголовного кодекса. Между тем ею ограничиваться нельзя. Необходимо также принимать во внимание соответствующие положения Общей части Кодекса, а также примечания к статье Особенной части, если, разумеется, таковые имеются. Только совокупность всего названного позволит выявить полный перечень признаков состава преступления.

Более того, без Общей части уголовного законодательства вообще не обойтись при установлении составов неоконченного преступления и соучастия в преступлении. Особенная часть Уголовного кодекса рассчитана лишь на оконченные преступления (ч. 1 ст. 29 УК РФ), совершаемые исполнителем (ч. 2 ст. 33). Однако состав преступления,

разумеется, есть и в неоконченных преступлениях, и при соучастии в преступлении. Он только несколько специфичен и состоит из положений ст. 30 или 33 УК РФ и соответствующих статей Особенной части настоящего Кодекса.

Скажем, состав приготовления к так называемому простому убийству включает признаки, приведенные в ч. 1 ст. 30 и ч. 1 ст. 105 УК РФ, а, если речь идет о покушении, – в ч. 3 ст. 30 и ч. 1 ст. 105. Применительно к тому же преступлению состав общественно опасного поведения иных соучастников совмещает признаки, если это относится к организатору, ч. 3 ст. 33 и ч. 1 ст. 105 УК РФ, подстрекателю – ч. 4 ст. 33 и ч. 1 ст. 105, пособнику – ч. 5 ст. 33 и ч. 1 ст. 105. Ссылка на ст. 30 или 33 УК РФ как раз и подчеркивает специфику составов неоконченного преступления и поведения иных соучастников. Напротив, ее отсутствие означает состав оконченного преступления, совершенного исполнителем.

Стало быть, при выявлении признаков состава преступления без обращения к Общей части Уголовного кодекса не обойтись. Не выдели законодатель в ней признаки, относящиеся ко всем или многим составам, ему постоянно пришлось бы оговаривать их в статьях Особенной части Уголовного кодекса. В таком случае он превратился бы в уже упоминавшийся многотомный фолиант со всеми вытекающими последствиями.

§ 2. Виды составов преступления

В Уголовном кодексе содержатся многочисленные и весьма разнообразные составы преступлений. Все их виды могут быть соответствующим образом классифицированы.

Во-первых, составы преступлений различаются по способу описания признаков. Соответственно, выделяются (1) простые и (2) сложные составы.

Простыми являются составы, признаки которых не имеют структуры (ч. 1 ст. 105, ст. 109 и др. УК РФ). *Сложными* являются составы, признаки которых имеют структуру.

Сложные составы преступлений в свою очередь неоднородны. Последнее обусловлено особенностями структуры признаков. Тем самым среди сложных выделяются составы с (а) альтернативными и (б) совмещенными признаками.

Составы с *альтернативными признаками* содержат признаки, построенные по схеме «или/или» (ст. 106, ч. 1 ст. 111 и др. УК РФ). Составами *с совмещенными признаками* содержат признаки, построенные по схеме «и/и».

Составы преступлений с совмещенными признаками далеко неодинаковы. В них могут совмещаться различные признаки состава. В зависимости от вида совмещенного признака они бывают:

- с совмещенными объектами преступления (ст. 162 и др. УК РФ);
- с совмещенными общественно опасными действиями (ст. 131 и др.);
- с совмещенными общественно опасными последствиями (ч. 4 ст. 111 и др.);
- с совмещенными формами вины (ч. 3 ст. 123 и др.).

В зависимости от характера совмещения признаков те же составы бывают:

- *несоставными*, совмещающими деяния, не являющиеся самостоятельными преступлениями и являющиеся таковыми (ст. 131 и др. УК РФ);
- *составными*, совмещающими деяния, каждое из которых является самостоятельным преступлением (ч. 4 ст. 111 и др.).

Классификация составов преступлений по способу описания признаков не бесцельна. Она производится для отражения особенностей построения составов преступлений.

Во-вторых, составы преступлений различаются по их конструкции. Соответственно, выделяются (1) материальные и (2) нематериальные составы.

Материальными являются составы, в числе признаков которых имеются общественно опасные последствия (ст. 105, 158 и др. УК РФ). *Нематериальными* являются со-

ставы, в числе признаков которых отсутствуют общественно опасные последствия.

Нематериальные составы преступлений в свою очередь неоднородны. Последнее обусловлено особенностями описания общественно опасного поведения. Тем самым среди нематериальных выделяются (а) формальные и (б) и усеченные составы.

Формальными являются составы, в которых общественно опасное поведение описывается в полном объеме (ст. 120, 125 и др. УК РФ). *Усеченными* являются составы, в которых общественно опасное поведение описывается частично (ст. 162, 163 и др. УК РФ).

Классификация составов преступлений по их конструкции служит для отражения момента окончания соответствующих деяний. Им может быть наступление общественно опасных последствий или совершение общественно опасного поведения в зависимости от полноты его описания.

В-третьих, составы преступлений различаются по общественной опасности фиксируемых деяний. Соответственно, выделяются (1) основные и (2) дополнительные составы.

Основными являются составы, с помощью признаков которых общественно опасные деяния признаются преступлениями (как правило, они отражены в первых частях статей Особенной части Уголовного кодекса). *Дополнительными* являются составы, с помощью признаков которых дифференцируется наказуемость общественно опасных деяний.

Дополнительные составы преступлений в свою очередь неоднородны. Последнее обусловлено направлениями дифференциации наказуемости общественно опасных деяний. Тем самым среди дополнительных выделяются (а) квалифицированные и (б) и привилегированные составы.

Квалифицированными являются составы, с помощью признаков которых повышается наказуемость общественно опасных деяний (они отражены в следующих после первых частях статей Особенной части Уголовного кодекса). *Привилегированными* являются составы, с помощью признаков

которых понижается наказуемость общественно опасных деяний (ст. 106–108, 113 и 114 УК РФ).

Классификация составов преступлений по общественной опасности фиксируемых ими общественно опасных деяний отражает функциональное назначение составов преступлений. Они служат для определения преступности или дифференциации наказуемости в соответствующем направлении.

Глава 5
ОБЪЕКТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

§ 1. Понятие объекта преступления

Образно объект преступления – это мишень, в которую метит деяние. В самом общем виде он – то, на что направлено преступление, по поводу чего оно совершается, чему причиняет вред. Причем ясно, что объектом преступления может быть лишь то, что охраняется уголовным законом от преступных посягательств.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 УК РФ им охраняются права и свободы человека и гражданина, собственность, общественный порядок и общественная безопасность, окружающая среда, конституционный строй Российской Федерации. Многое из перечисленного отражено в наименованиях разделов и глав Особенной части Уголовного кодекса.

Хотя в названиях глав 17–19 УК РФ присутствуют указания на права и свободы человека и гражданина, возможность их быть объектом преступления вызывает сомнения. Право есть вид и мера возможного поведения. Свобода – возможность выбора вариантов поведения по собственному усмотрению. При этом следует иметь в виду, что между правами и свободами нет непереходимой грани. Право предполагает свободу выбора, а свобода – право усмотрения.

Самое замечательное то, что именно изложенное понимание прав и свобод человека и гражданина исключает на них посягательства. Направлять при совершении преступления свои усилия именно на последние не имеет особого смысла.

С одной стороны, чужие права и свободы никак не могут перейти к лицу, совершающему преступление. Они сами по себе неотделимы от того, кто ими обладает.

С другой стороны, чужим правам и свободам невозможно причинение вреда. Они при совершении соответствующего преступления объективно остаются у потерпевшего, хотя и не способны быть им реализованы.

Остальные объекты охраны Уголовным кодексом вполне могут стать объектами преступления. Их законодатель часто называет интересами.

В ч. 1 ст. 12 УК РФ говорится о преступлениях против интересов, охраняемых настоящим Кодексом. Его глава 23 посвящена преступлениям против интересов службы в коммерческих и иных организациях, а глава 30 предусматривает, в частности, преступления против интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления.

В русском языке под интересами понимаются нужды, потребности. Ими могут быть жизнь, здоровье, честь, достоинство, имущество, деятельность и т.п.

В отличие от ч. 1 ст. 12 УК РФ в других местах Кодекса отражены (а) интересы Российской Федерации, ее гражданина и постоянно проживающего в ней лица без гражданства (ч. 3 ст. 12), (б) законные интересы граждан или организаций и (в) охраняемые законом интересы общества или государства (ст. 201–203, 286, 287 и др.). Однако в любом случае речь идет об интересах одновременно и законных, и охраняемых законом. Незаконные интересы охранять законом – нонсенс.

В то же время обозначенные выше интересы специфичными именно для Уголовного кодекса не являют-

ся. Они важны и для других отраслей законодательства (особенно административного), а также норм морали. Отсюда объектом преступления должны быть интересы, охраняемые исключительно уголовным законом.

Уголовным законом, с одной стороны, охраняются самые разнообразные интересы. Причем для него не играет роли:

во-первых, сфера общественной жизни, к которой относится интерес. Чтобы убедиться в этом, достаточно обратиться хотя бы к наименованиям разделов Особенной части Уголовного кодекса (преступления против личности, в сфере экономики, против общественной безопасности и общественного порядка, государственной власти, военной службы, мира и безопасности человечества);

во-вторых, регламентация интереса другими отраслями законодательства. Так, собственность регулируется гражданским правом, а достоинство – моралью. Между тем они все равно охраняются уголовным законом (соответственно ст. 158–168 и 128.1 УК РФ).

Уголовным законом, с другой стороны, охраняются далеко не все интересы. Для него является важным, что интерес:

во-первых, поддается охране уголовным законом, т.е. является общезначимым. Не случайно не признаются преступлениями покушение на самоубийство, потребление алкоголя или наркотиков, а также добровольное мужеложство или лесбиянство между совершеннолетними. Чисто личностный или интимный характер происходящего исключает в таких и подобных ситуациях появление интереса, охраняемого уголовным законом;

во-вторых, требует охраны именно уголовным законом. Она необходима тогда, когда внутренние (собственные) методы соответствующей отрасли законодательства или норм морали оказываются недостаточными для защиты данного интереса;

в-третьих, имеет значение для государства. Иначе в Уголовном кодексе не появится соответствующего преступления.

Вред охраняемым уголовным законом интересам причиняется различными путями. Он может возникать путем отчуждения, уничтожения или повреждения интересов.

При отчуждении интересов потерпевший лишается возможности ими пользоваться и распоряжаться (например, своим имуществом при хищении или транспортным средством при угоне). При уничтожении интересов складывается одна из двух ситуаций: либо аналогичная отчуждению, но необратимая (скажем, похищенное имущество может быть возвращено собственнику, уничтоженное же – никогда), либо означающая смерть потерпевшего (при убийстве или причинении смерти по неосторожности).

При повреждении интересов потерпевший лишается возможности ими пользоваться и распоряжаться отчасти (в границах повреждения). При этом в отличие от отчуждения интересов в неповрежденной части у потерпевшего сохраняется возможность ими пользоваться и распоряжаться (в границах сохранности). Речь идет, допустим, о причинении вреда здоровью и повреждении имущества.

Если объектом преступления являются только соответствующие интересы, то потерпевшим смерть или вред здоровью причиняться, на первый взгляд, не должны. Как ни странно, они непосредственно страдают лишь попутно. Им вред никогда бы не был причинен, не будь они носителями некоторых интересов. Таковыми являются жизнь и здоровье. Их нельзя уничтожить или повредить без причинения потерпевшему соответственно смерти или вреда здоровью.

Итак, **объект преступления – это охраняемый уголовным законом интерес.** Поскольку объект преступления – элемент состава преступления, им нельзя считать объект конкретного преступления. Причем роль объекта преступления двоякая.

Во-первых, объект преступления позволяет разграничивать составы преступлений. Так, по нему от хищения чужого имущества (ст. 158 и др. УК РФ) отличаются (а) похищение человека (ст. 126), (б) хищение ядерных материалов или радиоактивных веществ (ст. 221), (в) оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. 226), (г) наркотических средств и психотропных веществ, а также растений, содержащих наркотические средства либо психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества (ст. 229), и (д) похищение документов, штампов, печатей, марок акцизного сбора, специальных марок или марок соответствия (ст. 325).

Во-вторых, во многом по объекту преступления строится система Особенной части Уголовного кодекса. При этом объект как элемент состава преступления называют непосредственным (или видовым).

Сходные непосредственные объекты объединяют преступления в группы. Объекты последних называют групповыми. Особенно их много в главе 22 УК РФ «Преступления в сфере экономической деятельности».

Сходные групповые объекты объединяют преступления в главы Особенной части Уголовного кодекса. Объекты последних называют родовыми.

Сходные родовые объекты объединяют преступления в разделы Особенной части Уголовного кодекса. Объекты последних называют межродовыми.

Межродовые объекты объединяют преступления в Особенную часть Уголовного кодекса. Объект последнего называют общим. Он приведен в ч. 1 ст. 2 УК РФ.

§ 2. Виды объектов преступления

Вопрос о видах объектов преступления встает в связи с тем, что нередко в одном составе преступления законодателем отражается одновременно несколько объектов.

Так, объектом грабежа может быть не только чужое имущество, но и здоровье человека (п. «г» ч. 2 ст. 161 УК РФ).

Причем при наличии в конкретном составе преступления нескольких объектов их роль неодинакова. Одни из них в первую очередь ставятся под охрану уголовным законом, а другие – лишь попутно. Отсюда среди объектов преступления различаются 1) основные и 2) дополнительные.

Основной объект – тот, для охраны которого специально сконструирован данный состав преступления. Основной объект преступления всегда находится в сфере родового объекта соответствующей главы Особенной части Уголовного кодекса.

Дополнительный объект – тот, который взят под охрану данным составом преступления только из-за взаимосвязи с основным объектом. Дополнительный объект относится к родовому объекту иной главы Особенной части Уголовного кодекса.

При определении вида объекта преступления немаловажное значение имеет место соответствующей статьи в системе Особенной части уголовного законодательства. Наконец, основному объекту преступления вред причиняется во всех случаях завершенного деяния.

Например, грабежом признается открытое хищение чужого имущества (ст. 161 УК РФ). Поскольку его состав сформулирован в главе 21 УК РФ о преступлениях против собственности, ясно, что он появился для охраны, прежде всего чужого имущества. Отсюда чужое имущество и есть основной объект. Как следствие, дополнительным объектом является здоровье. Оно охраняется главным образом главой 16 УК РФ о преступлениях против жизни и здоровья. К тому же здоровье отражено не в основном, а в квалифицированном составе преступления.

Вместе с тем деления объектов преступления на основной и дополнительный недостаточно. Все дело в том, что в отличие от основного дополнительные объекты не

однородны. Одним из них, как и основному объекту, вред завершенным преступлением причиняется всегда, другим – в отдельных случаях.

Скажем, в ст. 186 УК РФ преступлением признан сбыт поддельных денег или ценных бумаг. Основным его объектом являются интересы финансового рынка, но всегда причиняется вред и дополнительному объекту – чужому имуществу. Лицо в таком случае часто получает за подлинные деньги ничего не стоящие бумажки.

Иначе сформулирован ранее приведенный состав грабежа. При совершении соответствующего преступления вред здоровью как дополнительному объекту грабежа может не причиняться.

В ст. 216 УК РФ предусмотрено нарушение правил безопасности при ведении, строительных и иных работ, если это повлекло по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью человека либо крупного ущерба. Основным объектом преступления является безопасность ведения соответствующих работ, а дополнительным – здоровье и чужое имущество. Соответственно, в конкретном случае совершения преступления вред одному из последних может не причиняться.

Из сказанного следует, что по степени обязательности причинения вреда дополнительные объекты бывают (а) обязательными и (б) необязательными. *Обязательными* считаются те дополнительные объекты, которым вместе с основным объектом вред при совершении преступления причиняется всегда. *Необязательными* считаются те дополнительные объекты, которым в отличие от основного объекта вред при совершении преступления может быть не причинен.

Необязательные дополнительные объекты преступления в свою очередь различаются по конструкции. Они бывают ($б^1$) факультативными и ($б^2$) альтернативными.

Факультативными считаются те дополнительные объекты, которым вред при совершении преступления

не причиняется в связи с возможностью в конкретном случае отсутствия на них посягательства. *Альтернативными* считаются те дополнительные объекты, которым вред при совершении преступления не причиняется из-за посягательства в данном случае на другие дополнительные объекты.

Значение деления объектов преступления на виды заключается в том, что при их классификации отражаются, во-первых, направленность одного деяния на несколько объектов, а во-вторых, его повышенная общественная опасность в сравнении с однообъектными. При совершении посягательства, кроме основного, на дополнительный объект преступления последняя, несомненно, увеличивается.

Глава 6
ОБЪЕКТИВНАЯ СТОРОНА ПРЕСТУПЛЕНИЯ

§ 1. Понятие объективной стороны преступления

Объективную сторону преступления составляют внешние признаки общественно опасного деяния. Причем, если даже бегло пролистать Уголовный кодекс, не трудно заметить, что ими последний буквально наводнен.

Дело в том, что внешние признаки общественно опасного деяния легче выявить и закрепить в уголовном законодательстве. Они, так сказать, на виду.

Однако вовсе не любые внешние признаки общественно опасного деяния входят в объективную сторону преступления. Во-первых, в нее не включаются внешние признаки деяния, не ставшие признаками состава преступления. Во-вторых, некоторые существенные внешние признаки не получают прописку в объективной стороне преступления. Это такие признаки, как (а) запрещенность Уголовным кодексом под угрозой наказания (б) общественная опасность, (в) объект преступления и (г) субъект преступления.

Обозначенные последними внешние признаки преступления обладают слишком высокой степенью абстракции, чтобы стать просто признаками одного из элементов состава преступления. Запрещенность Уголовным кодексом

под угрозой наказания и общественная опасность – признаки, характеризующие преступление как таковое, а объект и субъект преступления – элементы состава преступления. Не случайно первые – признаки преступления в целом (ч. 1 ст. 14 УК РФ), а последние, хотя и присутствуют в составе преступления, но играют в нем более важную роль, чем отдельные его признаки. И тем, и другим тесны одежды всего лишь признаков одного из элементов состава преступления.

Вместе с тем в немалое число статей Особенной части Уголовного кодекса включена возможность повлечь определенные общественно опасные последствия и создание угрозы существенного причинения вреда (например, соответственно ч. 1 ст. 217 и ч. 1 ст. 247 УК РФ). Они – показатели общественной опасности преступления.

При введении в Уголовный кодекс возможности повлечь определенные общественно опасные последствия и создания угрозы существенного причинения вреда законодатель, видимо, исходил из того, что имеются такие нарушения установленных правил, которые не способны повлечь названные последствия или создать названную угрозу. Данные нарушения на основании ч. 2 ст. 14 УК РФ в силу малозначительности не представляют общественной опасности. Именно последнее и подчеркнуто указаниями Уголовного кодекса на то, что преступление возникает в соответствующем случае только при наличии возможности повлечь определенные общественно опасные последствия или создания угрозы существенного причинения вреда. Тем самым законодатель просто требует неформального подхода к нарушению соответствующих правил, что означает отсутствие в исследуемых предписаниях признака объективной стороны преступления.

Признакам объективной стороны преступления надлежит отвечать двум критериям:

во-первых, они должны характеризовать сами (конкретные) внешние признаки общественно опасного деяния (хи-

щение, причинение смерти, вред здоровью, ущерб, во время или сразу после родов, в местах нереста и т.п.). Тогда как запрещенность Уголовным кодексом под угрозой наказания объединяет уже признаки состава преступления, причем все. Общественная же опасность отражает не сами внешние признаки деяния, а их вредоносность;

во-вторых, они, чтобы обособляться от других элементов его состава, должны характеризовать содержание или условия совершения общественно опасного деяния. В отличие от этого объект преступления – то, на что направлено общественно опасное деяние, а субъект преступления – тот, кто совершает общественно опасное деяние.

Выведенным критериям отвечают и составляют объективную сторону преступления следующие признаки:

а) общественно опасное поведение (действие и бездействие);

б) общественно опасные последствия;

в) причинная связь;

г) способ совершения преступления;

д) орудия или средства совершения преступления;

е) место совершения преступления;

ж) время совершения преступления;

з) обстановка совершения преступления.

Перечень исчерпывающий.

В то же время нельзя не заметить несамостоятельность некоторых признаков объективной стороны преступления. Так, способ, орудия и средства совершения преступления явно являются показателями общественно опасного поведения. Одновременно место и время – очевидные показатели обстановки совершения преступления.

Главное для признака объективной стороны преступления, чтобы он соответствовал понятию признака состава преступления. В результате фактически несамостоятельный признак общественно опасного деяния вполне может стать самостоятельным признаком объективной стороны преступления.

Теперь уже не за семи замками определение искомого понятия. ***Объективная сторона преступления – это совокупность конкретных внешних признаков, характеризующих содержание и условия совершения общественно опасного деяния***.

Признаки объективной стороны преступления, как и любую совокупность, можно классифицировать. Группы зависят от оснований деления.

Во-первых, признаки объективной стороны преступления различаются по частоте встречаемости. Они бывают (а) обязательными и (б) факультативными.

Обязательными являются признаки объективной стороны преступления, присущие всем общественно опасным деяниям. В таковые включается лишь общественно опасное поведение.

Факультативными являются признаки объективной стороны преступления, присущие части общественно опасных деяний. В таковые включаются все не указанные выше признаки объективной стороны преступления.

Из деления признаков объективной стороны преступления на обязательные и факультативные вытекает, что без общественно опасного поведения нет и объективной стороны, а, следовательно, и состава преступления. Напротив, без любого из остальных признаков и даже всех их вместе объективная сторона преступления не исчезает.

При классификации признаков объективной стороны преступления на обязательные и факультативные речь идет об общем составе преступления. Отсюда оно имеет значение только применительно к последнему. В составах отдельных преступлений обязательны все признаки объективной стороны преступления. Так, обязательны общественно опасные последствия при убийстве – смерть другого человека (ч. 1 ст. 105 УК РФ) и способ совершения преступления при краже – тайность (ч. 1 ст. 158).

Во-вторых, признаки объективной стороны преступления различаются по природе. Это позволяет выделить признаки, характеризующие (а) содержание и (б) условия совершения преступления.

К признакам, характеризующим *содержание совершения преступления,* относятся общественно опасное поведение, общественно опасные последствия, причинная связь, способ совершения преступления и орудия или средства совершения преступления. К признакам, характеризующим *условия совершения преступления,* относятся место, время и обстановка совершения преступления.

§ 2. Общественно опасное поведение

Общественно опасным поведением как признаком объективной стороны преступления является определенный вид человеческих *поступков*. Причем они явно должны быть специфичными.

Во-первых, специфика общественно опасного поведения *во вредоносности*. Ее следует рассматривать как возможность наступления вреда личности, обществу или государству. Если она отсутствует, то поведение человека нельзя считать общественно опасным.

Вредоносность в поведении человека отсутствует, когда он ведет себя в соответствии с предписанными для данного случая правилами. Сформулированный вывод справедлив даже при использовании источников повышенной опасности, например, автомобиля. Не случайно ст. 264 УК РФ имеет название «Нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспорта».

Между тем вредоносность поведения не всегда бывает очевидной. Так, на первый взгляд, ее нет в движении пальца, нажимающего на спусковой крючок пистолета. Наоборот, она, вроде бы, заключается в использованных внешних силах и закономерностях (движение, горение, расширение, внедрение и т.д.).

В связи с отмеченным возникает вопрос о соотношении поведения человека и применяемых им внешних сил и закономерностей. Как известно, любой предмет или процесс, используемый человеком, присоединяется к его телу и спо-

собствует той или иной деятельности, увеличивая имеющиеся возможности. Это, вроде бы, – основание для включения внешних сил и закономерностей в понятие общественно опасного поведения, ибо в результате станет явной вредоносность соответствующего поведения человека.

Правда, нельзя не видеть и противного. Внешние силы и закономерности все-таки не становятся частью тела человека. Они временны и субсидиарны, а также человеческим поведением как таковым не являются. В отличие от собственного поведения ими управлять затруднительно. Разбудив внешние силы и закономерности, человек в значительной мере утрачивает над ними контроль. Остановить их человек по общему правилу уже не может, ибо они развиваются по своим законам. Отсюда внешние силы и закономерности не надо включать в понятие общественно опасного поведения.

Вредоносность не обязательно заключается в возможности непосредственного наступления вреда личности, обществу или государству, как, скажем, при хищениях. Для них достаточно изъятия и (или) обращения чужого имущества в пользу виновного или других лиц (примечание 1 к ст. 158 УК РФ). Вредоносность может быть и опосредованной. При использовании внешних сил и закономерностей она заключается в приведении в действие последних.

Вредоносность – материальное свойство общественно опасного поведения. Однако есть еще формальное свойство.

Во-вторых, специфика общественно опасного поведения в *предусмотренности его уголовным законом*. Под ней понимается наличие указания на соответствующее поведение в Особенной части Уголовного кодекса. Причем она является следствием принципа законности. На его основании, как отражено в ст. 3 УК РФ, преступность деяния определяется только настоящим Кодексом, а его применение по аналогии не допускается.

Если лицо присваивает найденное или случайно оказавшееся у него чужое имущество, его поведение, несомненно, вредоносно. Вместе с тем такое присвоение нельзя рассма-

тривать в качестве признака объективной стороны преступления, ибо на данное общественно опасное поведение в Уголовном кодексе указание отсутствует.

Итак, ***общественно опасное поведение – это предусмотренный уголовным законом вредоносный поступок человека.*** Его формами считаются (а) действие и (б) бездействие.

Ясно, что действие – активное поведение человека, а бездействие – пассивное. В то же время такой характеристики недостаточно для их разграничения.

Скажем, хороший пловец Петров завлекает подальше от берега плохо плавающего Николаева и не оказывает помощи последнему, когда тот начинает тонуть. Что Петров совершил: действие, завлекая Николаева подальше от берега, или бездействие, не оказывая ему помощи, когда он начал тонуть, – без уяснения форм общественно опасного поведения явно не выявить.

Понятно, что действие как активное поведение всегда представляет собой определенные телодвижения. Ими считаются даже малейшее движение мышц, мимика, жесты. Поскольку слова произносятся через посредство определенных движений мышц – это тоже телодвижения. Между тем вряд ли любые телодвижения допустимо признавать искомым действием.

Во-первых, поскольку речь идет о признаке объективной стороны преступления, действие – те телодвижения, которые происходят в ситуации, когда лицо должно вести себя пассивно. Для иного запретов нигде не установлено.

Во-вторых, поскольку речь идет о форме общественно опасного поведения, действие – те телодвижения, которые направлены на причинение соответствующего вреда. В противном случае отсутствует вредоносность действия.

Поведение Петрова при завлечении Николаева подальше от берега было, конечно, направлено не на причинение смерти, а только на создание условий, при наличии которых тот не сможет вернуться назад. Значит, телодвижения, которыми последнее было обеспечено, не являются действием.

Однако иногда даже телодвижения, направленные на причинение вреда, не считаются действием. Речь идет о ситуациях, исключающих пассивное поведение. Они же имеют место под воздействием внешних и внутренних факторов, вынуждающих телодвижения.

Внешними факторами, вынуждающими телодвижения, являются непреодолимая сила, физическое принуждение, приказ или распоряжение. Последние будут анализироваться особо (ст. 40 и 42 УК РФ). Пока же достаточно осветить непреодолимую силу.

Под непреодолимой силой понимается чрезвычайное и непредотвратимое в данных условиях событие. Примером таковой является падение на льду, при котором лицо, поскользнувшись, причиняется вред здоровью другого человека.

Внутренними факторами, вынуждающими телодвижения, являются различные болезненные состояния, влекущие рефлекторные (самопроизвольные) телодвижения, которые способны причинить вред. Иллюстрацией допустимо считать тоже падение, но в результате эпилептического припадка.

Отсюда, в-третьих, поскольку в жизни возникают ситуации, исключающие пассивное поведение, действие – те телодвижения, которые происходят тогда, когда лицо может вести себя пассивно. Вот, пожалуй, и все свойства телодвижений, образующих действие. Остается сформулировать его определение.

Действие – это направленное на причинение вреда активное поведение человека, представляющее собой определенные телодвижения, не совершать которые он должен был и мог. Видами действия считаются физическое воздействие, жест, слово, деятельность.

Теперь о бездействии. Ясно, что оно как пассивное поведение представляет собой прежде всего отсутствие телодвижений. Вместе с тем не сложно предположить, что бездействие – далеко не любое отсутствие телодвижений.

Во-первых, поскольку речь идет о форме общественно опасного поведения, бездействие – то, что проявляется в воздержании от необходимых для предотвращения вреда телодвижений. В противном случае отсутствует вредоносность бездействия. Так, охранник, допустивший хищение переданного ему под охрану имущества, не принимает необходимых мер для его сохранности.

Во-вторых, поскольку речь идет о признаке объективной стороны преступления, бездействие – отсутствие тех телодвижений, которое происходят в ситуации, когда лицо должно вести себя активно. Для иного запретов нигде не установлено.

Упомянутый выше охранник одновременно с непринятием мер для сохранности соответствующего имущества мог совершать телодвижения, скажем, по сокрытию себя от преступников. Однако это не те телодвижения, которые он должен был совершить.

При бездействии лицо должно осуществлять определенные телодвижения вследствие его положения в:

а) государстве. В результате устанавливается уголовная ответственность за уклонение от уплаты налогов, сборов и (или) страховых взносов (ст. 198, 199 УК РФ), прохождения военной или альтернативной гражданской службы (ст. 328) и т.д.;

б) обществе. В результате устанавливается уголовная ответственность за неоказание помощи больному (ст. 124 УК РФ), терпящим бедствие (ст. 270) и т.д.;

в) служебных отношениях. В результате устанавливается уголовная ответственность за халатность (ст. 293 УК РФ), неисполнение приказа (ст. 322) и т.д.;

г) семье. В результате устанавливается уголовная ответственность за неуплату средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей (ст. 157 УК РФ) и т.д.

В то же время лицо может бездействовать вынужденно. Так, злополучный охранник вовсе не прятался от похитителей. Он во время совершения хищения находился на своем

рабочем посту, но не был оповещен о происходящем из-за неисправности сигнализации.

Отсюда, в-третьих, поскольку в жизни возникают ситуации, исключающие активное поведение, бездействие – отсутствие телодвижений, которое происходит тогда, когда лицо может вести себя активно. Причем сам Уголовный кодекс нередко прямо связывает ответственность за бездействие с возможностью действовать.

Скажем, за оставление в опасности уголовная ответственность установлена при условии, что виновный имел возможность оказать соответствующую помощь (ст. 125 УК РФ). За неоказание капитаном судна помощи терпящим бедствие она обусловлена возможностью оказания помощи без серьезной опасности для своего судна, его экипажа и пассажиров (ст. 270 УК РФ).

При бездействии возможность совершить соответствующие телодвижения вытекает из ряда субъективных и объективных факторов. В их число входят:

а) физические и психические качества лица;

б) состояние его здоровья;

в) подготовка (уровень знаний, квалификация, опыт);

г) обстоятельства, в которых оно находилось (как в приведенном примере со сторожем).

Вот, пожалуй, и все свойства отсутствия телодвижений, образующих бездействие. Остается сформулировать его определение.

Бездействие – это не предотвращающее наступление вреда пассивное поведение человека, представляющее собой воздержание от необходимых телодвижений, совершить которые он должен был и мог. Видами бездействия считаются:

а) чистое бездействие, заключающееся исключительно в несовершении соответствующих телодвижений. Например, в ст. 314 УК РФ предусмотрено просто уклонение от отбывания ограничения свободы, лишения свободы, а также применения принудительных мер медицинского характера;

б) смешанное бездействие, заключающееся в несовершении соответствующих телодвижений, сопровождающихся совершением других телодвижений. Так, в ст. 156 УК РФ отражено неисполнение обязанности по воспитанию несовершеннолетнего, соединенное с жестоким обращением с ним.

§ 3. Общественно опасные последствия

Общественно опасными последствиями как признаком объективной стороны преступления должен быть определенный вред (ущерб) от общественно опасного поведения. Причем помимо объекта преступления вреда не найти, ибо именно на объект направлено, по поводу его совершается любое преступление. Поэтому общественно опасные последствия – *вред охраняемому уголовным законом интересу*.

Между тем очевидно, что вред охраняемому уголовным законом интересу может быть не любым. Ведь он многообразен. Так, кража чужого имущества способна повлечь: ущерб собственнику – недополучение им доходов – снижение размеров выплат работникам – уменьшение уровня их потребления – появление нереализованных торговлей товаров – кризис перепроизводства. И это только одно направление допустимого вреда, а он бывает и моральным, и физическим (например, смерть в результате самоубийства).

Во-первых, общественно опасные последствия – вред, в котором реализуется общественная опасность соответствующего поведения. Говоря иначе, ими является вред, *обусловленный самим поведением*. В приведенном примере это будет ущерб собственнику (примечание 1 к ст. 158 УК РФ).

Во-вторых, общественно опасные последствия – вред *существенный* (значительный, крупный). При отсутствии надлежащего объема вреда деяние в соответствии с ч. 2 ст. 14 УК РФ должно считаться, в силу малозначительности не представляющим общественной опасности.

Нужно отметить, что сам законодатель нередко вводит в состав преступления указание именно на существенный вред. Например, за умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества уголовная ответственность установлена, если они повлекли причинение значительного ущерба (ч. 1 ст. 167 УК РФ). Особенно часто обозначенное встречается в главе 22 УК РФ «Преступления в сфере экономической деятельности».

Наконец, в-третьих, общественно опасные последствия – вред, *предусмотренный уголовным законом*. В нем называются 1) материальный и 2) организационный вред. Последний отражен в ст. 201–203, 285, 286 и др. УК РФ.

Материальный вред делится на (а) имущественный и (б) физический. Имущественный вред расчленяется на ($а^1$) прямой ущерб (ст. 158 и др. УК РФ) и ($а^2$) неполучение должного (ст. 165 и др.). Физический вред распределяется на вред ($б^1$) жизни (ст. 105 и др. УК РФ) и ($б^2$) здоровью (ст. 111 и др.).

Только приведенные виды вреда отражены в Уголовном кодексе, прежде всего потому, что они отделены от общественно опасного поведения. Процесс причинения смерти при убийстве не совпадает с наступлением смерти (ст. 105 УК РФ). Совершение должностным лицом действий, явно выходящих за пределы его полномочий, – не одно и то же, что и существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства (ч. 1 ст. 286 УК РФ).

Получается, что материальный и организационный вред должны устанавливаться отдельно от общественно опасного поведения. Последнее – прямой путь к их самостоятельности в составе преступления.

Моральный, политический, социальный и т.п. вред, напротив, не отделен от общественно опасного поведения. Скажем, подмена ребенка (ст. 153 УК РФ) как процесс – общественно опасное поведение, а как результат – вред.

Тем самым их невозможно устанавливать отдельно друг от друга. Следовательно, и в составе преступления их различать нет смысла.

Сказанного уже достаточно для выведения определения. ***Общественно опасные последствия – это предусмотренный уголовным законом существенный материальный или организационный вред охраняемому уголовным законом интересу, обусловленный самим общественно опасным поведением.***

Приведенное решение об общественно опасных последствиях, с одной стороны, имеет сугубо практическое значение. Они есть не нечто неуловимо неосязаемое, а то, что подлежит в соответствующем случае обязательному и самостоятельному установлению.

С другой стороны, приведенное решение об общественно опасных последствиях объясняет, почему они – факультативный признак общего состава преступления. Потому, что вред не всегда самодостаточен.

§ 4. Причинная связь

Причинная связь как признак объективной стороны преступления – ***генетическая связь, в которую включены общественно опасное поведение и общественно опасные последствия***. Причем важно лишь то, включено ли поведение в причинную связь с последствиями. Место же поведения в причинной связи с последствиями никакой роли не играет.

Правда, общественно опасное поведение – причина, а общественно опасные последствия – следствие. Только общественно опасное поведение вовсе не причина общественно опасных последствий. Одновременно последние вовсе не следствие первого. Они – причина и следствие некоторых иных явлений.

Например, при хищении происходит изъятие и (или) обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц и наступает ущерб собственнику или иному владельцу

(примечание 1 к ст. 158 УК РФ). Изъятие и (или) обращение – это, разумеется, причина, а ущерб – это, несомненно, следствие. Однако они причина и следствие не друг друга. Хищение – преступление корыстное. Значит, для похитителя первостепенно не причинить ущерб, а обогатиться.

Отсюда изъятие и (или) обращение чужого имущества обогащают виновного, и только последнее порождает ущерб. Значит, изъятие и (или) обращение являются причиной обогащения виновного, а обогащение виновного – следствием изъятия и (или) обращения. Соответственно, обогащение виновного становится причиной ущерба собственнику или иному владельцу, а ущерб последним – следствием обогащения первого.

Получается, что изъятие и (или) обращение – причина, а ущерб – следствие. Вместе с тем они, в самом деле, причина и следствие не друг друга. Они причина и следствие обогащения виновного.

Подобная, но чаще всего более сложная цепочка взаимодействий обнаруживается в любом преступлении. Она выступает результатом, с одной стороны, всеобщей взаимосвязи явлений. С другой стороны, причина и следствие являются показателями только непосредственно сцепленных явлений.

При установлении причинной связи нужно иметь в виду, что

во-первых, она должна выясняться лишь в отношении предусмотренных уголовным законом общественно опасного поведения и общественно опасных последствий;

во-вторых, общественно опасное поведение должно предшествовать общественно опасным последствиям;

в-третьих, общественно опасное поведение должно быть необходимым условием наступления общественно опасных последствий. Последнее, пожалуй, главное.

Для определения, является ли общественно опасное поведение необходимым условием наступления общественно опасных последствий, поведение надо мысленно исключить

из события, приведшего к их наступлению. Если при этом делается вывод о том, что последствия наступить не могут, причинная связь налицо. Напротив, если делается вывод, что они все равно наступят, причинная связь отсутствует.

Мысленное исключение общественно опасного поведения из события, приведшего к наступлению общественно опасных последствий, зависит от вида поведения. Действие как поведение причиняющее заменяется бездействием. Бездействие как поведение непредотвращающее заменяется соответствующим действием.

Из изложенного вытекает, что установить причинную связь не так сложно, как кажется на первый взгляд. В то же время при наличии причинной связи лицо не всегда подлежит уголовной ответственности. Для ее наступления нужны все признаки состава преступления.

Наоборот, нельзя выводить уголовную ответственность только из причинной связи. В противном случае она вынужденно будет обосновываться через субъективные показатели. Тем самым многое станет зависеть от предвидения лицом общественно опасных последствий.

Субъективные признаки не могут влиять на объективные, к числу которых относится и причинная связь. Первые вторичны и представляют собой лишь психическую активность в отношении последних. В ситуациях, отличающихся исключительно субъективными признаками, причинная связь остается незыблемой.

Один случай: в месте, где обычно нет движения транспорта, Иванов ударил Петрова, тот упал, а неожиданно появившаяся машина наехала на него, что привело к смерти потерпевшего. Другой случай: Иванов ударил Петрова в нужный момент, зная о появлении в данном месте и в данное время машины.

Причинная связь имеется и в первой, и во второй ситуации. Между тем в первой из них уголовная ответственность за причинение смерти потерпевшему исключена ввиду противоречия принципу субъективного вменения (ст. 5 УК РФ).

§ 5. Иные признаки объективной стороны преступления

Способ совершения преступления – это форма проявления общественно опасного действия. Он наиболее часто используется при описании объективной стороны преступления.

Так, формы хищения разграничиваются именно по способу изъятия и (или) обращения чужого имущества. Например, кражей является тайное хищение чужого имущества (ст. 158 УК РФ), мошенничеством – хищение путем обмана или злоупотребления доверием (ст. 159), а грабежом – открытое хищение (ст. 161).

В уголовном законодательстве способ совершения преступления указывается различным образом: (а) конкретно (ст. 158 и 161 УК РФ) и (б) путем создания перечня. Последний бывает ($б^1$) закрытым (ст. 159) и ($б^2$) открытым (ст. 150 включает обещания, обман, угрозы или иной способ).

Орудия иди средства совершения преступления – это предметы, которыми совершаются общественно опасные действия. Законодатель их четко не разграничивает. В ч. 1 ст. 30 и ч. 5 ст. 33 УК РФ говорится о средствах и орудиях совершения преступления как альтернативных предметах, а в п. «г» ч. 1 ст. 104.1 – об орудиях, оборудовании или иных средствах совершения преступления.

Условно *орудиями совершения преступления можно считать предметы, с помощью которых совершаются действия*. Таковыми являются оружие или предметы, используемые в качестве оружия, специальные средства и т.п.

Соответственно, *средствами совершения преступления можно считать предметы, которые используются для совершения действий*. Таковыми являются денежные средства, наркотические средства или психотропные вещества и т.п.

При этом тот же самый предмет в одних преступлениях может быть орудием, а в других средством совершения преступления. Скажем, оружие при разбое и хулиганстве (ст. 162 и 213 УК РФ) – орудие, а при незаконном обороте (ст. 222–226) – средство совершения преступления.

Время совершения преступления – это период (промежуток), в который совершается общественно опасное деяние. Он может быть прямо назван в законе или вытекать из него.

Так, в ст. 106 УК РФ предусмотрено убийство матерью новорожденного ребенка во время или сразу же после родов. В ст. 334 и 336 УК РФ говорится о времени исполнения обязанностей военной службы.

По смыслу ст. 141 УК РФ воспрепятствование осуществлению избирательных прав или работе избирательных комиссий возможно только в период избирательной компании. Очевидно, что установленное ст. 310 УК РФ разглашение данных предварительного расследования должно происходить лишь во время его производства.

Место совершения преступления – это территория, на которой совершается общественно опасное. Как и время, место совершения преступления может быть прямо названо в законе или вытекать из него.

В ст. 256 УК РФ местом совершения преступления признаются места нереста, миграционные пути к ним, особо охраняемые природные территории, зоны экологического бедствия или чрезвычайной экологической ситуации. По смыслу ст. 260 УК РФ местом совершения преступления нужно считать пространство произрастания лесных насаждений, а ст. 321 – расположения учреждения, обеспечивающего изоляцию от общества.

Обстановка совершения преступления – условия, в которых совершается общественно опасное деяние. Прямое упоминание о данном признаке объективной стороны преступления содержится только в ч. 3 ст. 331 УК РФ, в которой сказано, что уголовная ответственность за преступления против военной службы, совершенные в боевой обстановке, определяется законодательством Российской Федерации военного времени. Правда, до сих пор оно не принято.

По смыслу же закона обстановка совершения преступления важна в ряде составов преступлений. Допустим,

в ст. 106, 107 и 113 УК РФ она проявляется условиями психотравмирующей ситуации.

Рассмотренные признаки объективной стороны преступления могут присутствовать как в основном составе (способ в составах хищений), так в квалифицированном (оружие в преступлениях против военной службы – ст. 332–335 УК РФ) и привилегированном (обстановка в ст. 106, 107, 113). Если они не имеют значения для разграничения преступлений, то не отражаются в законе.

Глава 7
СУБЪЕКТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

§ 1. Понятие субъекта преступления

Субъектом преступления должен считаться тот, кто совершает преступление. Причем, наверняка, это не любое лицо.

В Уголовном кодексе понятие субъекта преступления отсутствует. Однако в ст. 19 УК РФ, регулирующей общие условия уголовной ответственности, сказано, что уголовной ответственности подлежит только вменяемое физическое лицо, достигшее возраста, установленного настоящим Кодексом.

В ст. 19 УК РФ по существу как раз и идет речь о субъекте преступления. Получается, что его понятие должно слагаться из трех признаков. Родовым признаком выступает физическое лицо. Видовыми признаками являются (1) вменяемость и (2) достижение установленного возраста.

Уже из изложенного видно, что в отличие от условий уголовной ответственности в определении понятия субъекта преступления нужна иная упорядоченность его признаков. Логичнее начать с родового признака. Расположение же видовых признаков нужно поменять местами. Вменяемость вторична, ибо ее беспредметно определять у лица, не достигшего установленного возраста.

Итак, ***субъект преступления – это физическое лицо, достигшее установленного возраста, и вменяемое.*** Остается раскрыть, что означает каждый признак.

Физическое лицо – лишь человек. Ни юридические лица, ни силы природы, ни животные, ни птицы, ни насекомые не являются субъектами преступления.

С силами природы, животными, птицами, насекомыми все очевидно. Юридические же лица действуют (бездействуют) не сами по себе, а через человека. Стало быть, он и совершитель преступления.

Признак *достижения установленного возраста* предполагает выяснение, с какого времени наступает уголовная ответственность. В ч. 1 ст. 20 УК РФ предусмотрено, что уголовной ответственности подлежит лицо, достигшее ко времени совершения преступления шестнадцатилетнего возраста. Вместе с тем уголовная ответственность может наступать раньше или позже достижения данного возраста. В ч. 1 ст. 20 УК РФ отражено общее правило, из которого имеются исключения.

Первое исключение понижает возраст, с которого наступает уголовная ответственность. Оно содержится в ч. 2 ст. 20 УК РФ. Лица, достигшие ко времени совершения преступления четырнадцатилетнего возраста, подлежат уголовной ответственности за преступления, предусмотренные в ней. Приведенный перечень исчерпывающий. Он включает в себя преступления, доступные для понимания несовершеннолетних, начиная с четырнадцатилетнего возраста, и довольно распространенные среди них.

Правда, несовершеннолетний в возрасте от четырнадцати до шестнадцати лет при совершении деяний, не предусмотренных ч. 2 ст. 20 УК РФ, не всегда не подлежит уголовной ответственности. Если в их ходе совершаются иные преступления, названные в ч. 2 ст. 20 УК РФ, то уголовная ответственность не исключается.

Так, в ч. 2 ст. 20 УК РФ не отражены бандитизм и организация преступного сообщества (преступной организации)

и участие в нем (ней) – ст. 209 и 210. В то же время лица в возрасте от четырнадцати до шестнадцати лет, совершившие в составе банды или преступного сообщества соответствующие деяния, подлежат уголовной ответственности за те из них, за которые она предусмотрена с четырнадцатилетнего возраста.

Второе исключение повышает возраст, с которого наступает уголовная ответственность. Оно содержится в Особенной части Уголовного кодекса. Ее статьи нередко устанавливают данный возраст с восемнадцати и более лет. Это может быть как прямо зафиксировано в законе, так и вытекать из характера описанного деяния.

Скажем, в ст. 150 и 151 УК РФ прямо отражено, что субъектами вовлечения несовершеннолетнего в совершение преступления или антиобщественных действий являются лица, достигшие восемнадцатилетнего возраста. В ч. 1 ст. 328 УК РФ возраст лица, уклоняющегося от прохождения военной службы, не прописан. Однако ясно, что субъектами данного преступления являются граждане мужского пола, достигшие возраста восемнадцати лет (состоящие или обязанные состоять на воинском учете и не пребывающие в запасе, подлежащие в установленном законом порядке призыву на военную службу, – призывники).

Вместе с тем несовершеннолетний, достигший установленного возраста, не всегда является субъектом преступления. В ч. 3 ст. 20 УК РФ записано, что если несовершеннолетний достиг возраста, предусмотренного ч. 1 или 2 настоящей статьи, 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, то он не подлежит уголовной ответственности.

В ч. 3 ст. 20 УК РФ урегулирована *психовозрастная несубъектность*. Она включает два критерия: (1) медицинский и (2) психологический.

Медицинский критерий психовозрастной несубъектности заключается в словах «отставания в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством». Он предполагает два признака: (а) отставание в психическом развитии и (б) не связанность его с психическим расстройством.

Психика – это совокупность ощущений, представлений, чувств, мыслей как отражения в сознании объективной действительности. Отставание же в психическом развитии предполагает его нахождение на уровне соответственно до четырнадцати- или шестнадцатилетнего возраста. Причем оно должно иметь место, с одной стороны, у несовершеннолетнего, а с другой – во время совершения общественно опасного деяния.

О самих психических расстройствах речь пойдет при анализе невменяемости. Пока же важно, что несвязанность отставания в психическом развитии с психическим расстройством возникает при обособленности их друг от друга. При этом наличие психического расстройства вовсе не исключается. Главное, чтобы не оно вызывало отставание в психическом развитии.

Психологический критерий психовозрастной несубъектности выражен в словах «не мог в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими». Он в свою очередь состоит из двух моментов: а) интеллектуального и б) волевого.

Интеллектуальный момент психовозрастной несубъектности описан словами «не мог в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия)». Он означает, что несовершеннолетний не до конца понимает истинное значение своего поведения. Например, он полагает, что вообще воровать плохо, но у плохого человека можно.

Волевой момент психовозрастной несубъектности описан словами «не мог в полной мере... руководить...» своими

действиями (бездействием). Он означает, что несовершеннолетний не способен до конца воздерживаться от поведения, истинное значение которого понимает. Скажем, он пытается не воровать, но в благоприятной обстановке не выдерживает и совершает кражу.

В законе между описаниями приведенных моментов стоит разделительный союз «либо». Значит, для наличия психологического критерия психовозрастной несубъектности достаточно одного из них.

Наоборот, для признания самой психовозрастной несубъектности необходимы оба критерия. В законе между их описаниями стоит предлог «вследствие». Причем психологический критерий должен быть производным от медицинского. В противном случае лицо подлежит уголовной ответственности.

Лицо считается достигшим возраста, с которого наступает уголовная ответственность, не в день рождения, а по его истечении, т.е. с ноля часов следующих суток. Если у лица отсутствуют документы, при установлении возраста несовершеннолетнего днем его рождения считается последний день того года, который определен экспертами, а при установлении возраста, исчисляемого числом лет, суду следует исходить из предлагаемого экспертами минимального возраста такого лица.

Признак *вменяемости* в Уголовном кодексе не раскрывается. В нем предусмотрена только невменяемость. В соответствии с ч. 1 ст. 21 УК РФ не подлежит уголовной ответственности лицо, которое во время совершения общественно опасного деяния находилось в состоянии невменяемости, т.е. 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.

Согласно логике вменяемость – понятие положительное, невменяемость – отрицательное. Причем из одного можно

вывести другое. Чтобы из отрицательного понятия получить положительное, нужно негативные признаки заменить позитивными. Как результат, ***вменяемость – есть состояние лица во время совершения общественно опасного деяния, при котором оно осознавало фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) и руководило ими***.

Отсутствие в уголовном законодательстве определения вменяемости – вряд ли случайность. Дело в том, что вменяемость лица, совершившего общественно опасное деяние, презюмируется. Правда, данное положение опровержимо. Оно опровергается признаками невменяемости. Она включает два критерия: (1) психологический и (2) медицинский.

Психологический критерий невменяемости выражен в словах «не могло осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими». Он в свою очередь состоит из двух моментов: а) интеллектуального и б) волевого.

Интеллектуальный момент невменяемости описан словами «не могло осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия)». Он означает, что лицо не способно понимать истинное значение своего поведения. Оно может положить чужие вещи в огонь для лучшей сохранности или на голову грудного ребенка подушку, чтобы заглушить его плачь.

Волевой момент невменяемости описан словами «не могло... руководить...» своими действиями (бездействием). Он означает, что лицо не способно воздерживаться от поведения, истинное значение которого понимает. Таковы клептоманы, одержимые страстью к хищениям, и пиромании, одержимые страстью к огню.

В законе между описаниями приведенных моментов стоит разделительный союз «либо». Значит, для наличия психологического критерия невменяемости достаточно одного из них.

Медицинский критерий невменяемости заключается в словах «хронического психического расстройства, вре-

менного психического расстройства, слабоумия либо иного болезненного состояния психики». Он предполагает обязательное наличие болезненного состояния психики. Оно отличает невменяемость от состояния опьянения и аффекта, при которых уголовная ответственность наступает.

В соответствии со ст. 23 УК РФ состояние опьянения вызывается употреблением алкоголя, наркотических средств и других одурманивающих веществ. На основании ст. 107 и 113 УК РФ аффект как состояние внезапно возникшего сильного душевного волнения – следствие неправильного поведения потерпевшего. Хотя и в том и другом случае лицо порой находится в состоянии, когда «не могло осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими», невменяемости нет, ибо отсутствует болезненное состояние психики.

В медицинском критерии невменяемости отражено несколько болезненных состояний психики. Для каждого из них характерны свои особенности.

Под хроническим психическим расстройством понимается болезненное состояние психики, носящее продолжительный и практически неизлечимый характер. Речь идет о шизофрении, эпилепсии, маниакально-депрессивном психозе, сифилисе мозга, прогрессивном параличе, эпидемическом энцефалите, старческом слабоумии и т.п.

Под временным психическим расстройством понимается болезненное состояние психики, проходящее в виде приступов и носящее излечимый характер. Сюда относятся реакция короткого замыкания, патологическое опьянение, патологический аффект, алкогольный психоз, в том числе – белая горячка, алкогольный галлюциноз, алкогольный параноид, алкогольная меланхолия и т.п.

Под слабоумием понимается болезненное состояние психики, заключающееся в умственном недоразвитии (олигофрения). Оно имеет три формы: дебильность (легкая), имбецильность (средняя) и идиотия (тяжелая).

Под иным болезненным состоянием психики понимаются заболевания, по своим патологическим признакам приравненные к психическим расстройствам. Таковыми признаются тяжелые формы психопатий и психастений, явления абстиненции при наркомании – морфийное голодание и т.п.

В законе между описаниями болезненных состояний психики стоит разделительный союз «либо». Значит, для наличия медицинского критерия невменяемости достаточно одного из них.

Наоборот, для признания самой невменяемости необходимы оба критерия. В законе между их описаниями стоит предлог «вследствие». Причем психологический критерий должен быть производным от медицинского. В противном случае лицо подлежит уголовной ответственности.

В ч. 1 ст. 21 УК РФ прямо сказано о лице, которое во время совершения общественно опасного деяния находилось в состоянии невменяемости. Стало быть, ни до, ни после совершения такого деяния говорить о ком-то, как о невменяемом, неправомерно.

Наконец, невменяемость – понятие юридическое, ибо в нем отражены признаки, при наличии которых лицо не считается субъектом преступления и не подлежит уголовной ответственности. Из этого следует, что, хотя невменяемость устанавливается с помощью судебно-психиатрической экспертизы, окончательное решение остается за судом.

От невменяемости необходимо отличать психическое расстройство, не исключающее вменяемости. *Уголовная ответственность лиц с психическим расстройством, не исключающим вменяемости*, регулируется в ст. 22 УК РФ. В соответствии с ней вменяемое лицо, которое во время совершения преступления в силу психического расстройства не могло в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, подлежит уголовной ответственности.

В отличие от ч. 3 ст. 20 в ст. 22 УК РФ важно наличие психического расстройства. В отличие от ст. 21 в ст. 22 УК РФ исключено слабоумие и иное болезненное состояние психики и описано лицо, которое во время совершения преступления не могло в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими.

§ 2. Специальный субъект преступления

В Общей части уголовного законодательства упоминание о специальном субъекте преступления имеется лишь в ч. 4 ст. 34 УК РФ. На ее основании лицо, не являющееся субъектом преступления, специально указанным в соответствующей статье Особенной части настоящего Кодекса, участвовавшее в совершении преступления, предусмотренного этой статьей, несет уголовную ответственность за данное преступление в качестве его организатора, подстрекателя либо пособника.

Признаки специального субъекта преступления содержатся исключительно в статьях Особенной части Уголовного кодекса. По многим его статьям для признания субъекта преступления недостаточно, чтобы это было физическое лицо, достигшее установленного возраста, и вменяемое. В них содержатся и другие признаки, характеризующие лицо, совершающее данное преступление.

Для субъекта преступления как такового то, что названо другими признаками, безразлично. Они отражают особенности отдельных лиц, совершающих некоторые преступления.

Наиболее показательны в рассматриваемом плане главы 30 и 33 УК РФ. В них основные субъекты преступления – соответственно должностные лица и военнослужащие.

Признаки субъекта преступления, лежащие за пределами, предусмотренными ст. 19 УК РФ, называются специальными. Соответственно, субъект преступления, ими наделенный, именуется специальным.

Выделение специального субъекта преступления связано с тем, что в Особенной части уголовного законодательства нередко описываются преступления, совершить которые может далеко не любое лицо. Так, совершить уклонение от прохождения военной и альтернативной гражданской службы, как ранее уже отмечалось, способен только призывник. Отсюда назначение специального субъекта – в ограничении круга лиц, подлежащих уголовной ответственности (уголовно ответственных) за определенные преступления.

Специальный субъект преступления должен обладать

во-первых, всеми признаками субъекта преступления. Это и есть точка отсчета названного ограничения;

во-вторых, дополнительными признаками. С их помощью и происходит указанное ограничение.

Осталось сформулировать определение. Итак, ***специальный субъект преступления – есть физическое лицо, достигшее установленного возраста, и вменяемое, характеризующееся хотя бы одним дополнительным признаком, позволяющим ограничить круг уголовно ответственных лиц за определенное деяние.***

Признаки специального субъекта преступления образуют определенную множественность и тем самым не могут не поддаваться классификации. По природе они делятся на две группы. В первую группу включаются физические, а во вторую – юридические признаки.

Физические признаки не многочисленны. Это такие признаки, как (1) мать (ст. 106 УК РФ) и (2) больной. В последнем случае идет речь лишь о лице, а) страдающем венерической болезнью (ст. 121 УК РФ), и б) ВИЧ-инфицированном (ст. 122).

Юридические признаки, наоборот, многочисленны. Они расчленяются по сферам правовой действительности:

а) сфера медицины. К ней относятся такие признаки, как (1) лицо, не имеющее высшего медицинского образования соответствующего профиля (ст. 123 УК РФ), или (2) лицо, обязанное оказывать помощь больному (ст. 124);

б) сфера служебной деятельности. К ней относятся такие признаки, как (а) лицо, использующее свое служебное положение (п. «в» ч. 2 ст. 127.1), или (б) должностное лицо (ст. 285);

в) семейная сфера. К ней относятся такие признаки, как (а) родители (ст. 156) или (б) совершеннолетние трудоспособные дети (ч. 2 ст. 157);

г) сфера транспорта. К ней относятся такие признаки, как (а) лицо, управляющее механическим транспортным средством (ст. 264), или (б) капитан судна (ст. 270);

д) государственно-правовая сфера. К ней относятся такие признаки, как (а) гражданин Российской Федерации (ст. 275) или (б) иностранный гражданин, лицо без гражданства (ст. 276);

е) сфера правосудия. К ней относятся такие признаки, как (а) судья (ст. 305) или (б) свидетель, потерпевший (ст. 308);

ж) сфера военной службы. К ней относятся такие признаки, как (а) военнослужащий, проходящий военную службу по призыву (ч. 1 ст. 337), или (б) лицо, входящее в состав пограничного наряда (ст. 341);

з) международно-правовая сфера. К ней относится такие признаки, как должностное лицо публичной международной организации (ст. 290) или наемник (ч. 3 ст. 359).

Глава 8
СУБЪЕКТИВНАЯ СТОРОНА ПРЕСТУПЛЕНИЯ

§ 1. Понятие субъективной стороны преступления

Если объективную сторону преступления образуют соответствующие внешние признаки, то субъективную – внутренние. Всякое преступление – не только то, что проявляется снаружи, вовне. Оно еще то, что складывается в голове человека, его внутренняя деятельность.

В психологии вся многообразная внутренняя деятельность человека называется психической активностью. Отсюда в преступлении тоже проявляется психическая активность его совершителя.

Конечно, не любая психическая активность человека – показатель субъективной стороны преступления. Лишь та, которая относится к совершению преступления.

По Уголовному кодексу психическая активность лица при совершении преступления образует следующие признаки состава преступления:

а) вина (умысел и неосторожность);

б) мотив;

в) цель;

г) аффект. Все перечисленные признаки как раз и объединяются в искомый элемент состава преступления. Остается дать его дефиницию. **Субъективная сторона пре-**

ступления – это совокупность признаков, характеризующих психическую активность лица при совершении преступления.

Роль признаков субъективной стороны в составе преступления различна. Вина – это своего рода центр, ядро субъективной стороны преступления. Остальные признаки ее, так сказать, периферия, окружение.

Однако в субъективной стороне преступления нельзя роль вины переоценивать, а остальных признаков недооценивать. При помощи вины дается ответ только на один, пусть и главенствующий, вопрос – каково отношение лица к совершаемому преступлению. Вместе с тем она не объясняет, почему, зачем и в каком состоянии совершается преступление. Все это устанавливается при помощи соответственно мотива, цели и аффекта.

Более того, вина существует не в вакууме (безвоздушном пространстве). Она возникает под воздействием определенных мотивов, направляется к достижению определенных целей и сопровождается аффектом.

В то же время признаки субъективной стороны по значению для состава преступления неодинаковы. Они по частоте встречаемости делятся на две группы: (а) обязательные и (б) факультативные признаки.

Обязательными признаются признаки субъективной стороны преступления, присущие всем общественно опасным деяниям. К ним относится лишь вина.

Факультативными признаются признаки субъективной стороны преступления, присущие части общественно опасных деяний. К ним относятся мотив, цель и аффект.

Из деления признаков субъективной стороны преступления на обязательные и факультативные вытекает, что без вины нет и субъективной стороны, а, следовательно, и состава преступления. Напротив, без любого из остальных признаков и даже всех их вместе субъективная сторона преступления не исчезает.

При классификации признаков субъективной стороны преступления на обязательные и факультативные речь

идет только об общем составе преступления. В составах отдельных преступлений обязательны все признаки субъективной стороны. Так, обязательны при необоснованном отказе в приеме на работу или необоснованном увольнении с работы по ст. 145 УК РФ мотивы беременности женщины или наличия у нее детей в возрасте до трех лет, при краже в соответствии с примечанием 1 к ст. 158 – корыстная цель, а при убийстве, предусмотренном ст. 107, – аффект.

В заключение следует отметить, что установление признаков субъективной стороны преступления на практике представляет наибольшую сложность. Почему – вполне понятно. Проникнуть в мысли (побуждения, намерения, переживания) гораздо труднее, чем познать внешние признаки общественно опасного деяния. Не случайно известная пословица гласит, что чужая душа – потемки.

Между тем дело не безнадежно. О субъективной стороне преступления можно и нужно судить по общественно опасному поведению человека и его общественно опасным последствиям. Именно поэтому уголовное право стоит на позициях субъективного вменения (ч. 2 ст. 5 УК РФ). Лишь при соответствующем психическом отражении должны вменяться лицу все признаки, лежащие за пределами субъективной стороны преступления.

§ 2. Вина

Понятие вины в Уголовном кодексе отсутствует. Правда, положения последнего дать определение позволяют.

В ст. 24 УК РФ, названной «Формы вины», предусмотрено, что «виновным в преступлении признается лицо, совершившее деяние умышленно или по неосторожности» (ч. 1). Преступление, совершенное умышленно, отражено в ст. 25 УК РФ, а совершенное по неосторожности – в ст. 26. С учетом последних ***вина – психическое отношение лица к общественной опасности своих действий (бездействия) и наступлению общественно опасных последствий, выраженное в форме умысла или неосторожности***.

Уголовно-правовое регулирование форм вины отличается как внешне, так и содержательно. Внешнее отличие отражено в ч. 2 ст. 24 УК РФ, а содержательное – в ст. 25 и 26.

Внешнее разграничение умысла и неосторожности определяется неодинаковостью их регламентации в статьях Особенной части уголовного законодательства. В ч. 2 ст. 24 УК РФ говорится, что деяние, совершенное только по неосторожности, признается преступлением лишь в случае, когда это специально предусмотрено в соответствующей статье Особенной части настоящего Кодекса. Выходит, что для признания преступлением деяния, совершенного только умышленно, это специально предусматривать в соответствующей статье Особенной части Уголовного кодекса не нужно.

Содержательное разграничение умысла и неосторожности определяется неодинаковостью психического отношения лица к общественной опасности своих действий (бездействия) и наступлению общественно опасных последствий. Причем на основании ст. 25 и 26 УК РФ предметное содержание интеллектуального отношения общественная опасность своих действий (бездействия) и наступление общественно опасных последствий, тогда как предметное содержание волевого отношения – исключительно общественно опасные последствия.

Формы вины делятся на виды. В соответствии с ч. 1 ст. 25 УК РФ умысел бывает прямым и косвенным (эвентуальным), а с ч. 1 ст. 26 неосторожность – легкомыслием и небрежностью.

В ст. 25 УК РФ общая характеристика **умысла** отсутствует, а регулируются его виды. Причем прямой и косвенный умысел имеют общие признаки. Поэтому до определенных пределов виды умысла могут изучаться совместно.

Интеллектуальный момент и прямого, и косвенного умысла характеризуется прежде всего осознанием. При умысле лицо должно осознавать общественную опасность своих действий (бездействия). Отсюда, с одной стороны,

осознание общественной опасности своих действий (бездействия) нужно рассматривать как понимание их вредоносности. С другой стороны, понимать предусмотренность действий (бездействия) уголовным законом не требуется.

Во-первых, об осознании предусмотренности действий (бездействия) уголовным законом в ст. 25 УК РФ ничего не говорится. Во-вторых, существует презумпция знания уголовных законов. Данная презумпция по существу неопровержима. Последнее исключает необходимость каждый раз доказывать осознание лицом предусмотренности соответствующих действий (бездействия) уголовным законом.

Степень осознания общественной опасности своих действий (бездействия) бывает разной. Знало ли лицо об общественной опасности своих действий (бездействия) или лишь допускало это, для умысла как такового безразлично. Однако при наличии в составе преступления указания на заведомость, лицо должно знать о существовании соответствующего факта.

В интеллектуальный момент и прямого, и косвенного умысла входит не только осознание. В него еще включено предвидение.

В отличие от осознания предвидеть при умысле лицо должно наступление общественно опасных последствий. Конечно, речь идет не о любых из них, а лишь о тех, которые указаны в законе в качестве признаков составов преступлений. Соответственно, предвидением наступления общественно опасных последствий следует считать предположение о наступления на наступлении общественно опасных последствий, предусмотренных уголовным законом.

На основании ст. 25 УК РФ предвидение бывает различным. Оно соотносится с возможностью и неизбежностью наступления общественно опасных последствий.

Предвидение наступления общественно опасных последствий – понимание вероятности их наступления. Таковое происходит, например, при выстреле с более или менее значительного расстояния.

Предвидение неизбежности наступления общественно опасных последствий – понимание непредотвратимости их наступления. Таковое происходит, скажем, при выстреле в упор.

По характеру предвидения производится первичное, но неокончательное разграничение прямого и косвенного умысла. В ч. 2 ст. 25 УК РФ для прямого умысла предусмотрено предвидение как возможности, так и неизбежности наступления общественно опасных последствий. В ч. 3 ст. 25 УК РФ для косвенного умысла предусмотрено предвидение только возможности наступления общественно опасных последствий.

Вторичное, но более значимое разграничение прямого и косвенного умысла происходит по волевому моменту. В соответствии с ч. 2 ст. 25 УК РФ при прямом умысле лицо желает наступления общественно опасных последствий. В соответствии с ч. 3 ст. 25 УК РФ при косвенном умысле лицо не желает их, но сознательно допускает либо относится к ним безразлично.

Желать наступления общественно опасных последствий при прямом умысле, значит, нуждаться в них. Лицо нуждается в их наступлении, когда они:

во-первых, конечная цель общественно опасных действий (бездействия). Данными последствиями являются, например, смерть врага при убийстве из мести либо лица или его близких в связи с осуществлением им служебной деятельности или выполнением общественного долга (ч. 1 и п. «б» ч. 2 ст. 105 УК РФ);

во-вторых, промежуточная цель общественно опасных действий (бездействия), выступающая необходимым этапом достижения конечной цели (преступной или непреступной). Данными последствиями являются, скажем, смерть потерпевшего в целях скрыть другое преступление или облегчить его совершение (п. «к» ч. 2 ст. 105 УК РФ) или наступление небольшого ущерба в целях хищения в значительном, крупном или особо крупном размере (ст. 158).

Нежелание общественно опасных последствий при косвенном умысле означает, что они не нужны лицу. Последствия в данном случае – побочный результат его действий (бездействия), направленных на достижение иной цели (преступной или непреступной). Так, лицо, желая выпроводить загулявших гостей из его дома, открывает в нем беспорядочную стрельбу из ружья. Итогом становится причинение смерти одному из гостей и тяжкого вреда здоровью другому.

Нежелание общественно опасных последствий может выражаться двояко. Лицо должно их сознательно допускать либо относиться к ним безразлично.

Сознательное допущение общественно опасных последствий означает обдуманное предположение о них. При этом лицо готово их принять ради достижения другой цели.

Безразличное отношение к общественно опасным последствиям означает равнодушную их оценку. Лицу все равно, наступят они или нет.

Умысел в уголовном праве бывает не только прямым и косвенным. Он различается еще по моменту появления и степени точности.

По моменту появления разграничиваются (1) заранее обдуманный и (2) внезапно возникший умысел. Последний наиболее характерен для преступлений, совершаемых в состоянии аффекта (данный умысел называют аффектированным). При них в соответствии со ст. 107 и 113 УК РФ сильное душевное волнение под влиянием неправильного поведения потерпевшего возникает внезапно.

По степени точности разделяются (1) определенный и (2) неопределенный умыслы. При них лицо неодинаково предвидит наступающие общественно опасные последствия.

Определенным считается умысел, при котором лицо точно предвидит наступающие общественно опасные последствия. Вместе с тем он не однороден и в свою очередь по широте предвиденных последствий классифицируется на (а) простой и (б) альтернативный.

Простым называется умысел, при котором лицо точно предвидит возможность наступления конкретных общественно опасных последствий, например, значительного ущерба гражданину при хищении. *Альтернативным* называется умысел, при котором лицо точно предвидит возможность наступления одного из нескольких общественно опасных последствий, скажем, смерти или тяжкого вреда здоровью при нанесении потерпевшему по голове удара топором.

Неопределенным считается умысел, при котором лицо предвидит исключительно характер возможных общественно опасных последствий. Допустим, при ударе кулаком по голове, как правило, предвидится возможность наступления лишь вреда здоровью. Его размер (тяжкий, средней тяжести, легкий) при этом не дифференцируется.

Получается, что при альтернативном и неопределенном умысле в предвидение входит возможность наступления нескольких общественно опасных последствий. Казалось бы, решающие из них – наступившие. Вот только их вообще может не быть.

Так, лицо, скрываясь от задержания после совершения преступления, бросает в преследователей гранату. Оно при этом предвидит в равной мере причинение как смерти, так и любого вреда здоровью потерпевших. В то же время по счастливой случайности граната не взрывается.

Если при альтернативном и неопределенном умысле общественно опасные последствия не причиняются, необходимо ставить во главу угла наиболее тяжкие из предвиденных. Поскольку же они не наступают, речь должна идти о покушении на преступление (ч. 3 ст. 30 УК РФ).

Изложенное решение полностью соответствует принципу субъективного вменения (ч. 2 ст. 5 УК РФ). Предвидение наступления более тяжких общественно опасных последствий охватывает менее тяжкие. Наоборот, предвидение наступления менее тяжких последствий не охватывает более тяжкие.

В ст. 26 УК РФ общая характеристика **неосторожности** отсутствует, а регулируются ее виды. Причем легкомыслие и небрежность не имеют общих признаков. Поэтому виды неосторожности подлежат раздельному изучению.

Интеллектуальный момент *легкомыслия* включает возможность наступления общественно опасных последствий. Выходит, что он совпадает с таким же моментом косвенного умысла полностью, а прямого – частично. При легкомыслии исключается предвидение неизбежности наступления последствий, что связано с его волевым моментом.

При предвидении неизбежности наступления общественно опасных последствий невозможно рассчитывать на их предотвращение. Последнее же – обязательный показатель легкомыслия, отличающий его от умысла.

Правда, рассчитывать не предотвращение общественно опасных последствий возможно и при косвенном умысле. Например, Матвеев сопровождал перевозку по железной дороге автобусов. На одном из переездов подростки начали кидать в них подвернувшиеся под руки предметы. Пытаясь предотвратить порчу автобусов, Матвеев поступил аналогично и металлической деталью причинил одному из несовершеннолетних тяжкий вред здоровью. Он, конечно, надеялся, что ни в кого не попадет, ибо не целился и бросал разные предметы лишь в направлении подростков. Между тем это надежда только на случайное стечение обстоятельств (вдруг или авось пронесет).

При легкомыслии лицо рассчитывает на конкретные факторы. В их число входят личные качества (сила, ловкость, знания, умения, навыки, опыт, находчивость и т.д.), поведение других лиц, действие сил природы, машин, механизмов и т.п.

Надежда на конкретные факторы порождает уверенность в ненаступлении общественно опасных последствий. Однако они все-таки наступают, ибо, как сказано в законе, лицо рассчитывало на предотвращение последствий «без достаточных к тому оснований самонадеянно».

При легкомыслии лицо надеется на предотвращение общественно опасных последствий при отсутствии необходимых условий, оправдывающих уверенность в этом. Говоря иначе, лицо переоценивает значение соответствующих факторов. Их оказывается недостаточно для предотвращения последствий.

Скажем, таксист выехал на работу в нетрезвом состоянии. Двигался он на допустимой скорости и осторожно, но на повороте не справился с управлением и перевернулся, что привело к смерти пассажира. Водитель, видимо, рассчитывал, что ничего подобного не случится. Он считал, что выпил немного, а закусил хорошо и при этом имел большой опыт управления машиной. Им было всего лишь недооценено влияние на его организм выпитого алкоголя и переоценена важность остальных факторов.

В характеристику *небрежности* введена только та часть интеллектуального момента, которая связана с предвидением. По ч. 3 ст. 26 УК РФ предвидение возможности наступления общественно опасных последствий имеет два свойства: 1) отрицательное и 2) положительное.

Отрицательное свойство небрежности заключается в том, что лицо не предвидит возможности наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия). Иначе говоря, лицо не предполагает появления от его общественно опасных действий (бездействия) таких последствий.

Приведенная особенность небрежности сразу отграничивает ее от и умысла, и легкомыслия. При них лицо предвидит возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий.

Положительное свойство небрежности отражено словами «хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия». Соответственно, выделяются критерии положительного свойства небрежности: (а) типовой и (б) индивидуальный.

По типовому критерию лицо должно было предвидеть общественно опасные последствия. Он вытекает из:

а) служебных или профессиональных обязанностей;

б) правил поведения, предусмотренных для определенной сферы деятельности, и

в) правил предосторожности, сложившихся в общении людей и их повседневной деятельности. Так, в связи со смертью больного был привлечен к уголовной ответственности за причинение ее по неосторожности врач Браздов. Он вместе с медсестрой Тумановой проводил подкожное вливание. Как оказалось впоследствии, вместо физиологического раствора больному был введен гипертонический. В упрек врачу ставилось то, что тот лишь спросил медсестру о содержимом шприца, но не произвел химического анализа. Вышестоящий суд, сославшись на соответствующий нормативный акт, указал, что Браздов не должен был этого делать. Стало быть, и небрежности он не допускал.

Вместе с тем между критериями положительного свойства небрежности законодатель расположил соединительный союз «и». Значит, одного типового критерия недостаточно. Нужен еще индивидуальный.

По индивидуальному критерию лицо могло предвидеть общественно опасные последствия. Он основан на особенностях конкретного человека. К ним относятся:

а) уровень образования или знаний;

б) жизненный опыт;

в) профессиональные навыки или умения;

г) состояние здоровья и т.п. Так, по одному из дел, связанных со смертью больного, в оправдание подсудимого было указано, что молодой врач, в первый день работы выехавший по вызову, не смог поставить правильный диагноз в силу недостаточного опыта.

Большинство преступлений совершается либо умышленно, либо по неосторожности. Даже если они могут быть совершены с любой формой вины, в конкретном случае она все равно будет той или другой.

В то же время имеется группа преступлений, которые одновременно должны считаться совершаемыми и умышленно, и по неосторожности. В ст. 27 УК РФ они названы *преступлениями с двумя формами вины*. В соответствии с законом, 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 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.

Выходит, что преступления с двумя формами вины сложные. Они состоят из двух общественно опасных деяний. Каждое из них преступно и само по себе. Объединяются они в одном, но обязательно квалифицированном составе преступления. В последнем описывается преступление, совершаемое умышленно, а его следствием является наступление общественно опасных последствий, причиняемых по неосторожности. Вид умысла и неосторожности для преступлений с двумя формами вины совершенно безразличен.

Преступления с двумя формами вины имеют две формы проявления:

во-первых, преступление с двумя материальными составами. Пример – умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего (ч. 4 ст. 111 УК РФ);

во-вторых, преступление с формальным и материальным составом. Пример – (умышленное) незаконное проведение искусственного прерывания беременности, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшей или причинение тяжкого вреда ее здоровью (ч. 3 ст. 123 УК РФ).

В ст. 27 УК РФ оговорено, что «в целом такое преступление признается совершенным умышленно». Следовательно,

законодатель во главу угла ставит первичное преступление и поступает так по вполне понятным соображениям. Определенность с формой вины нужна при (1) категоризации преступлений (ст. 15 УК РФ) и (2) установлении ответственности за (а) неоконченное преступление (ст. 30) и (б) соучастие в преступлении (ст. 32). В перечисленных и других случаях важно точно знать, о каком преступлении идет речь, совершаемом умышленно или по неосторожности.

От преступлений, совершаемых умышленно и по неосторожности, следует отличать невиновное причинение вреда. При нем психическая активность лица, совершающего преступление, находится вне умысла и неосторожности.

В ст. 28 УК РФ представлено три вида невиновного причинения вреда. Во-первых, деяние признается совершенным невиновно, если лицо, его совершившее, не сознавало и по обстоятельствам дела не могло сознавать общественной опасности своих действий (бездействия). Как видно, такое невиновное причинение вреда находится за пределами умысла. Для иллюстрации можно привести мнимую оборону, мнимое задержание преступника, мнимую необходимость, о которых речь пойдет применительно к обстоятельствам, исключающим преступность деяния (ст. 37–42 УК РФ).

Во-вторых, деяние признается совершенным невиновно, если лицо, его совершившее, не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий и по обстоятельствам дела не должно было или не могло их предвидеть. Как видно, такое невиновное причинение вреда находится за пределами небрежности. Его проявления – приведенные выше примеры с врачами.

В-третьих, деяние признается 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 нерв-

но-психическим перегрузкам. Как видно, такое невиновное причинение вреда находится за пределами легкомыслия.

Под психофизиологическими качествами лица имеются в виду быстрота восприятия окружающего или реакции на внешние раздражители, острота зрения или слуха и т.п. Экстремальными считаются обстоятельства, неожиданно возникшие или изменившиеся либо непредвиденные, скажем, стихийное бедствие или техногенная катастрофа.

Нервно-психические перегрузки возникают в том случае, если организм человека под влиянием глубокой усталости не справляется с возложенной на него нагрузкой. Это бывает у водителей, вынужденных сутками «крутить баранку» машины, пилотов, вылетающих в новый рейс, не отдохнув от предыдущего, диспетчеров, работающих «за себя и за того парня».

Несоответствие психофизиологических качеств лица требованиям экстремальных условий или нервно-психическим перегрузкам имеет место тогда, когда для предотвращения общественно опасных последствий следует приложить те психофизиологические качества, которых у лица нет вообще или они утрачены. Таковое бывает, допустим, если на проезжей части перекрестка появляется пешеход, а водитель не успевает затормозить только из-за того, что был направлен в обратный рейс без всякого отдыха после предыдущего.

§ 3. Ошибка

Ошибкой в уголовном праве считается ***неправильное представление относительно юридического значения совершенного деяния в целом или его существенных обстоятельств.*** Ошибки выделяются в связи с тем, что они могут повлиять на вину лица. Их разделяют на (а) юридические и (б) фактические.

Юридическая ошибка – это *неправильное представление относительно юридической оценки и юридических последствий совершенного деяния*. Есть четыре варианта такой ошибки.

1. Лицо ошибочно полагает, что *совершенное им деяние преступно*. Понятно, что в таком случае вина отсутствует. Речь идет о так называемом мнимом преступлении, а вина – характеристика действительного преступления.

Например, некто сообщает в правоохранительный орган, что он совершил преступление, выразившееся в причинении вреда здоровью другого человека. В процессе предварительного расследования выявляется, что сделано это было по неосторожности, а вред причинен легкий. Подобного преступления Уголовный кодекс не предусматривает. Следовательно, в содеянном нет и вины заявителя.

2. Лицо ошибочно полагает, что *совершенное им деяние непреступно*. Вина в таком случае не исключается в силу ранее упоминавшейся презумпции знания уголовных законов.

Так, некто считает правомерным забрать свои вещи, оставленные на хранение другому человеку, без его ведома и даже с причинением существенного вреда. А это предусмотрено ст. 330 УК РФ.

3. Лицо ошибочно полагает, что его *деяние должно квалифицироваться иным образом*, скажем, не как грабеж, а как кража или наоборот. Вина и в таком случае не исключается, причем в силу той же презумпции знания уголовных законов.

4. Лицо ошибочно полагает, что *подлежит иному наказанию* (допустим, не реальному, а условному и т.п.). Вина в таком случае также не исключается, но уже по другому основанию. По ст. 25 УК РФ не требуется осознания не только предусмотренности деяния уголовным законом, но и его наказуемости.

Фактическая ошибка – это *неправильное представление относительно юридически значимых обстоятельств совершенного деяния*. Общие правила возможности ее влияния на вину сводятся к следующему:

а) если в результате неправильного представления фактические обстоятельства не охватываются сознанием или предвидением лица, они не могут быть вменены ему в умысел. Если в таком случае оно при необходимой внимательно-

сти и предусмотрительности должно было и могло предвидеть названные обстоятельства, допустима неосторожность. Если лицо не должно было или не могло предвидеть фактические обстоятельства, исключена и неосторожность;

б) неправильное представление лица о наличии фактических обстоятельств при их отсутствии в действительности не влияет на вину. Между тем оно меняет характер уголовной ответственности. Она наступает за покушение на преступление (ч. 3 ст. 30 УК РФ) с данными обстоятельствами.

Конкретное проявление приведенных правил связано с видами фактических ошибок. Рассмотрены будут наиболее важные из них.

1. Ошибки в **объекте преступления** могут влиять на вину в зависимости от того, чему конкретно причиняется вред. Он же порой причиняется вместо (а) одного объекта другому, (б) двум и (в) вместо двух одному.

А) Ошибочно причинен вред *вместо одного объекту другому*. Ясно, что такая ошибка не влияет на вину. Однако она меняет характер уголовной ответственности. Та наступает за покушение на преступление. Причина в том, что вред объекту, на который было направлено посягательство, не причиняется. Ответственность же за посягательство на другой объект наступает, если в Уголовном кодексе содержится соответствующее преступление, совершаемое по неосторожности. Например, Иванов хотел украсть газовый пистолет Петрова, но ошибочно тайно похитил у него боевой пистолет.

Если бы Иванов хотел украсть боевой пистолет и его же тайно похитил, то подлежал ответственности по ст. 226 УК РФ. При изложенных обстоятельствах это означало бы объективное вменение, не допускаемое ст. 5 УК РФ.

Если бы Иванов реализовал намерение, то подлежал ответственности по ст. 158 УК РФ. По приведенным условиям таковое исключено, ибо газовый пистолет не был похищен.

В ч. 3 ст. 30 УК РФ предусмотрено покушение на преступление как умышленные действия (бездействие), непосред-

ственно направленные на совершение преступление, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам. Таким образом, деяние Иванова следует рассматривать как покушение на кражу чужого имущества (газового пистолета). На хищение же боевого оружия у него умысла не было, а соответствующего преступления, совершаемого по неосторожности, в уголовном законодательстве не отражено.

Особой разновидностью рассматриваемой ошибки является посягательство на так называемый *негодный объект*. Им считается тот объект, который не отвечает необходимым признакам.

Скажем, лицо стреляет в недруга, лежащего в гамаке. Вместе с тем судебно-медицинская экспертиза устанавливает, что потерпевший умер от инфаркта миокарда еще до выстрела.

Данная ошибка на вину, конечно, не влияет, но в силу ненаступления общественно опасных последствий она меняет характер уголовной ответственности. Последняя наступает за покушение на преступление.

Та же ситуация с посягательством на *отсутствующий объект*. Допустим, вор проник в квартиру, из которой все ценные вещи были вывезены в связи с переездом.

Б) Ошибочно причинен вред *вместо одного объекта двум*. Очевидно, что такая ошибка не влияет на вину в отношении объекта преступного намерения. Ответственность же за причинение вреда другому объекту наступает, если в Уголовном кодексе содержится соответствующее преступление, совершаемое по неосторожности. Например, отстреливаясь при задержании, лицо причиняет вред здоровью как задерживающего, так и случайного прохожего, принятого за задерживающего.

В) Ошибочно причинен вред *вместо двух объектов одному*. Такая ошибка, разумеется, не влияет на вину. В то же время вследствие того, что второй объект не страдает, меняется характер уголовной ответственности. Она наступает

за покушение на преступление. Подобная ситуация возникает, допустим, тогда, когда лицо ошибочно считает, что похищает и газовое, и боевое оружие, а фактически изымает и обращает в свою пользу лишь газовое оружие.

2. Ошибки в **средствах совершения преступления** могут влиять на вину в зависимости от вида используемого средства. Оно бывает (а) не менее, (б) более, (в) менее эффективным и (г) непригодным.

А) Ошибочно использовано *не менее эффективное средство совершения преступления*. Такая ошибка никак не повлияет на вину. Скажем, лицо ошибочно считает, что применяет револьвер, хотя это пистолет.

Б) Ошибочно использовано *более эффективное средство совершения преступления*. Такая ошибка уже влияет на вину. Причем уголовная ответственность наступает только при наличии неосторожности.

Допустим, для охраны дачи лицо подключает электрический ток, полагая, что его напряжение не опасно для жизни. Между тем, прикоснувшись к оголенному проводу, погибает человек. При условии, что лицо без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение общественно опасных последствий или при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло их предвидеть, налицо неосторожность.

В) Ошибочно использовано *менее эффективное средство совершения преступления*. Такая ошибка на вину повлиять явно не может. Поскольку же запланированный результат не возникает, меняется характер уголовной ответственности. Она наступает за покушение на преступление. Например, лицо дает потерпевшему недостаточную дозу наркотического средства, считая ее смертельной.

Г) Ошибочно использовано *непригодное средство совершения преступления*. Такая ошибка на вину повлиять, конечно, не способна.

Однако вопрос об уголовной ответственности при обозначенной ошибке должен решаться с учетом характера

непригодности примененного средства. Оно может быть непригодным (1) относительно и (2) абсолютно.

Относительно непригодным считается такое средство совершения преступления, которое в принципе способно причинить вред (но не в данный момент). Если лицо не осознавало непригодность примененного при совершении преступления средства, то вина не может не пропасть, не измениться. Поскольку с помощью относительно непригодного средства вред причинить невозможно лишь до приведения в надлежащее состояние, ответственность наступает за покушение на преступление.

Так, Сучков решил убить Шевченко, навел на него ружье, но оно не выстрелило ввиду неисправности ударно-спускового механизма. При этом осужденный думал, что из ружья можно стрелять и убить человека. Значит, он совершил покушение на убийство.

Абсолютно непригодным считается такое средство совершения преступления, которое вообще не способно причинить вред. Отсюда использование названного средства не в силах образовать преступление и тем самым породить вину. Следствием является отсутствие уголовной ответственности. Не случайно в решении суда по делу Сучкова добавлено, что только в тех случаях, когда негодное покушение по явному невежеству субъекта (например, колдовство) не представляет собой общественной опасности, оно не может влечь уголовной ответственности.

3. Ошибки в **причинной связи** могут влиять на вину в зависимости от их важности. Они бывают (а) несущественными и (б) существенными.

Несущественные ошибки в причинной связи – неправильные представления о ней, в соответствии с которыми общественно опасные последствия причиняются не так, как предполагалось, но через посредство тех же общественно опасных действий. Например, Степанов, сбрасывая Смирнова с моста, считал, что тот умрет от асфиксии. Оказалось же, что потерпевший умер от удара о сваю. Ничего прин-

ципиально это не меняет, а потому форма вины и характер уголовной ответственности сохраняются: умысел и оконченное преступление.

Существенные ошибки в причинной связи – неправильные представления о ней, в соответствии с которыми общественно опасные последствия причиняются не так, как предполагалось, а через посредство других общественно опасных действий. Скажем, Николаев наносит Козлову удар ножом в область сердца и, полагая, что тот мертв, закапывает. Впоследствии оказывается, что смерть потерпевшего наступила от асфиксии.

Поскольку цель действий лица достигнута, казалось бы, сохраняются незыблемыми как вина (умысел), так и характер уголовной ответственности (за оконченное преступление). Вместе с тем от действий лица, которые должны были повлечь смерть потерпевшего, она не произошла. Это должно влиять на ответственность. Она наступит за покушение на преступление (в приведенном случае – на убийство).

Итак, при существенной ошибке в причинной связи меняется характер уголовной ответственности. Дело в том, что от общественно опасных действий, направленных на реализацию умысла, соответствующие общественно опасные последствия не наступают.

Остается вина применительно к общественно опасным последствиям, наступившим через посредство других общественно опасных действий. Все зависит от психического отношения к наступившим последствиям. В рассматриваемом случае – от того, по каким признакам лицо судило о наступлении смерти потерпевшего (не движется, прекратилось дыхание, остановился пульс, прошли судороги, началось охлаждение и т.п.).

Если психическое отношение соответствует изложенному в ст. 26 УК РФ, то налицо неосторожность. Если же оно соответствует изложенному в ст. 28 УК РФ, то налицо невиновное причинение вреда.

§ 4. Факультативные признаки субъективной стороны преступления

Мотивом преступления считается побуждение, которым руководствовалось лицо при совершении деяния. Говоря иначе, это внутренняя движущая сила преступления. Она обусловливается потребностями, превращающими соответствующие объекты в интересы, которые вызывают у лица решимость совершить преступление

В статьях Особенной части Уголовного кодекса мотивы преступления обозначаются не только прямо (ст. 145, п. «б» ч. 1 ст. 213 УК РФ). Нередко они скрыты за такими категориями как побуждения (ст. 153–155 УК РФ) и заинтересованность (ст. 181, 325).

В Особенной части уголовного законодательства представлены различные мотивы преступления. Ими являются корыстные, хулиганские, личные, низменные и другие мотивы.

Целью преступления считается представление лица о желаемом результате деяния. От мотива она отличается тем, что определяет не источник, а направленность преступления. Причем цель и мотив, как правило, коррелируют друг с другом.

В Особенной части Уголовного кодекса установлены различные цели преступления. В их число входят цели сбыта, корыстные, хищения, извлечения, нападения, угона, завладения, распространения или рекламирования, передачи, прекращения, свержения или изменения и другие в отношении тех или иных объектов.

В соответствии со ст. 107 и 113 УК РФ ***аффектом считается состояние внезапно возникшего сильного душевного волнения, вызванного определенным неправильным поведением потерпевшего.*** При аффекте душевное состояние (психика) человека выходит из обычного состояния, что тормозит сознательную, интеллектуальную деятельность, в известной степени нарушает мотивацию и целеполагание поведения.

При наличии аффекта способность человека осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий и руководить ими в значительной степени снижена.

В то же время аффект не исключает самоконтроля, осознанного поведения, способности руководить своими поступками. Отсюда лица, совершившие аффектированные действия, признаются вменяемыми, т.е. ответственными за свои поступки. Речь идет о физиологическом аффекте. При патологическом аффекте лицо признается невменяемым.

Все преступления могут совершаться с определенными мотивами, целями и аффектом. Между тем законодатель их выделил только в составах преступлений, совершаемых умышленно. Отсюда для составов преступлений, совершаемых по неосторожности, они безразличны.

Правда, и в составах преступлений, совершаемых умышленно, мотивы, цели и аффект указаны далеко не всегда. Они появляются там, где необходимы для разграничения соответствующих деяний.

В статьях Особенной части уголовного законодательства, в которых имеются указания на мотивы или цели, они играют роль признаков и основного (мотив беременности в ст. 145 УК РФ или корыстная цель хищений по примечанию 1 к ст. 158), и квалифицированного (мотив кровной мести или цель использования органов или тканей потерпевшего при убийстве – п. «е.1» и «м» ч. 2 ст. 105) составов. Аффект выступает признаком лишь привилегированных составов (в ст. 107 и 113 УК РФ).

Глава 9
НЕОКОНЧЕННОЕ ПРЕСТУПЛЕНИЕ

§ 1. Оконченное преступление и его стадии

Признаками оконченного преступления являются (а) совершенное деяние и (б) наличие в нем всех признаков состава преступления, предусмотренного Уголовным кодексом (ч. 1 ст. 29 УК РФ). На основании ч. 1 ст. 105 УК РФ убийство – это умышленное причинение смерти другому человеку. Значит, оно окончено с момента наступления смерти другого человека.

Однако по ч. 1 ст. 162 УК РФ разбой – нападение в целях хищения чужого имущества, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия. Соответственно, он считается оконченным с момента нападения в целях хищения чужого имущества, совершенного с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

Правда, по собственному почину разбойник явно не остановится до тех пор, пока не обратит чужое имущество в свою или других лиц пользу. Получается, что уголовный закон, вроде бы, расходится с жизнью.

Нужно иметь в виду, что в ч. 1 ст. 29 УК РФ сформулировано понятие *юридически* оконченного преступления. Оно необходимо прежде всего для квалификации преступления.

Без него не обойтись при выведении неоконченного преступления (ч. 1 и 3 ст. 30 УК РФ). С его учетом различаются материальные и нематериальные (формальные и усеченные) составы преступления.

Вместе с тем понятия юридически оконченного преступления уголовному праву недостаточно. Ему, кроме того, необходимо понятие *фактически* оконченного преступления. Это **предусмотренное уголовным законом общественно опасное деяние, завершенное по достижении цели общественно опасных действий (бездействия) лица.** С его помощью корректируется общественная опасность преступления, что немаловажно при назначении наказания. Без него не обойтись при определении временных пределов необходимой обороны (ст. 37 УК РФ). К нему же следует обращаться при разграничении заранее обещанного и не обещанного приобретения или сбыта имущества, добытого преступным путем, и укрывательства преступлений (ч. 5 ст. 33 и ст. 175, 316 УК РФ).

Раздвоение понятия оконченного преступления – следствие позиции законодателя при определении стадии преступления, с которой связана его полная наказуемость. В ч. 2 ст. 29 УК РФ «неоконченным преступление признаются приготовление к преступлению и покушение на преступление». На основании же ст. 66 УК РФ наказание за приготовление к преступлению не может превышать половины максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за оконченное преступление (ч. 2), а за покушение на преступление – трех четвертей того же показателя (ч. 3).

Получается, что полная наказуемость преступления связана с его юридическим окончанием. В то же время для него не обязательно достижение последней стадии преступления.

Часто преступление – не одномоментное общественно опасное деяние. В своем развитии оно способно пройти несколько **стадий**. Они – **последовательно развивающиеся этапы, из которых складывается общественно опасное де-**

яние. Таковыми являются: (1) формирование намерения, (2) проявление намерения, (3) подготовка осуществления намерения и (4) осуществление намерения.

Формирование намерения – начало преступления. Это внутренний, протекающий в психической сфере лица процесс. Начинается он с появления намерения совершить преступление и заканчивается принятием решения об его совершении.

Далее лицо начинает выражать себя вовне. Им озвучивается принятое решение совершить преступление. Говоря иначе, *проявление намерения* означает сообщение хотя бы одному лицу своего решения совершить преступление.

Конечно, от формирования и проявления намерения до совершения преступления – «дистанция огромного размера». Для ее сокращения бывает необходима *подготовка осуществления намерения*. В ходе ее создаются условия для совершения преступления. На этой стадии преступления происходит подыскание объекта, орудий и средств совершения преступления, соучастников и т.п.

Все заключает *осуществление намерения*. Оно проявляется в непосредственном совершении общественно опасного деяния. Последней стадией охватывается все, начиная от совершения соответствующих общественно опасных действий (бездействия) и завершая наступлением общественно опасных последствий.

В принципе по прошествии осуществления намерения преступление и логично считать оконченным. Если бы законодатель так поступил, то деление оконченного преступления на юридически и фактически оконченное было бы беспредметно. По Уголовному же кодексу окончание преступления связывается не только с завершением последней стадии, но и с ее процессом, а также с предпоследней стадией.

Во-первых, законодатель подчас связывает оконченное преступление с подготовкой осуществления намерения. Результатом становится появление усеченных составов преступления (ст. 209, 210 и др. УК РФ).

Во-вторых, законодатель нередко связывает окончание преступления с процессом осуществления намерения. Результатом опять становится появление усеченных составов преступления, но с более поздними общественно опасными действиями (бездействием), чем в первом случае (ст. 295, 317 и др. УК РФ).

В-третьих, законодатель чаще всего связывает окончание преступления с завершением осуществления намерения. Результатом становится появление уже двух конструкций составов преступления. Они различаются заключительным аккордом осуществления намерения.

Если в состав преступления не включаются общественно опасные последствия, создаются формальные конструкции (ст. 166, 170 и др. УК РФ). Если в состав преступления включаются общественно опасные последствия, создаются материальные конструкции (ст. 105, 158 и др. УК РФ).

Законодатель связывает окончание преступления с разными стадиями последнего, исходя из момента достижения соответствующими деяниями такого уровня общественной опасности, который требует установления полной их наказуемости. Причем последние две стадии преступления предопределяют решения не только об его окончании, но и о неоконченном преступлении.

§ 2. Понятие неоконченного преступления

Определение понятия неоконченного преступления в законе отсутствует. В первом приближении им допустимо считать не доведенное до конца общественно опасное деяние.

Недоведение преступления до конца возможно на любой его стадии. Между тем законодатель неоконченное преступление связал лишь со стадиями подготовки осуществления намерения и осуществления намерения. Недоведение преступления до конца на первой из них признано приготовлением к преступлению (ч. 1 ст. 30 УК РФ). Недоведение пре-

ступления до конца на второй из них признано покушением на преступление (ч. 3 ст. 30 УК РФ).

Психические процессы, не объективированные вовне, не интересуют уголовное право. Для него важно, чтобы лицо проявило себя, вступило в область действительности. Только тогда оно попадает в сферу, подвластную законодателю. Не случайно в соответствии со ст. 14 УК РФ преступление – деяние. Ответственность за голые мысли – в прошлом уголовного права. Именно поэтому со стадией формирования намерения не связано ни оконченное, ни неоконченное преступление.

Проявление намерения уже объективируется вовне. Однако вовсе не данная стадия преступления отражена в ст. 119 УК РФ («Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью») и подобных статьях Особенной части уголовного законодательства.

При сообщении другим лицам своего решения совершить преступление происходит только передача информации о собственных намерениях. Тем самым никакого посягательства не совершается. Простое заявление о соответствующем намерении – не повод для уголовной ответственности заявителя. Лишь поступок доказывает, насколько серьезным было заявление.

Угроза – уже поступок. Он заключается в запугивании потерпевшего и состоит в посягательстве на его психическое состояние (здоровье). Не случайно в ст. 119 УК РФ ответственность связана с наличием оснований опасаться осуществления угрозы.

Вместе с тем одного объективирования вовне своего решения совершить преступление еще недостаточно, чтобы связать оконченное и неоконченное преступление со стадией обнаружения намерения. Нужна еще общественная опасность. Ею обладают только две оставшиеся стадии преступления, ибо в меньшей или большей мере (говоря иначе, на подступах или непосредственно) направлены на причинение вреда объекту преступления.

При выведении дефиниции неоконченного преступления нужно исходить из законодательных определений его видов: приготовления к преступлению и покушения на преступление. В ч. 1 и 3 ст. 30 УК РФ общими их признаками названы:

1) в качестве родового признака – недоведение преступления до конца,

2) в качестве видовых признаков – (а) совершение действий (бездействия), (б) не зависящие от лица обстоятельства и (в) умысел. В итоге ***неоконченное преступление – это умышленные действия (бездействие), совершение которых не доводит преступление до конца по не зависящим от лица обстоятельствам***.

Под *недоведением преступления до конца* понимается прекращение общественно опасного деяния до юридического окончания. Тем самым неоконченное преступление – деяние, оконченное приготовлением к преступлению или покушением на преступление. Следовательно, (1) там, где имеется приготовление к преступлению, не может быть ни покушения на преступление, ни оконченного преступления; (2) там, где имеется покушение на преступление, не может быть ни приготовления к преступлению, ни оконченного преступления; (3) там, где имеется оконченное преступление, не может быть ни приготовления к преступлению, ни покушения на преступление.

Не зависящими от лица обстоятельствами считаются те, которые мешают завершить преступление. Они бывают как внутренними (например, половое бессилие), так и внешними (скажем, сопротивление потерпевшего, вмешательство посторонних, действие сил природы).

Умысел в неоконченном преступлении бывает только прямой, ибо, если лицо не желает наступления общественно опасных последствий, оно не станет совершать тех действий (бездействия), которые составляют как приготовление к преступлению, так и покушение на преступление.

Действия (бездействие) связаны с разными стадиями преступления. С их помощью и различаются виды неоконченного преступления.

§ 3. Виды неоконченного преступления

На основании ч. 1 ст. 30 УК РФ признаками приготовления к преступлению признаются: (а) умышленность, (б) создание условий для совершения преступления и (в) недоведение преступления до конца по не зависящим от лица обстоятельствам. Часть условий, создаваемых для совершения преступления, приведена в законе: приискание, изготовление или приспособление средств или орудий совершения преступления, приискание соучастников, сговор на совершение преступления.

После перечисления названных условий в ч. 1 ст. 30 УК РФ упомянуты иные. Стало быть, в законе их перечень неисчерпывающий. В открытую их часть входят распределение ролей среди соучастников преступления, их подготовка, устранение препятствий к совершению преступления, прибытие на место преступления и т.п.

Правда, создание условий для совершения преступления образует приготовление к преступлению не всегда. Во-первых, в ч. 2 ст. 30 УК РФ сказано, что уголовная ответственность наступает за приготовление только к тяжкому или особо тяжкому преступлению. В результате создание условий для совершения преступления небольшой или средней тяжести не влечет уголовную ответственность.

Во-вторых, создание некоторых условий для совершения преступления способно подпасть под признаки малозначительности, предусмотренные ч. 2 ст. 14 УК РФ. Имеются в виду те условия, без создания которых вполне можно было обойтись, допустим, покупка мотка веревки для упаковки похищаемого.

Приготовление к преступлению бывает (а) неоконченным и (б) оконченным. При *неоконченном приготовлении* лицо не создает всех необходимых с его точки зрения условий для совершения преступления. При *оконченном приготовлении* лицо создает все необходимые с его точки зрения условия для совершения преступления. И то, и другое

может произойти при задержании лица, но в первом случае в процессе создания условий для совершения преступления, а второе – по их созданию.

Виды приготовления к преступлению разграничиваются по *субъективному* признаку. При взятии за основу объективного признака оконченное приготовление может пропасть. Ведь практически всегда найдется, что объективно не создано для совершения преступления.

Предложенная классификация приготовления к преступлению имеет смысл хотя бы в целях индивидуализации наказания. Понятно, что оконченное приготовление ближе к совершению преступления, а, стало быть, и общественно опаснее неоконченного. Чем же полнее осуществлено приготовление к преступлению, тем при прочих равных условиях оно должно быть строже наказано.

Согласно ч. 3 ст. 29 УК РФ ответственность за приготовление к преступлению наступает по статье Уголовного кодекса, предусматривающей оконченное преступление, со ссылкой на ст. 30. Например, при приготовлении к простому убийству – по ст. 30 и ч. 1 ст. 105 УК РФ. Однако для точности квалификации желательно указать и часть ст. 30 УК РФ. Уголовная ответственность за покушение на преступление в соответствии с ч. 3 ст. 29 УК РФ также наступает со ссылкой на ст. 30. Стало быть, из последней не понять, о каком конкретно неоконченном преступлении идет речь.

На основании ч. 3 ст. 30 УК РФ признаками покушения на преступление признаются: (а) умышленность, (б) действия (бездействие), непосредственно направленные на совершение преступления «б», и (в) недоведение преступления до конца по не зависящим от лица обстоятельствам. По указанным признакам покушение на преступление отличается от сходных уголовно-правовых явлений.

Во-первых, покушение на преступление – действия (бездействие), направленные на совершение преступления непосредственно. При покушении на преступление происходит выполнение общественно опасных действий (без-

действия), предусмотренных Особенной частью Уголовного кодекса. Тем самым оно отличается от приготовления к преступлению, при котором лицо еще не приступает к выполнению указанных действий (бездействия).

Во-вторых, покушение на преступление не доводится до конца. При нем осуществляется не весь объем деяния, приведенного в Особенной части уголовного законодательства. Названным признаком покушение на преступление отличается от оконченного преступления, при котором осуществляется весь объем деяния.

В-третьих, покушение на преступление не доводится до конца по не зависящим от лица обстоятельствам. По данному признаку покушение на преступление отличается от добровольного отказа от преступления (ст. 31 УК РФ). Последний происходит по зависящим от лица обстоятельствам.

Покушение на преступление бывает (а) неоконченным и (б) оконченным. Деление, как и в случае с приготовлением к преступлению, происходит по субъективному моменту.

При *неоконченном покушении* лицо не выполняет всех необходимых с его точки зрения действий (бездействие) для завершения преступления. Такое происходит, например, при задержании лица с чужим имуществом на выходе из квартиры потерпевшего.

При *оконченном покушении* лицо выполняет все необходимые с его точки зрения действия (бездействие) для завершения преступления. Такое происходит, скажем, при своевременном оказании медицинской помощи лицу, раненому в сердце.

Изложенная классификация покушения на преступление имеет смысл хотя бы в целях индивидуализации наказания. Очевидно, что оконченное покушение ближе к завершению преступления, а, следовательно, и общественно опаснее неоконченного. Чем же дальше зашло в своем развитии покушение на преступление, тем при прочих равных условиях оно должно быть строже наказано.

Далеко не все преступления могут быть неоконченными. Во-первых, в силу прямого указания закона приготовление к преступлению и покушение на преступление – действия (бездействие) умышленные. Стало быть, преступления, совершаемые по неосторожности, неоконченными не бывают. Последнее обусловлено отсутствием при них ранее отмеченного желания наступления общественно опасных последствий.

Во-вторых, поскольку приготовление к преступлению и покушение на преступление – действия (бездействие), совершаемые лишь с прямым умыслом. Следовательно, преступления, совершаемые с косвенным умыслом, неоконченными не бывают. Таковы, допустим, преступления, совершаемые при превышении пределов необходимой обороны (ч. 1 ст. 108 и 114 УК РФ). При них смерть потерпевшего или тяжкий вред его здоровью – побочный результат защиты от общественно опасного посягательства.

В-третьих, в преступлениях, совершаемых путем бездействия и с внезапно возникшим умыслом, исключено приготовление к преступлению. Так, невозможно представить создание условий для халатности (ст. 293 УК РФ) и совершения преступлений в состоянии аффекта (ст. 107 и 113).

В-четвертых, применительно ко всем усеченным составам исключено покушение на преступление (кроме, как по ошибке). Скажем, стоит лицу напасть в целях хищения чужого имущества с применением насилия, опасного для жизни или здоровья потерпевшего, либо с угрозой применения такого насилия, как разбой становится оконченным преступлением (ч. 1 ст. 162 УК РФ). Вместе с тем приготовление к преступлению совершено быть может.

§ 4. Добровольный отказ от преступления

Понятие добровольного отказа от преступления содержится в ст. 31 УК РФ. В ч. 1 сказано, что им признается прекращение лицом приготовления к преступлению либо прекращение действий (бездействия), непосредственно на-

правленных на совершение преступления, если лицо осознавало возможность доведения преступления до конца.

В то же время в ч. 2 названной статьи добавлено, что лицо не подлежит уголовной ответственности за преступление, если оно добровольно и окончательно отказалось от доведения этого преступления до конца. Без приведенного предписания пришлось бы признавать добровольным отказом от преступления случаи, мало на него похожие:

первый – лицо осознает возможность доведения преступления до конца при условии приложения больших усилий, но не делает этого из-за неподготовленности;

второй – лицо временно прекращает (прерывает) совершение преступления, намереваясь продолжить его в более подходящих условиях.

Таким образом, ***добровольный отказ от преступления*** нужно определять с учетом положений и ч. 1, и ч. 2 ст. 31 УК РФ. В итоге им вполне можно считать ***окончательное прекращение по зависящим от лица обстоятельствам действий (бездействия) по созданию условий для совершения преступления или непосредственно направленных на его совершение при осознании возможности доведения его до конца***. Тем самым добровольному отказу от преступления свойственны:

1) в качестве родового признака – прекращение действий (бездействия) по созданию условий для совершения преступления или непосредственно направленных на его совершение,

2) в качестве видовых признаков – (а) окончательность, (б) совершение по зависящим от лица обстоятельствам и (в) осознание возможности доведения преступления до конца.

Признак *прекращения действий (бездействия) по созданию условий для совершения преступления или непосредственно направленных на его совершение* недвусмысленно подчеркивает, что добровольный отказ возможен только при неоконченном преступлении и исключен при оконченном. В последнем случае прекращать уже просто нечего, ибо преступление уже совершено.

Причем допустимость добровольного отказа при приготовлении к преступлению и неоконченном покушении сомнений не вызывает. При них для совершения оконченного преступления необходимы дополнительные действия (бездействие). Следовательно, отказываться еще есть от чего.

Другое дело – оконченное покушение. При нем лицо выполняет все необходимые с его точки зрения действия (бездействие) для завершения преступления. В большинстве таких случаев отказываться уже не от чего. Между тем объективно лицо способно и что-то не совершить для завершения преступления. Выходит, что в принципе имеется, от чего отказаться даже при оконченном покушении.

В отмеченном плане особенно актуальны преступления, в которых между совершением общественно опасных действий (бездействия) и наступлением общественно опасных последствий проходит более или менее значительный промежуток времени. В его течении можно действиями лица не допустить наступления последствий.

Было бы ошибкой считать, что прекращение соответствующих действий (бездействия) при добровольном отказе от преступления заключается лишь в остановке их совершения. Он допустим и активным путем. Причем сам законодатель предусмотрел таковой для соучастников преступления. В ч. 4 ст. 31 УК РФ, установлено, что организатор преступления и подстрекатель к преступлению не подлежат уголовной ответственности, если эти лица своевременным сообщением органам власти или иными предпринятыми мерами предотвратили доведение преступления исполнителем до конца. Пособник же преступления не подлежит уголовной ответственности, если он предпринял все зависящие от него меры, чтобы предотвратить совершение преступления.

Итак, добровольный отказ от преступления при оконченном покушении следует считать возможным. Однако он ограничен случаями, когда лицо способно обеспечить ненаступление общественно опасных последствий исключительно своими действиями. Например, Иванова подливает

в напиток Петрова яд. Когда же тот подносит стакан к губам, она, одумавшись, до первого глотка выбивает стакан из рук Петрова.

При оконченном покушении добровольный отказ от преступления связывается только с действиями лица прежде всего исходя из закона. В ч. 1 ст. 31 УК РФ прямо сказано, что добровольным отказом от преступления признается «прекращение лицом» соответствующих действий (бездействия). В то же время аналогичное решение следует из такого признака добровольного отказа от преступления, как совершение его по зависящим от лица обстоятельствам.

Зависящие от лица обстоятельства – это факторы, обусловливающие свободное волеизъявление лица. Отсюда, если при прекращении соответствующих действий (бездействия) данные факторы отсутствуют или их недостаточно, добровольный отказ от преступления не происходит.

Факторы, обусловливающие свободное волеизъявление лица, отсутствуют, если прекращение соответствующих действий (бездействия) было вынужденным. Речь идет о недоведении преступления до конца по не зависящим от лица обстоятельствам (ст. 30 УК РФ). Так, отсутствует добровольный отказ от изнасилования, если лицу помешали сопротивление потерпевшей, посторонние либо физиологические причины.

Недостаточно факторов, обусловливающих свободное волеизъявление лица, чаще всего бывает при оконченном покушении. Скажем, в том же случае с дачей яда, но затем – противоядия или вызова врача мало, что зависит от самого лица. Большее влияние на ненаступление общественно опасных последствий оказывают не зависящие от лица обстоятельства (вид и доза яда и противоядия, состояние организма потерпевшего, время, прошедшее с момента дачи яда, и т.п.).

Непризнание определенных действий, направленных на предотвращение наступления общественно опасных последствий, добровольным отказом от преступления не

означает, что они безразличны уголовному праву. На основании п. «к» ч. 1 ст. 61 УК РФ они считаются смягчающим обстоятельством (оказание помощи или заглаживание вреда потерпевшему).

Признак *окончательности* характеризует безвозвратность добровольного отказа от преступления. Если лицо лишь на время прекращает (прерывает) совершение соответствующих действий (бездействия), намереваясь продолжить их впоследствии, добровольный отказ от преступления отсутствует. Так, вор, начав вскрывать сейф в бухгалтерии предприятия, слышит в соседнем кабинете голоса людей и решает ретироваться с тем, чтобы вернуться в более благоприятной обстановке. Добровольного отказа от преступления здесь нет, ибо отсутствует признак окончательности.

Осознание возможности доведения преступления до конца отражает понимание лицом того, что оно способно завершить преступление. Допустим, тот же вор ретируется с места совершения преступления, считая, что ему могут помешать во вскрытии сейфа, хотя в соседнем кабинете ничего не слышали, а предавались праздничному веселью. Здесь нет добровольного отказа от преступления, так как отсутствует признак осознания возможности доведения преступления до конца.

Мотивы недоведения преступления до конца при добровольном отказе от преступления роли не играют. Во-первых, о них ничего не сказано в законе. Во-вторых, для добровольного отказа важно не то, почему преступление не доведено до конца, а то, что оно не доведено до конца. Все это означает, что, каковы бы не были мотивы (жалость или сострадание к потерпевшему, страх за содеянное, боязнь наступления уголовной ответственности и т.п.), добровольный отказ от преступления при прочих равных условиях будет иметь место.

В соответствии с ч. 3 ст. 31 УК РФ лицо, добровольно отказавшееся от доведения преступления до конца, подлежит уголовной ответственности, если фактически совершенное

им деяние содержит иной состав преступления. Дело в том, что действия, совершенные до добровольного отказа от одного преступления, способны попутно содержать признаки другого преступления. На последнее же добровольный отказ не распространяются.

Готовясь к убийству, лицо может изготовить оружие. При добровольном отказе оно не будет нести ответственности за приготовление к убийству, но по ст. 223 УК РФ она не исключена.

Пытаясь совершить изнасилование, лицо может причинить потерпевшей вред здоровью. При добровольном отказе оно не будет нести ответственность за покушение на изнасилование, но по ст. 111, 113 или 115 УК РФ она не исключена.

То же самое происходит при добровольном отказе от повторения покушения на преступление. При нем нужно иметь в виду, что первое (неудавшееся) покушение на преступление явно происходит по не зависящим от лица обстоятельствам (ст. 30 УК РФ).

Глава 10
СОУЧАСТИЕ В ПРЕСТУПЛЕНИИ

§ 1. Понятие соучастия в преступлении

В ст. 32 УК РФ родовым признаком понятия соучастия в преступлении является участие в совершении преступления. Изложенные в законе видовые признаки делятся на две группы. Первую группу составляют объективные признаки: двое или более лиц и совместность. Вторую группу составляют субъективные признаки. В нее входят два умысла: один в отношении участия в преступлении, а другой в отношении самого преступления.

Для уяснения **родового признака** понятия соучастия в преступлении следует воспользоваться логикой. Она подсказывает, что участием в совершении преступления явно охватывается выполнение определенной части общественно опасного деяния. Такими частями являются исполнительство, организаторство, подстрекательство и пособничество (ст. 33 УК РФ).

Среди **видовых признаков** понятия соучастия в преступлении, естественно, первые в очереди – объективные. Один из них количественный, а другой – качественный.

Количественный признак понятия соучастия в преступлении – *двое или более лиц*. Из него не сложно понять, что соучастие в преступлении способно образовать участие в его совершении лишь несколько лиц. Вместе с тем ими явно могут быть не любые лица.

В ст. 19 УК РФ сказано, что уголовной ответственности подлежит только вменяемое физическое лицо, достигшее возраста, установленного настоящим Кодексом. Естественно, тем самым имеются в виду лица, совершающие преступления как в одиночку, так и в соучастии. Иначе цитированное нельзя было бы считать общими условиями уголовной ответственности.

Таким образом, соучастие в преступлении образуется лишь из лиц, обладающих всеми признаками субъекта преступления. Они называются соучастниками преступления.

Качественный признак понятия соучастия в преступлении – *совместность*. Последняя исключает изолированность участвующих в преступлении лиц.

Совместность относится к участию в преступлении и означает взаимосвязь поведения соучастников. Она проявляется в том, что организаторство, подстрекательство и пособничество направлены на то, чтобы состоялось исполнительство. Оно же объединяет все части преступления в единое целое.

Среди субъективных признаков понятия соучастия в преступлении прежде всего – об *умысле в отношении самого преступления*. Хотя двое или более лиц могут совместно совершить общественно опасное деяние по неосторожности, соучастие в совершении преступления по неосторожности исключено.

Чужая преступная неосторожность присоединяется к общественно опасному деянию (в том числе неосторожному) данного лица лишь объективно. Соответствующее субъективное отношение отсутствует. Так прежде всего решил законодатель. В ч. 2 ст. 26 УК РФ легкомыслие описывается через предвидение возможности наступлении общественно опасных последствий своих действий (бездействия). В ч. 3 ст. 26 УК РФ небрежность описывается через непредвидение возможности наступления общественно опасных последствий опять-таки своих действий (бездействия).

Предвидеть или не предвидеть чужую преступную неосторожность невозможно, ибо последняя становится преступлением только по результатам действий (бездействия)

лица. Установление уголовной ответственности за присоединившуюся чужую преступную неосторожность означало бы объективное вменение, не допускаемое уголовным правом (ч. 2 ст. 5 УК РФ).

Вид умысла в отношении преступления, совершаемого в соучастии, законодатель не уточняет. Тем самым формально он может быть, вроде бы, любым: и прямым, и косвенным, конечно, если речь идет о преступлении с общественно опасными последствиями.

При косвенном умысле лицо не желает наступления общественно опасных последствий. При таких условиях у него и участвовать в их причинении нет никакого резона. Следовательно, соучастие мыслимо только в преступлениях, совершаемых с прямым умыслом.

Однако имеются еще преступления с двумя формами вины. Применительно к их умышленной части проблем не возникает. Тяжкие же последствия, причиняемые по неосторожности, могут наступить как результат действий (бездействия) одного лица. Это, в сущности, будет своеобразный эксцесс исполнителя преступления (ст. 36 УК РФ). Им является совершение исполнителем преступления, не охватываемого умыслом других соучастников. Они за такой эксцесс уголовной ответственности не подлежат.

Казалось бы, закон подходит к возможности соучастия в преступлениях с двумя формы вины иначе. Так, в ч. 4 ст. 111 УК РФ установлены умышленные деяния, в частности, предусмотренные ч. 3 настоящей статьи, повлекшие по неосторожности смерть потерпевшего. А в п. «а» ч. 3 описаны соответствующие деяния, совершенные группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. Последние считаются формами соучастия в преступлении (ст. 35 УК РФ).

На самом деле противоречия со сказанным выше нет. Под признаки ч. 4 ст. 111 УК РФ должны подпадать случаи, когда смерть по неосторожности наступает лишь от совокупных действий нескольких лиц.

Остается заключительный признак соучастия – *умысел в отношении участия в преступлении*. Преступление, совершенное умышленно, регулируется в ст. 25 УК РФ. В ней отражено психическое отношение к общественной опасности своих действий (бездействия). При соучастии они представляют собой только участие в совершении преступления, а не полное его совершение. Значит, каждый соучастник преступления должен осознавать, что совершает его не в одиночку, а хотя бы еще с одним лицом.

Получается, что для соучастия в преступлении характерна двусторонняя субъективная связь соответствующих лиц. Причем односторонней она не способна быть по определению, поскольку связь – это всегда отношение взаимной зависимости, обусловленности, общности между чем-нибудь. Тем самым умысел соучастника в отношении участия в преступлении может быть лишь прямым.

§ 2. Виды соучастников преступления

С учетом предписаний ст. 32 УК РФ ***соучастником преступления*** следует рассматривать ***лицо, умышленно участвующее совместно с еще хотя бы одним лицом в совершении умышленного преступления.*** О видах соучастников преступления говорится в ст. 33 УК РФ. В соответствии с ее ч. 1 соучастниками преступления наряду с исполнителем признаются организатор, подстрекатель и пособник. Они различаются ролями (функциями) при совершении преступления.

Исполнитель описан в ч. 2 ст. 33 УК РФ. На основании закона им признается лицо, (а) непосредственно совершившее преступление либо (б) непосредственно участвовавшее в его совершении совместно с другими лицами (соисполнителями), а также лицо, (в) совершившее преступление посредством использования других лиц, не подлежащих уголовной ответственности в силу возраста, невменяемости или других обстоятельств, предусмотренных настоящим Кодексом.

Очевидно, что непосредственное совершение преступления – это полное выполнение своими действиями (бездействием) общественно опасного деяния, названного в Особенной части уголовного законодательства. Отсюда исполнитель, скажем, изнасилования – лицо, совершившее половое сношение с применением насилия или с угрозой его применения либо с использованием беспомощного состояния потерпевшей (ст. 131 УК РФ).

Вместе с тем при изнасиловании одно лицо может применять насилие или угрожать насилием, а другое – совершать половое сношение. Получается, что для признания лица исполнителем необязательно полного, а достаточно частичного выполнения действий (бездействия), установленных в соответствующей статье Особенной части уголовного законодательства. Нормативным основанием является то, что исполнителем признается не только лицо, непосредственно совершившее преступление, но и лицо, непосредственно участвовавшее в его совершении совместно с другими лицами (соисполнителями). По логике закона соисполнители – это два или более исполнителя, совместно выполняющие действия (бездействие), установленные в соответствующей статье Особенной части Уголовного кодекса.

Не непосредственно участвует в совершении преступлении лицо, совершившее преступление посредством использования других лиц, не подлежащих уголовной ответственности. В ч. 2 ст. 33 УК РФ уточнено, в силу чего не подлежит уголовной ответственности лицо, посредством которого совершается преступление: «возраста, невменяемости и других обстоятельств, предусмотренных настоящим Кодексом». Другими обстоятельствами может быть отставание несовершеннолетнего в психическом развитии, не связанное с психическим расстройством, отсутствие вины, действия в состоянии крайней необходимости, в результате физического принуждения либо при исполнении обязательных приказа или распоряжения (ч. 3 ст. 20, ст. 28, 39, 40, 42 УК РФ).

Организатор описан в ч. 3 ст. 33 УК РФ. На основании закона им признается лицо, (а) организовавшее совершение преступления или (б) руководившее его исполнением, а равно лицо, (в) создавшее организованную группу или преступное сообщество (преступную организацию) либо (г) руководившее ими.

Роль (функция) организатора – в объединении и направлении других лиц в процессе подготовки, совершения или сокрытия преступления. Руководство исполнением преступления означает действия, заключающиеся в распоряжении исполнителями во время совершения ими преступления. Создание организованной группы или преступного сообщества (преступной организации) включает действия, заключающиеся в объединении других лиц в названные преступные формы (ч. 3 и 4 ст. 35 УК РФ). Руководство организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией) предполагает действия, заключающиеся в управлении соучастниками, уже объединенными в названные преступные формы.

Организация преступления в законе поставлена на первое место. Ее рассмотрение оставлено напоследок из-за особенностей нормативного оформления. Оно не дает самодостаточной информации и потому организация преступления может быть установлена лишь по остаточному принципу.

К организации преступления относятся действия, которые лежат за пределами ранее рассмотренных действий организатора. Они начинаются с подыскания и подготовки соучастников, распределения ролей (функций) между ними, планирования их действий и заканчивается направлением усилий соучастников к выполнению действий по подготовке и сокрытию преступления.

Подстрекатель описан в ч. 4 ст. 33 УК РФ. На основании закона им признается лицо, склонившее другое лицо к совершению преступления путем уговора, подкупа, угрозы или другим способом.

Под склонением к совершению преступления понимается возбуждение у конкретного лица решимости совершить конкретное общественно опасное деяние, предусмотренное Особенной частью уголовного законодательства. Причем склоняемым может быть соучастник любого вида.

В законе перечень способов склонения открыт, имеет неисчерпывающий (примерный) характер. Значит, ими в принципе могут быть любые способы.

По характеру склонения различаются две группы его способов: (а) убеждающие и (б) принуждающие. Кроме названных в законе уговора и подкупа, к убеждающим способам относятся настойчивые предложения, просьба и обещание. Кроме приведенных в законе угроз, к принуждающим способам относятся насилие, распоряжение, поручение (требование, приказ и распоряжение).

Пособник описан в ч. 5 ст. 33 УК РФ. На основании закона им признается лицо, содействовавшее совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации, средств или орудий совершения преступления либо устранением препятствий, а также лицо, заранее обещавшее скрыть преступника, средства или орудия совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем, а равно лицо, заранее обещавшее приобрести или сбыть такие предметы.

В отличие от подстрекателя пособник не возбуждает у другого лица решимость совершить преступление, а укрепляет у него уже возникшую решимость. Способы ее укрепления разнообразны. В законе они по характеру действий (бездействия) лица разделены на (а) содействие совершению преступления и (б) дачу обещаний, относящихся к преступлению. В русском языке содействие – это деятельное участие в чьих-либо делах с целью облегчить, помочь, поддержка в какой-нибудь деятельности, а обещание – добровольное обязательство сделать что-нибудь.

Соответствующие обещания пособником должны быть даны заранее. Этим они отличаются от не являющихся со-

участием заранее не обещанных приобретения или сбыта имущества, заведомо добытого преступным путем, и заранее не обещанного укрывательства особо тяжких преступлений (ст. 175 и 316 УК РФ).

Между тем по природе способы укрепления решимости другого лица совершить преступление классифицируются на (а) интеллектуальные и (б) физические. К интеллектуальному пособничеству относится содействие совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации и дача обещаний скрыть преступника, средства или орудия совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем, а равно приобрести или сбыть такие предметы. К физическому пособничеству относится содействие совершению преступления предоставлением средств или орудий совершения преступления либо устранением препятствий.

Перечень способов пособничества в ч. 5 ст. 33 УК РФ имеет исчерпывающий, закрытый характер. Однако в ч. 4 ст. 34 УК РФ установлено, что «лицо, не являющееся субъектом преступления, специально указанным в соответствующей статье Особенной части настоящего Кодекса, участвовавшее в совершении преступления, предусмотренного этой статьей, несет уголовную ответственность за данное преступление в качестве... пособника». Такое лицо не может совершать действия (бездействие), отраженные в ч. 5 ст. 33 УК РФ. Оно явно должно осуществлять тоже, что выполняет исполнитель.

§ 3. Формы соучастия в преступлении

Если виды соучастников преступления подчеркивают специфику участия в совершении преступления, то формы (виды) соучастия – специфику совместности такого участия. Таким образом, ***форма соучастия в преступлении – это внешнее проявление совместности участия соучастников в совершении преступления***.

Формы соучастия в преступлении выводятся из ст. 33 и 35 УК РФ. Претендент на основание классификации лишь один – совместность участия в преступлении. Дело в том, что именно в ней заключается главное отличие совершения преступления в соучастии от совершения преступления в одиночку.

Характер совместности участия в преступлении позволяет разделить соучастие в преступлении на две формы. Ими являются:

1) ролевое соучастие. Оно вытекает из ст. 33 УК РФ;

2) преступная группа. Она вытекает из ст. 35 УК РФ.

При ролевом соучастии совместность проявляется в выполнении соучастниками преступления разных ролей (функций). Одни соучастники выступают в качестве исполнителей, другие – организаторов, третьи – подстрекателей, четвертые – пособников.

Конечно, не в каждом случае ролевого соучастия должны быть представлены соучастники преступления всех видов. Их сочетание может быть различным. Вместе с тем всегда обязательно наличие исполнителя и еще хотя бы одного из иных соучастников преступления. Не случайно в ч. 1 ст. 33 УК РФ сказано, что организатор, подстрекатель и пособник признаются соучастниками преступления наряду с исполнителем.

Уголовную ответственность участники ролевого соучастия несут в зависимости от выполняемой роли (функции). Согласно ч. 2 ст. 34 УК РФ «соисполнители отвечают по статье Особенной части настоящего Кодекса за преступление, совершенное ими совместно, без ссылки на статью 33 настоящего Кодекса». Исполнители тем более отвечают также, ибо именно на их действия (бездействие) специально рассчитана Особенная часть уголовного законодательства.

В связи с тем, что Особенная часть Уголовного кодекса на иных соучастников преступления не рассчитана, они несут ответственность иначе. На основании ч. 3 ст. 34 УК «уголовная ответственность организатора, подстрекате-

ля и пособника наступает по статье, предусматривающей наказание за совершенное преступление, со ссылкой на статью 33 настоящего Кодекса...». Последнего явно недостаточно. В ст. 33 УК РФ говорится обо всех соучастниках преступления, в том числе – об исполнителе. Выходит, что специфика ответственности конкретного иного соучастника ссылкой на нее в целом не подчеркивается. Необходимо указание и на часть данной статьи.

Преступная группа, чтобы считаться самостоятельной формой соучастия, должна обладать неким отличием от ролевого соучастия. Тем самым понятно, что в ней совместность участия в преступлении не может выражаться в выполнении соучастниками разных ролей (функций).

Логика подсказывает, что участники преступной группы способны выполнять только одну (одинаковую) роль (функцию). Остается установить, какую. Для этого необходимо вернуться к ч. 1 ст. 33 УК РФ. В ней подчеркнуто, что соучастниками преступления организатор, подстрекатель и пособник признаются наряду с исполнителем.

Стало быть, в отсутствие исполнителя соучастия в преступлении нет. Он – постоянный участник соучастия. Не зря уже отмечалось, что без него не бывает ролевого соучастия. Отсюда все участники преступной группы могут быть лишь исполнителями (соисполнителями). Как следствие совместность в преступной группе проявляется в соисполнительстве.

В отличие от соучастия с распределением ролей законодатель преступную группу в ст. 35 УК РФ дифференцирует. Он по степени взаимосвязи соучастников различает:

а) группу лиц. Она раскрыта в ч. 1 ст. 35 УК РФ;

б) группу лиц по предварительному сговору. Она раскрыта в ч. 2 ст. 35 УК РФ;

в) организованную группу. Она раскрыта в ч. 3 ст. 35 УК РФ;

г) преступное сообщество (преступную организацию). Оно раскрыто (она раскрыта) в ч. 4 ст. 35 УК РФ.

Преступление признается совершенным группой лиц, если в его совершении совместно участвовали два или более исполнителя без предварительного сговора. Названную преступную группу отличает главным образом признак «без предварительного сговора». Группа лиц всегда складывается в ходе совершения преступления путем присоединения к лицу, его начавшему, другого лица (или других лиц). Во время совершения преступления между ними и возникает взаимосвязь.

Ответственность участники группы лиц в связи с тем, что они – соисполнители, несут на основании ч. 2 ст. 34 УК РФ по статье Особенной части уголовного законодательства за преступление, совершенное ими совместно, без ссылки на ст. 33. Причем, если в статье Особенной части Уголовного кодекса имеется признак совершения преступления группой лиц, то по части, его предусматривающей, а, если не имеется, то при прочих равных условиях – по ч. 1.

Преступление признается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в нем участвовали лица, заранее договорившиеся о совместном совершении преступления. Особенность названной преступной группы составляет признак «заранее договорившихся о совместном совершении преступления». Причем он весьма своеобразен.

Во-первых, применительно к группе лиц по предварительному сговору заранее означает до начала совершения преступления. Говоря иначе, такая группа возникает до совершения действий (бездействия), предусмотренных в статье Особенной части уголовного законодательства. Тогда, т.е. раньше, чем в группе лиц, возникает и взаимосвязь участников группы лиц по предварительному сговору

Во-вторых, применительно к рассматриваемой преступной группе договоренность не обязательно заключается в выработке в ходе переговоров соглашения о совершении преступления. Она может заключаться и в конклюдентных действиях (жестах, взглядах).

Поскольку уже в названии анализируемой преступной группы содержится указание на группу лиц, ясно, что от-

ветственность соучастников обеих преступных групп должна иметь одинаковый подход. Различается она только при наличии в статьях Особенной части Уголовного кодекса признака совершения преступления группой лиц по предварительному сговору. По тем их частям, где содержится названный признак, несут ответственность лишь участники одноименной преступной группы.

Преступление признается совершенным организованной группой, если оно совершено устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений. Для названной преступной группы специфичен прежде всего признак «заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений».

Получается, что организованная группа появляется тогда, когда несколько лиц не просто договариваются о совершении преступления, а объединяются для этого. Причем объединяются они не просто в группу лиц, но устойчивую.

Постоянным признаком организованных групп людей является наличие иерархии (руководителей и подчиненных) и, как следствие, вертикальных связей (от руководителей к подчиненным). Все остальное (время существования, численный состав, предпринимаемые усилия и т.п.) релятивно (переменно) и может характеризовать неорганизованные группы.

Выходит, что для организованной группы должно быть свойственно иерархическое построение. Тем самым появляется новая ступень взаимосвязи соучастников преступления, определяющаяся управленческими отношениями между ними.

Поскольку в законодательном определении организованной группы имеется указание на группу лиц, все сказанное выше относительно других преступных групп надлежит относить и к ней. Конечно, есть и различие. Оно связано с наличием в статьях Особенной части Уголовного кодекса признака совершения преступления организованной группой. По тем их частям, где содержится данный признак,

несут ответственность только участники одноименной преступной группы.

Преступление признается совершенным преступным сообществом (преступной организацией), если оно совершено структурированной организованной группой или объединением организованных групп, действующих под единым руководством, члены которых объединены в целях совместного совершения одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений для получения прямо или косвенно финансовой или иной материальной выгоды. Особенности упомянутой преступной группы заключаются в структурированности организованной группы или объединении организованных групп. Причем последние должны действовать под единым руководством, их члены должны быть объединены в целях совместного совершения одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений для получения прямо или косвенно финансовой или иной материальной выгоды.

Ответственность участников преступного сообщества (преступной организации) должна определяться включением в его (ее) понятие указания на организованную группу, которая, в свою очередь, описывается через указание на группу лиц. Разумеется, есть и специфика. Она связана с наличием ст. 210 УК РФ «Организация преступного сообщества (преступной организации) или участие в нем (ней)». По упомянутой статье несут ответственность исключительно участники одноименной преступной группы.

§ 4. Ответственность соучастников преступления

Ответственности соучастников преступления специально посвящена ст. 34 УК РФ. В то же время ее регламентация происходит также в ст. 35, 36 и ч. 5 ст. 31 УК РФ. В ч. 1 ст. 34 УК РФ сказано, что ответственность соучастников преступления определяется характером и степенью фактического участия каждого из них в совершении преступления.

Характером фактического участия соучастника в преступлении следует считать играемую лицом при совершении преступления роль (функцию). Таковыми являются исполнительство, организаторство, подстрекательство и пособничество.

В связи с тем, что лишь исполнитель вступает в контакт с объектом преступления, его ответственность должна быть наивысшей. Среди иных соучастников преступления более высокую ответственность должен нести организатор, ибо он – объединяющая и направляющая сила соучастия. Из-за того, что подстрекатель возбуждает, а пособник только укрепляет решимость совершить преступление, ответственность первого должна быть более высокой, чем последнего.

Конкретное же влияние на ответственность характера фактического участия соучастника в преступлении установлено в ч. 4 ст. 34 УК РФ. В соответствии с ней лицо, не являющееся субъектом преступления, специально указанным в соответствующей статье Особенной части настоящего Кодекса, участвовавшее в совершении преступления, предусмотренного этой статьей, несет уголовную ответственность за данное преступление в качестве организатора, подстрекателя либо пособника.

В ч. 4 ст. 34 УК РФ отражены случаи совершения в соучастии преступлений, ответственность за которые установлена только для специального субъекта (должностное лицо, военнослужащий и т.п.). Другой (неспециальный) субъект их исполнителем не может быть по определению. Потому-то он при совершении преступления в соучастии с надлежащим субъектом и несет ответственность в ином качестве (организатора, подстрекателя или пособника).

Степенью фактического участия соучастника в преступлении следует считать активность лица при совершении преступления. Есть два направления проявления активности соучастника.

Во-первых, объем (число) совершаемых действий (бездействия) в рамках одной роли (функции). Например, пособничество, совершаемое одним и несколькими способами.

Во-вторых, объем (число) выполняемых ролей (функций). Скажем, одно лицо является лишь исполнителем или организатором, а другое совмещает обе роли (функции).

Понятно, что ответственность соучастника должна быть тем выше, чем большую активность он проявляет при совершении преступления. Конкретное влияние на ответственность степени фактического участия соучастника в преступлении находит в законе много форм проявления. Прежде всего оно может влиять на характер ответственности.

Во-первых, в ч. 5 ст. 34 УК РФ установлено, что в случае недоведения исполнителем преступления до конца по не зависящим от него обстоятельствам остальные соучастники несут уголовную ответственность за приготовление к преступлению или покушение на преступление. Во-вторых, в той же ч. 5 зафиксировано, что за приготовление к преступлению несет уголовную ответственность также лицо, которому по не зависящим от него обстоятельствам не удалось склонить других лиц к совершению преступления. В-третьих, в ч. 6 ст. 35 УК РФ отражено, что создание организованной группы в случаях, не предусмотренных статьями Особенной части настоящего Кодекса, влечет уголовную ответственность за приготовление к тем преступлениям, для совершения которых она создана.

В ситуациях, предусмотренных ч. 5 ст. 34 и ч. 6 ст. 35 УК РФ, иные соучастники отвечают за неоконченное преступление в связи с тем, что в соучастии преступления не совершаются. Либо только создаются условия для совершения преступления, либо лишь совершаются действия (бездействие), непосредственно направленные на совершение преступления. При этом преступление не доводится до конца по обстоятельствам, не зависящим от лица.

В ч. 5 ст. 35 УК РФ определено, за что подлежат ответственности участники организованной группы и преступного сообщества (преступной организации). Причем законодательное решение обусловливается тем, является

ли лицо создателем или руководителем такой преступной группы либо другим ее участником.

Лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество (преступную организацию) либо руководившее ими, подлежит уголовной ответственности за их организацию и руководство ими в случаях, предусмотренных ст. 205.4, 208, 209, 210 и 282.1 настоящего Кодекса, 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 ст. 205.4, 208, 209, 210 и 282.1 настоящего Кодекса, а также за преступления, в подготовке или совершении которых они участвовали.

В ст. 36 УК РФ урегулирована ответственность при эксцессе исполнителя. По закону им признается совершение исполнителем преступления, не охватывающегося умыслом других соучастников. Причем различаются качественный и количественный эксцесс.

При качественном эксцессе исполнитель совершает преступление, полностью не охватываемое умыслом других соучастников. Говоря иначе, при таком эксцессе исполнителем совершается другое преступление, например, грабеж вместо кражи.

При количественном эксцессе исполнитель совершает преступление, частично не охватываемое умыслом других соучастников. Иначе говоря, при данном эксцессе исполнителем совершается преступление, охватываемое умыслом соучастников, но иное по общественной опасности, скажем, кража в особо крупных, а не крупных размерах.

За эксцесс исполнителя ответственность несет только он. В ст. 35 УК РФ прямо сказано, что за эксцесс исполнителя другие соучастники преступления уголовной ответственности не подлежат. Они отвечают в соответствии с направленностью умысла.

В ч. 7 ст. 35 УК РФ предписано, что совершение преступления группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией) влечет более строгое наказание на основании и в пределах, предусмотренных настоящим Кодексом. Последнее установлено в п. «в» ч. 1 ст. 63 УК РФ и статьями Особенной части Уголовного кодекса, определяющими ответственность при совершении преступлений преступными группами.

Наконец, в ч. 5 ст. 31 УК РФ сказано, что, если действия организатора или подстрекателя, предусмотренные частью четвертой настоящей статьи, не привели к предотвращению совершения преступления исполнителем, то предпринятые ими меры могут быть признаны судом смягчающими обстоятельствами при назначении наказания. Как видно, про аналогичные действия пособника в законе не говорится. Все связано с особенностями добровольного отказа от преступления иных соучастников, урегулированными в ч. 4 упомянутой статьи. Он неодинаков для организатора и подстрекателя, с одной стороны, и для пособника – с другой:

- организатор преступления и подстрекатель к преступлению не подлежат уголовной ответственности, если эти лица своевременным сообщением органам власти или иными предпринятыми мерами предотвратили доведение преступления исполнителем до конца;
- пособник преступления не подлежит уголовной ответственности, если он предпринял все зависящие от него меры, чтобы предотвратить совершение преступления.

Такая законодательная дифференциация добровольного отказа от преступления иных соучастников определяется тем, что в отличие от организатора и подстрекателя пособник появляется после возникновения у исполнителя решимости совершить преступление. Пособник не более чем укрепляет ее. Тем самым его действиями не всегда можно предотвратить преступление.

Допустим, пособник предоставил исполнителю для совершения разбоя пистолет, но, одумавшись, забрал его назад. Исполнитель же все равно совершил преступление. Свой вклад в совершение преступления пособник в приведенной ситуации изъял. А большего и нельзя потребовать от данного соучастника для предотвращения совершения преступления исполнителем, если другие меры были исключены.

Глава 11
МНОЖЕСТВЕННОСТЬ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

§ 1. Понятие множественности преступлений

Термина «множественность преступлений» уголовное законодательство не знает. Однако в нем помимо отдельных преступлений, описанных в Особенной части, содержатся совокупность преступлений и рецидив преступлений.

В соответствии с ч. 1 ст. 17 УК РФ совокупность преступлений образует совершение двух или более преступлений, ни за одно из которых лицо не было осуждено. На основании ч. 1 ст. 18 УК РФ рецидив образует совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление. И то, и другое характеризует совершение нескольких преступлений – вот она уголовно-правовая ниша для множественности преступлений. Правда, нужно иметь в виду условность данного термина.

Дело в том, что множество означает очень большое количество, число кого-чего-нибудь. В уголовном же праве множественность преступлений противополагается всего лишь отдельному преступлению. Отсюда для нее довольно совершения двух преступлений.

Вместе с тем совершение нескольких преступлений нельзя считать характерной чертой множественности пре-

ступлений. В ч. 1 ст. 17 УК РФ сделана оговорка о том, что совершение двух или более преступлений хотя и признается совокупностью преступлений, но за исключением случаев, когда совершение двух или более преступлений предусмотрено статьями Особенной части настоящего Кодекса в качестве обстоятельства, влекущего более строгое наказание. Так, в ст. 111 УК РФ наиболее строгое наказание установлено ч. 4 за умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего. Оно состоит из двух преступлений: умышленного причинения тяжкого вреда здоровью (ч. 1 ст. 111 УК РФ) и причинения смерти по неосторожности (ст. 109).

Точно также нельзя считать характерной чертой множественности преступлений предусмотренность их несколькими статьями Особенной части уголовного законодательства. Казалось бы, если преступление – соответствующее деяние, запрещенное Уголовным кодексом под угрозой наказания (ч. 1 ст. 14 УК РФ), то только множественность преступлений должна быть отражена самостоятельными предписаниями его Особенной части. В то же время в ч. 3 ст. 17 УК РФ зафиксировано, что, если преступление предусмотрено общей и специальной нормами, совокупность преступлений отсутствует.

Наконец, нельзя считать характерной чертой множественности преступлений совершение их несколькими действиями (бездействием). В ч. 2 ст. 17 УК РФ установлено, что «совокупностью преступлений признается и одно действие (бездействие), содержащее признаки преступлений, предусмотренных двумя или более статьями настоящего Кодекса». Одновременно отдельные преступления, состоящие из двух или более действий, описаны в Особенной части уголовного законодательства. Например, в ст. 116 УК РФ преступлением признаются побои или иные насильственные действия.

Поскольку множественность преступлений включает отдельные преступления без соотнесения той и других не

обойтись. Сразу ясно, что лишь отдельное преступление образует совершение одного действия (бездействия), предусмотренного одной статьей, не имеющей частей, или частью статьи Особенной части Уголовного кодекса.

Причем отдельные преступления, образованные одним действием (бездействием), не обязательно должны быть кратковременными. Они способны совершаться и в течение значительного промежутка времени, как, допустим, длящиеся преступления.

Длящееся преступление можно определить как действие или бездействие, сопряженное с последующим длительным невыполнением обязанностей, возложенных на виновного законом под угрозой уголовного преследования. Таковыми являются злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей – ст. 157 УК РФ, уклонение от прохождения военной и альтернативной гражданской службы – ст. 328, дезертирство – ст. 338.

Зато совершение одного действия (бездействия), предусмотренного двумя или более статьями Особенной части уголовного законодательства, способно образовать как отдельное преступление, так и множественность преступлений. Их различение зависит от наличия или отсутствия *конкуренции норм*, т.е. соперничества последних относительно уголовно-правовой оценки совершенного деяния.

При наличии конкуренции норм речь идет об отдельном преступлении. Так, соперничают нормы о хищении, совершенном с использованием своего служебного положения (ч. 3 ст. 159 и 160 УК РФ), и злоупотреблении должностным положением из корыстной заинтересованности (ст. 285). В отличие от хищения чужого имущества с использованием служебного положения злоупотребление должностными полномочиями из корыстной заинтересованности образуют такие деяния должностного лица, которые либо не связаны с изъятием чужого имущества (например, получение имущественной выгоды от использования имущества не по назначению), либо связаны с временным и (или) возмездным

изъятием имущества. Отсюда если использование должностным лицом своих служебных полномочий выразилось в хищении чужого имущества, когда фактически произошло его изъятие, содеянное полностью охватывается ч. 3 ст. 159 УК РФ или ч. 3 ст. 160 и дополнительной квалификации по ст. 285 не требует.

Из изложенного становится ясно, что при конкуренции норм предусмотренность одного действия двумя или более статьями Особенной части Уголовного кодекса имеет исключительно внешний характер. В конечном же счете применяется только одна статья. Множественность преступлений возникает при отсутствии конкуренции норм.

Аналогично обстоит дело с совершением нескольких действий. Оно может образовать как отдельное преступление, так и множественность преступлений.

Несколько действий составляют отдельное преступление, если они предусмотрены лишь одной статьей, не имеющей частей, или частью статьи Особенной части уголовного законодательства, причем только один раз. В зависимости от их соотношения друг с другом в отдельном преступлении различаются действия (1) тождественные и (2) разнородные.

Тождественные действия образуют (а) продолжаемое, (б) неоднократное и (в) систематичное преступление. Разнородные действия образуют (а) сложное и (б) составное преступление.

Продолжаемыми признаются преступления, складывающиеся из ряда тождественных преступных действий, направленных к общей цели и составляющих в своей совокупности единое преступление. Одним из них считается продолжаемое хищение как хищение, состоящее из ряда тождественных преступных действий, совершаемых путем изъятия чужого имущества из одного и того же источника, объединенных единым умыслом и составляющих в своей совокупности единое преступление.

Неоднократными признаются преступления, совершаемые не менее чем двумя тождественными действиями.

Ими являются розничная продажа несовершеннолетним алкогольной продукции, совершенная неоднократно (ст. 151.1 УК РФ), незаконное усыновление (удочерение), совершенное неоднократно (ст. 154), неуплата средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей, совершенная неоднократно (ст. 157), и др.

Систематичными признаются преступления, совершаемые не менее чем тремя тождественными действиями. Ими являются доведение до самоубийства путем систематического унижения человеческого достоинства (ст. 110 УК РФ), истязание, выражающееся в систематическом нанесении побоев (ст. 117), систематическое предоставление помещений для потребления наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов (ст. 232), систематическое представление помещений для занятия проституцией (ст. 241).

Сложным преступлением признается деяние, складывающееся из действий, не все из которых сами по себе признаются преступными. Скажем, в ст. 131 УК РФ изнасилование определяется, в частности, как половое сношение с применением насилия. Последнее само по себе предусмотрено ст. 111, 112, 115–117 (умышленное причинение вреда здоровью) УК РФ. Половое же сношение само по себе – непреступное действие.

Составным преступлением признается деяние, складывающееся из действий, каждое из которых само по себе признается преступным. Скажем, в п. «г» ч. 2 ст. 161 УК РФ предусмотрен грабеж с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья. Он складывается из двух действий, которые сами по себе отражены в ч. 1 ст. 161 и ст. 116 (побои) УК РФ.

Совершение одного или более действия (бездействия), предусмотренного несколькими частями статьи Особенной части уголовного законодательства, дифференцирующими наказуемость деяния, образует отдельное преступление. Причем оговорка о частях статьи Особенной части уголовного законодательства, дифференцирующих наказуемость

деяния, не случайна. В Особенной части Уголовного кодекса имеется немало статей, в разных частях которых отражаются самостоятельные преступления. Допустим, в ст. 108 и 114 УК РФ ч. 1 посвящены превышению пределов необходимой обороны, а ч. 2 – мер необходимых для задержания лица, совершившего преступление.

Итак, ***отдельное преступление*** представляет собой ***совершение одного действия (бездействия) или нескольких действий, предусмотренных один раз одной статьей, не имеющей частей, или частью статьи Особенной части уголовного законодательства либо одновременно несколькими частями, дифференцирующими наказуемость деяния.*** Соответственно, ***множественность преступлений*** следует рассматривать как ***совершение нескольких действий (бездействия), каждое из которых предусмотрено одной и той же статьей, не имеющей частей, или частью статьи Особенной части уголовного законодательства, либо несколько действий (бездействия), самостоятельно предусмотренных не менее чем двумя статьями или частями статьи, а также одного действия (бездействия), предусмотренного не менее чем двумя статьями.***

§ 2. Виды множественности преступлений

В Уголовном кодексе непосредственно отражено только два вида множественности преступлении. Между тем она не сводится к совокупности преступлений и рецидиву преступлений.

Особенности регулирования рецидива преступлений в ст. 18 УК РФ дают основания для обнаружения еще пяти видов множественности:

во-первых, совершение преступления лицом, ранее совершившим преступление, поскольку рецидив преступлений признается исключительно при наличии судимости за ранее совершенное преступление (ч. 1);

во-вторых, совершение преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное преступление, если хотя бы

одно из них неосторожное, поскольку рецидив преступлений составляет совершение исключительно умышленных преступлений (ч. 1);

в-третьих, совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление небольшой тяжести, поскольку последнее не учитывается при признании рецидива преступлений (п. «а» ч. 4);

в-четвертых, совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное в несовершеннолетнем возрасте умышленное преступление, поскольку последнее также не учитывается при признании рецидива преступлений (п. «б» ч. 4);

в-пятых, совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимости за умышленные преступления, осуждение за которые признавалось условным либо по которым предоставлялась отсрочка исполнения приговора, если они не отменялись и лицо не направлялось для отбывания наказания в места лишения свободы, поскольку и данные судимости не учитываются при признании рецидива преступлений (п. «в» ч. 4).

В разделе II УК РФ «Преступление» оснований для выделения других видов множественности преступлений не содержится. Зато раздел III УК РФ «Наказание» позволяет найти еще два вида множественности преступлений. Они вытекают из регулирования назначения наказания по совокупности преступлений и приговоров:

во-первых, в ч. 5 ст. 69 УК РФ отражено совершение двух преступлений, одно из которых установлено после вынесения приговора за другое;

во-вторых, в ст. 70 имеется в виду совершение нескольких преступлений, хотя бы одно из которых совершено после вынесения приговора за предыдущее.

Итак, из девяти видов множественности преступлений непосредственное уголовно-правовое регулирование получили лишь два. Они и подлежат особому рассмотрению.

В соответствии с ч. 1 ст. 17 УК РФ родовой признак **совокупности преступлений** – совершение двух или более преступлений, а видовой – ни за одно из преступлений лицо не было осуждено. Видовой признак отрицательный и заключается в отсутствии вынесенных обвинительных приговоров. Различаются (а) реальная и (б) идеальная совокупность преступлений.

Реальной совокупностью признается несколько действий (бездействия), которые содержат признаки преступлений, самостоятельно предусмотренных одной и той же либо разными статьями, не имеющими частей, или частями статьи Особенной части Уголовного кодекса. Примером может быть совершение сначала хулиганства, а затем умышленного причинения тяжкого вреда здоровью (ст. 213 и 111 УК РФ).

Идеальная совокупность определена в ч. 2 ст. 17 УК РФ. В соответствии с законом совокупностью преступлений признается и одно действие (бездействие), содержащее признаки преступлений, предусмотренных двумя или более статьями настоящего Кодекса. Иллюстрация – умышленное причинение тяжкого вреда здоровью при хулиганстве.

Выделенные виды совокупности преступлений важны хотя бы для назначения наказания. При реальной совокупности в отличие от идеальной наблюдается повторение преступлений. Это означает, что при прочих равных условиях виновный в первом случае опаснее, чем во втором и как следствие заслуживает более строгого наказания.

Причина регулирования совокупности преступлений уголовным законодательством отражена в ч. 1 ст. 17 УК РФ. В ней сказано, что при совокупности преступлений лицо несет уголовную ответственность за каждое совершенное преступление по соответствующей статье или части статьи настоящего Кодекса.

От совокупности преступлений следует отличать ранее упоминавшуюся **конкуренцию норм**. Она бывает двух видов: (а) общей и специальной нормы и (б) нормы-части и нормы-целого.

Конкуренция общей и специальной нормы налицо, когда имеется статья уголовного законодательства, предусматривающая любой случай совершения определенного преступления, и, кроме того, статья, предусматривающая отдельный случай совершения того же деяния. Например, ст. 219 УК РФ описывает нарушение требований пожарной безопасности. Однако оно может выражаться в нарушении правил безопасности на объектах атомной энергетики, на взрывоопасных объектах, при ведении, строительных или иных работ либо нарушение правил хранения, перевозки и использования взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ, пиротехнических изделий и т.п., что отражено в ст. 215, 216, 217, 218 и др. УК РФ.

Какая из названных норм общая, а какая специальная, понять не сложно. Приоритеты же расставлены в ч. 3 ст. 17 УК РФ, согласно которой если преступление предусмотрено общей и специальной нормами, совокупность преступлений отсутствует и уголовная ответственность наступает по специальной норме.

Применение при конкуренции с общей нормой именно специальной объясняется просто. Дело в том, что ее появление в уголовном законодательстве имеет смысл только при условии изменения (повышения или понижения) ею ответственности за отдельные разновидности преступлений в сравнении с общей нормой.

Конкуренция нормы-части и нормы-целого налицо, когда имеется статья уголовного законодательства, полностью предусматривающая определенное преступление и, кроме того, статья, предусматривающая его же, но не полностью. Скажем, в п. «б» ч. 3 ст. 131 УК РФ описано изнасилование, повлекшее по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшей. Само причинение тяжкого вреда по неосторожности отражено в ст. 118 УК РФ.

Какая из названных норм целое, а какая часть, понять снова не сложно. Применение же их основано на ч. 1 ст. 17 УК РФ. В ней из совокупности преступлений исключены

случаи, когда совершение двух или более преступлений предусмотрено статьями Особенной части настоящего Кодекса в качестве обстоятельства, влекущего более строгое наказание. Получается, что при конкуренции с нормой-частью применяется норма-целое, ибо каждое преступление всегда должно подлежать ответственности во всем объеме.

В соответствии с ч. 1 ст. 18 УК РФ родовой признак **рецидива преступлений** – совершение нескольких умышленных преступлений, а видовой – наличие судимости за ранее совершенное умышленное преступление. Судимость регулируется особо в ст. 86 УК РФ. Следует иметь в виду, что она может быть не любой.

По ч. 4 ст. 18 УК РФ при признании рецидива преступлений не учитываются:

а) судимости за умышленные преступления небольшой тяжести. При этом перемена мест слагаемых вопреки известному правилу влечет признание рецидива преступлений;

б) судимости за преступления, совершенные лицом в возрасте до восемнадцати лет. Причем важен возраст на момент именно совершения преступления, а не появления судимости;

в) судимости за преступления, осуждение за которые признавалось условным либо по которым предоставлялась отсрочка исполнения приговора, если условное осуждение или отсрочка исполнения приговора не отменялись и лицо не направлялось для отбывания наказания в места лишения свободы, а также судимости, снятые или погашенные в порядке, установленном ст. 86 настоящего Кодекса. Условное осуждение урегулировано в ст. 73 и 74 УК РФ. Под отсрочкой исполнения приговора имеется в виду отсрочка отбывания наказания, предусмотренная ст. 82 и 82.1 УК РФ.

Рецидив преступлений делится на виды. Ими считаются (1) простой, (2) опасный и (3) особо опасный рецидив.

По ч. 2 ст. 18 УК РФ рецидив преступлений признается опасным в двух разновидностях:

а) при совершении лицом тяжкого преступления, за которое оно осуждается к реальному лишению свободы, если ранее это лицо два или более раза было осуждено за умышленное преступление средней тяжести к лишению свободы;

б) при совершении лицом тяжкого преступления, если ранее оно было осуждено за тяжкое или особо тяжкое преступление к реальному лишению свободы.

По ч. 3 ст. 18 УК РФ рецидив преступлений признается особо опасным в двух разновидностях:

а) 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;

б) при совершении лицом особо тяжкого преступления, если ранее оно два раза было осуждено за тяжкое преступление или ранее осуждалось за особо тяжкое преступление.

В то же время опасный и особо опасный рецидив заполняют определение, отраженное в ч. 1 ст. 18 УК РФ, лишь частично. Поэтому и выделяется простой рецидив преступлений. Он устанавливается по остаточному принципу. Все, что не может быть признано опасным и особо опасным рецидивом преступлений, должно считаться простым.

Последствия рецидива преступлений отражены в ч. 5 ст. 18 УК РФ, в соответствии с которой он влечет более строгое наказание на основании и в пределах, предусмотренных настоящим Кодексом, а также иные последствия, предусмотренные законодательством Российской Федерации. Речь идет о п. «а» ч. 1 ст. 63 УК РФ, содержащем рецидив преступлений как отягчающее обстоятельство, и ст. 68 УК, увеличивающей нижний предел наказания при рецидиве преступлений. Иные последствия – неуголовно-правовые и, следовательно, значения для понимания рецидива преступлений не имеют.

Глава 12
ОБСТОЯТЕЛЬСТВА, ИСКЛЮЧАЮЩИЕ ПРЕСТУПНОСТЬ ДЕЯНИЯ

§ 1. Понятие обстоятельств, исключающих преступность деяния

Уголовная ответственность возлагается при совершении лицом преступления как виновно совершенного общественно опасного деяния, запрещенного Уголовным кодексом под угрозой наказания (ч. 1 ст. 14 УК РФ). Не возникает она в обратной изложенной выше ситуации, т.е. если преступление не совершается. При этом какое-либо деяние вполне может совершаться, но оно не должно обладать признаками, предусмотренными в ч. 1 ст. 14 УК РФ. О некоторых таких деяниях уже говорилось.

Так, не подлежит уголовной ответственности лицо, совершившее действие (бездействие), отраженное ч. 2 ст. 14 УК РФ. Оно не является преступлением, ибо хотя формально и содержит признаки какого-либо деяния, предусмотренного Уголовным кодексом, но в силу малозначительности не представляет общественной опасности.

Не подлежат уголовной ответственности лица, не достигшее возраста наступления уголовной ответственности, невменяемое и обладающее возрастной невменяемостью. Они, конечно, могут совершить общественно опасные де-

яния. Однако таковые не запрещены Уголовным кодексом под угрозой наказания в силу отсутствия необходимых признаков субъекта преступления (ст. 19 УК РФ).

Наконец, не подлежит уголовной ответственности лицо за невиновное причинение вреда. В данном случае на основании ст. 28 УК РФ отсутствует необходимый признак субъективной стороны преступления – вина.

Вместе с тем имеется еще одна группа действий (бездействия), при совершении которых лицо не подлежит уголовной ответственности. В Общей части уголовного законодательства (глава 8 УК РФ) предусмотрены: (а) необходимая оборона (ст. 37), (б) причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление (ст. 38), (в) крайняя необходимость (ст. 39), (г) физическое или психическое принуждение (ст. 40), (д) обоснованный риск (ст. 41) и (е) исполнение приказа или распоряжения (ст. 42). Они называются обстоятельствами, исключающими преступность деяния.

При обстоятельствах, исключающих преступность деяния, причиняется вред интересам, охраняемым уголовным законом. В то же время это делается в признаваемых обществом целях.

Таким образом, под ***обстоятельствами, исключающими преступность деяния,*** *понимаются* ***действия (бездействие), причиняющие вред охраняемым уголовным законом интересам в признаваемых обществом целях.*** Они делятся на группы по различным основаниям.

Во-первых, снованием классификации может быть характер признания обществом целей причинения вреда. Тогда рассматриваемые обстоятельства расчленяются на а) общественно полезные (ст. 37, 38 и 41 УК РФ) и б) допускаемые обществом (ст. 39, 40 и 42).

Во-вторых, основанием классификации может быть причина исключения преступности деяния. Тогда данные обстоятельства распадаются на а) исключающие общественную опасность (ст. 37–39 и 41 УК РФ) и б) вину (ст. 40 и 42).

В-третьих, основанием классификации может быть характер правомерности причинения вреда. Тогда те же обстоятельства распадаются на (а) осуществление субъективного права (ст. 37–41 УК РФ) и (б) исполнение юридической обязанности (ст. 42).

Последняя группа состоит из одного обстоятельства, исключающего преступность деяния, лишь формально. Теории и практике известны и такие виды исполнения юридической обязанности, как исполнение закона, исполнение служебного долга, исполнение профессиональных функций, служебная необходимость, использование специальных средств. Правда, они не регулируются уголовным законом.

Между тем обстоятельства, исключающие преступность деяния, не исчерпываются теми, которые отражены в Общей части Уголовного кодекса. Аналогичные обстоятельства представлены и в его Особенной части. Причем они облечены в неадекватную форму.

В ст. 122 УК РФ установлена наказуемость заражения ВИЧ-инфекцией. Одновременно по примечанию к ней лицо, совершившее деяния, предусмотренные ч. 1 и 2 настоящей 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 этой болезни и добровольно согласилось совершить действия, создавшие опасность заражения. В сущности, здесь речь идет об одном из вариантов согласия потерпевшего. К иным могут быть отнесены согласие на обследование, лечение или производство операции, профессиональные или спортивные риски.

Особо проблематична эвтаназия. Запрещение эвтаназии, конечно, оправданно применительно к здоровому человеку или, хотя и больному, но излечимо. Напротив, сомнительна его гуманность по отношению к тяжело и неизлечимо больному человеку, испытывающему неимоверные страдания и имеющему лишь одну перспективу – умереть в муках. Ведь

вопрос в таком случае стоит не между жизнью и смертью, а между смертью и смертью. Только естественная смерть будет тяжелой, а искусственная – легкой.

В ст. 151 УК РФ установлена наказуемость вовлечения несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий. Однако по примечанию к ней действие настоящей 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.

В ст. 230 УК РФ установлена наказуемость склонения к потреблению наркотических средств или психотропных веществ. Вместе с тем по примечанию к ней действие настоящей статьи 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.

В ст. 322 УК РФ установлена наказуемость незаконного пересечения Государственной границы РФ. В то же время по примечанию к ней действие настоящей статьи не распространяется на случаи прибытия в РФ с нарушением правил пересечения Государственной границы РФ иностранных граждан и лиц без гражданства для использования права политического убежища в соответствии с Конституцией РФ, если в действиях этих лиц не содержится иного состава преступления.

В ст. 337 и 338 УК РФ установлена наказуемость соответственно самовольного оставления части или места службы и дезертирство. Причем по примечаниям к ним военнослужащий, впервые совершивший деяния, предусмотренные

ст. 337 или ч. 1 ст. 338 УК РФ, может быть освобожден от уголовной ответственности, если самовольное оставление части или дезертирство явилось следствием стечения тяжелых обстоятельств.

§ 2. Необходимая оборона

Необходимая оборона урегулирована в ст. 37 УК РФ. Согласно закону под ней понимается ***защита от общественно опасного посягательства личности, прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства путем причинения вреда посягающему***.

В ч. 1 ст. 37 УК РФ уголовно-правовое регулирование необходимой обороны начинается со слов о том, что она «не является преступлением», а в ч. 2 сказано, что она «является правомерной». Отсюда выделяются условия ее правомерности (п. «ж» ч. 1 ст. 61 УК РФ). Они как определенная множественность классифицируются на группы.

В первую группу входят условия правомерности, относящиеся к посягательству. Это (а) общественная опасность и (б) наличность.

Во вторую группу входят условия правомерности, относящиеся к защите. Это (в) охраняемость интересов уголовным законом и (г) наличие цели пресечения посягательства.

В третью группу входят условия правомерности, относящиеся к причиняемому вреду. Это (д) предусмотренность уголовным законом, (е) причинение посягающему и (ж) соответствие характеру и опасности посягательства.

Характер приведенного перечня условий правомерности необходимой обороны закрытый, исчерпывающий. Тем самым каких-либо других условий устанавливать не нужно. В то же время отсутствие любого из названных означает отсутствие и самой необходимой обороны.

Общественная опасность посягательства. Посягательство является общественно опасным, если оно вредоносно, т.е. выражается в попытке причинить вред личности, обще-

ству или государству. Говоря иначе, общественно опасное посягательство должно обладать возможностью причинения вреда личности, обществу или государству.

Очевидно, что общественно опасным способно быть только реальное посягательство. Между тем обороняющийся может заблуждаться относительно реальности посягательства. При этом не исключена мнимая оборона, когда отсутствует реальное общественно опасное посягательство и лицо ошибочно предполагает его наличие. Причем когда обстановка давала основания полагать, что совершается реальное общественно опасное посягательство, и лицо, применившее меры защиты, не осознавало и не могло осознавать отсутствие такого посягательства, то его действия следует рассматривать как совершенные в состоянии необходимой обороны.

Общественно опасное посягательство не обязательно должно быть преступлением. Необходимая оборона может быть признана правомерной, в том числе в случае защиты от посягательства лица в состоянии невменяемости или лица, не достигшего возраста, с которого наступает уголовная ответственность. Напротив, от иных нарушений необходимая оборона исключена.

Наличность посягательства. Наличным является уже начавшееся, но еще неокончившееся, т.е. продолжающееся посягательство.

Начало в русском языке – первый момент или первые моменты какого-нибудь действия, явления. Тем самым началом посягательства нужно считать первый момент (первые моменты) действий, непосредственно направленных на причинение вреда личности, обществу или государству. Например, началом посягательства, несомненно, будет возникновение движения руки с топором в направлении другого человека.

При названных условиях отведение топора назад для замаха – пока не посягательство. Однако состояние необходимой обороны возникает не только с момента начала

общественно опасного посягательства, но и при наличии реальной угрозы такого посягательства, т.е. с того момента, когда посягающее лицо готово перейти к совершению соответствующего деяния.

Очевидно, что окончанием посягательства следует считать завершение соответствующих действий или само причинение вреда личности, обществу или государству. Вместе с тем состояние необходимой обороны может иметь место, в том числе в случаях, когда:

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

общественно опасное посягательство не прекращалось, а с очевидностью для оборонявшегося лица лишь приостанавливалось посягавшим лицом с целью создания наиболее благоприятной обстановки для продолжения посягательства или по иным причинам. Более того, даже переход оружия или других предметов, использованных в качестве оружия при посягательстве, от посягавшего лица к оборонявшемуся лицу сам по себе не может свидетельствовать об окончании посягательства, если с учетом интенсивности нападения, числа посягавших лиц, их возраста, пола, физического развития и других обстоятельств сохранялась реальная угроза продолжения такого посягательства.

Изложенное позволяет сделать вывод о допустимости необходимой обороны далеко не от всех преступлений. Во-первых, она невозможна от деяний, признаваемых преступлениями только вследствие появления общественно опасных последствий. До наступления последствий они еще не общественно опасны. После же их наступления посягательство окончено, и обороняться не от чего.

Во-вторых, необходимая оборона невозможна от преступлений, которые и юридически, и фактически оканчиваются в момент совершения соответствующих действий.

Речь идет о понуждении к действиям сексуального характера, воспрепятствовании законной деятельности журналистов и т.п. деяниях. При них лишь совершены общественно опасные действия обороняться сразу становится не от чего.

Охраняемость интересов уголовным законом. По ч. 1 ст. 37 УК РФ охраняются личность и права обороняющегося или других лиц, интересы общества или государства.

Следовательно, для необходимой обороны не важно, осуществляется ли она в отношении своих или чужих интересов. При этом на основании ч. 3 ст. 37 УК РФ ее положения в равной мере распространяются на всех лиц независимо от их профессиональной или иной специальной подготовки и служебного положения, а также независимо от возможности избежать общественно опасного посягательства или обратиться за помощью к другим лицам или органам власти.

Напротив, для необходимой обороны важно, чтобы соответствующие интересы были объектами уголовно-правовой охраны (ч. 1 ст. 2 УК РФ). Дело в том, что имеются такие интересы, которые не настолько существенны, чтобы защищаться уголовно-правовыми методами, а также незаконные.

Так, недопустима необходимая оборона от любых правомерных действий, в частности должностных и других лиц по осуществлению своих прав и обязанностей. Поскольку в таких случаях нет общественно опасного посягательства, постольку не может возникнуть законный интерес для защиты.

Создается впечатление, что не бывает охраняемых уголовным законом интересов и в драке. Оно обманчиво. Если посягательство одного из дерущихся становится опаснее, чем посягательство другого, интерес последнего должен охраняться уголовным законом. Иначе более слабый окажется в безвыходном положении.

Наличие цели пресечения посягательства. Любая иная цель исключает необходимую оборону, ибо общественно опасное посягательство может вызывать ответные действия,

имеющие разную субъективную окраску. Ею и определяется социальная значимость совершенных действий.

В одних случаях посягательство – действительное основание необходимой обороны. В других же оно – благовидный предлог, возникший независимо от лица или им созданный (провокация обороны), для собственного посягательства. Очевидно, что действия с подобной субъективной окраской имеют не ту направленность, которая бы допускала признание их правомерными. Поэтому и нужно выделять соответствующую цель необходимой обороны.

Предусмотренность вреда уголовным законом. Причиненный вред должен быть отражен в Особенной части уголовного законодательства (смерть, причинение вреда здоровью, ущерб имуществу и т.п.). Одновременно он должен наступить. Последнее особенно важно, ибо в противном случае не встает вопрос о преступности деяния, и исключать ее нет необходимости.

Действительно, если соответствующий вред не наступает, то совершенное, безусловно, не является преступлением. Следствием является отсутствие надобности в специальном уголовно-правовом регулировании.

Причинение вреда посягающему. Вред при необходимой обороне надлежит причинять только источнику общественной опасности. Непричастные к общественно опасному посягательству лица не должны страдать от действий обороняющегося по очевидной причине. Они не посягают на защищающегося. Вред им причинять просто не за что.

Правда, допустима ситуация, при которой обороняющийся примет за посягающего постороннего человека и причинит ему вред. В зависимости от обстановки, в которой это происходит, речь может идти о мнимой обороне или обычном преступлении.

Соответствие вреда характеру и опасности посягательства. Напротив, в ч. 2 ст. 37 УК РФ умышленные действия, явно не соответствующие характеру и опасности посягательства определяются как превышение пределов необходимой

обороны. Оно признается преступлением, за которое наступает ответственность по ч. 1 ст. 108 УК РФ при убийстве или по ч. 1 ст. 114 при причинении тяжкого вреда здоровью.

Для понимания превышения пределов необходимой обороны нужно прежде всего разобраться с законодательными терминами. Характер посягательства – его физические свойства. Опасность посягательства – его вредоносность. Они зависят от направленности посягательства (жизнь, здоровье, имущество и т.п.), количества посягающих, их вооруженности, физического развития, навыков, интенсивности действий и т.д. Тем самым при посягательстве нескольких лиц обороняющееся лицо вправе применить к любому из посягающих такие меры защиты, которые определяются характером и опасностью действий всей группы.

Под соответствием в русском языке понимается соотношение между чем-нибудь, выражающее как равенство, так и согласованность в каком-либо отношении, явный же – это совершенно очевидный. Причиненный посягающему вред соответствует характеру и опасности посягательства в том случае, если он близок вреду, возможному от посягательства.

Отсюда превышение пределов необходимой обороны возникает, когда посягающему причиняется вред, очевидно для всех превышающий тот, который был возможен от его посягательства. Отсюда убийство посягающего в момент бандитского нападения находится в пределах необходимой обороны. Тоже убийство, но в момент кражи, уже превышает пределы необходимой обороны. В иных случаях нужен тщательный анализ установленных обстоятельств.

В то же время обороняющийся в силу естественного волнения, вызванного посягательством, нередко не может точно взвесить его характер и опасность и избрать адекватные меры защиты. Действия оборонявшегося лица нельзя рассматривать как совершенные с превышением пределов необходимой обороны, если причиненный вред хотя и оказался большим, чем вред предотвращенный, но при причи-

нении вреда не было допущено явного несоответствия мер защиты характеру и опасности посягательства.

В превышение пределов необходимой обороны способна трансформироваться защита далеко не от любого общественно опасного посягательства. Во-первых, в ч. 1 ст. 37 УК РФ отсутствует оговорка, что защита от общественно опасного посягательства, если оно было сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия, может повлечь превышение пределов необходимой обороны.

Во-вторых, в ч. 1 ст. 108 и 114 УК РФ ответственность за превышение пределов необходимой обороны предусмотрена лишь при убийстве и причинении тяжкого вреда здоровью посягающего. Следовательно, причинение ему иного вреда охватывается пределами необходимой обороны.

В-третьих, в ч. 2.1 ст. 37 УК РФ сказано, что не являются превышением пределов необходимой обороны действия обороняющегося лица, если оно вследствие неожиданности посягательства не могло объективно оценить степень и характер опасности нападения. Перестановка слов в сравнении с ч. 2 ст. 37 УК РФ значения не имеет.

В-четвертых, в ч. 2 ст. 37 УК РФ превышением пределов необходимой обороны названы только умышленные действия. Таким образом, по неосторожности это происходить не способно.

§ 3. Иные обстоятельства, исключающие преступность деяния

Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление, урегулировано в ст. 38 УК РФ. Согласно закону под ним понимаются ***действия по доставлению лица, совершившего преступление, в органы власти и предупреждению возможности совершения им новых преступлений, повлекшие причинение ему вреда***.

Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление, не является преступлением. Условия правомерности данного обстоятельства, исключающего преступность деяния, делятся на три группы.

В первую группу входят условия правомерности, относящиеся к поведению задерживаемого. Это (а) совершение преступления и (б) уклонение от задержания.

Во вторую группу входят условия правомерности, относящиеся к поведению задерживающего. Это (в) отсутствие иных средств задержания и (г) наличие цели доставления в органы власти и пресечения возможности совершения новых преступлений.

В третью группу входят условия правомерности, относящиеся к причиняемому вреду. Это (д) предусмотренность уголовным законом, (е) причинение лицу, совершившему преступление, и (ж) соответствие характеру и степени общественной опасности совершенного задерживаемым лицом преступления и обстоятельствам задержания.

Некоторые условия аналогичны необходимой обороне. Чтобы не повторяться, в последующем речь пойдет только о специфике анализируемого обстоятельства, исключающего преступность деяния.

Совершение преступления. Это основание задержания. Понятие преступления дано в ч. 1 ст. 14 УК РФ, что исключает иное нарушение.

Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление, допустимо при совершении любого преступления. Вывод о совершении преступлении должен основываться на двух обстоятельствах: (1) осведомленность о предусмотренности содеянного уголовным законом и (2) осведомленность о совершении деяния соответствующим лицом.

Уклонение от задержания. Это основание причинения вреда при задержании лица, совершившего преступление.

Уклонением от задержания является противодействие задержанию. Каково оно, активное (агрессивное) или пас-

сивное, роли не играет. Главное его наличие. Если никакого противодействия не осуществляется, то нет и основания для причинения вреда, ибо лицо, совершившее преступление, добровольно соглашается на задержание.

Отсутствие иных средств задержания. По закону причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление, допустимо, лишь если без этого нельзя обойтись.

В качестве иных средств задержания может выступать все, что угодно, за исключением причинения вреда. Минимально необходимые действия задерживающего должны выражаться в предложении добровольно подвергнуться задержанию или предупреждении о возможности причинения в противном случае вреда. Если в ответ задерживаемый начнет или продолжит уклонение от задержания, только тогда и станет допустимым причинение ему вреда.

Наличие цели доставления в органы власти и пресечения возможности совершения новых преступлений. Из использования соединительного союза «и» следует, что для причинения вреда при задержании лица, совершившего преступление, нужна двуединая цель. Значит, обязательна каждая ее составляющая. При отсутствии же их меняется субъективная окраска, а тем самым и социальная значимость соответствующих действий.

Причинение вреда лицу, совершившему преступление. Задержание порождается совершением преступления. Отсюда лишь лицу, его совершившему, и может быть причинен вред. Иные лица не должны страдать от действий задерживающего.

Соответствие вреда характеру и степени общественной опасности совершенного задерживаемым лицом преступления и обстоятельствам задержания. Наоборот, явное несоответствие того и другого признается в ч. 2 ст. 38 УК РФ превышением мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление. Такое превышение влечет за собой уголовную ответственность только в случаях умышленного причинения вреда. Она наступает по ч. 2 ст. 108 УК РФ при

убийстве или по ч. 2 ст. 114 при причинении тяжкого или средней тяжести вреда здоровью.

Соответствие вреда задерживаемому характеру и степени общественной опасности совершенного им преступления означает, что вред ему не должен превышать вреда, им причиненного. Чем больший вред причинен задерживаемым, тем больший вред может быть ему причинен при задержании.

Обстоятельства задержания определяется поведением задерживаемого и возможностями задерживающего. Чем опаснее поведение задерживаемого и меньше возможности задерживающего, тем первому допустимо причинение большего вреда.

На основании ч. 2 ст. 38 УК РФ явное несоответствие предпринятых мер характеру и степени общественной опасности совершенного задерживаемым лицом преступления и обстоятельствам задержания возникает, когда лицу без необходимости причиняется явно чрезмерный, не вызываемый обстановкой вред. Обстановка задержания лица, совершившего преступление может оказаться благоприятной и неблагоприятной для задержания.

Обстановка, благоприятная для задержания, – та, при которой силы, навыки количество и т.п. обстоятельства преобладают на стороне задержания. Обстановка, неблагоприятна для задержания, – та, при которой ситуация обратная. Ясно, что больший вред задерживаемому допустим при неблагоприятной для стороны задержания обстановке.

Между тем задержанием не охватывается причинение смерти лицу, совершившему преступление. Прежде всего она исключается целью задержания. Доставление в органы власти имеет смысл лишь для осуществления правосудия.

Более того, при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, должен без необходимости причиняться явно чрезмерный вред. Для задержания же любого лица, даже совершившего самое опасное особо тяжкое преступление и наиболее активно

уклоняющегося, достаточно причинения соответствующего тяжкого вреда здоровью (ст. 111 УК РФ). После оно противодействовать задержанию просто не сможет.

Крайняя необходимость предусмотрена в ст. 39 УК РФ. Согласно закону под ней понимается ***устранение опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или иных лиц, охраняемым законом интересам общества или государства, путем причинения вреда другим охраняемым уголовным законом интересам***.

Причинение вреда в состоянии крайней необходимости не является преступлением. Условия правомерности данного обстоятельства, исключающего преступность деяния, делятся на три группы.

В первую группу входят условия правомерности, относящиеся к угрожающей опасности. Это (а) существенность и (б) непосредственность.

Во вторую группу входят условия правомерности, относящиеся к устранению угрожающей опасности. Это (в) охраняемость интересов уголовным законом, (г) отсутствие иных средств устранения угрожающей опасности и (д) наличие цели устранения угрожающей опасности.

В третью группу входят условия правомерности, относящиеся к причиняемому вреду. Это (е) предусмотренность уголовным законом, (ж) причинение тому интересу, через воздействие на который устранима угрожающая опасность, и (з) соответствие характеру и степени угрожавшей опасности и обстоятельствам, при которой она устранялась.

Некоторые условия аналогичны ранее рассмотренным. Чтобы не повторяться, в последующем речь пойдет лишь о специфике анализируемого обстоятельства, исключающего преступность деяния.

Существенность угрожающей опасности. Источники угрожающей опасности – самые многообразные: поведение человека или животного, действие сил природы или технических средств, патологические или физиологические процессы, происходящие в организме человека (скажем, бо-

лезнь или голод), и т.п. Однако для крайней необходимости важен не сам источник угрожающей опасности, а создаваемый данным источником ее уровень. Последний должен быть существенным. Угрожающая опасность считается существенной при ее соответствии общественной опасности преступлений.

Непосредственность угрожающей опасности. Угрожающая опасность, с одной стороны, должна быть наличной, как общественно опасное посягательство при необходимой обороне. С другой стороны, она должна быть уже направлена на личность или права данного лица или иных лиц, охраняемые законом интересы общества или государства (допустим, мчащийся на ребенка бык). В отличие от необходимой обороны реальная возможность возникновения угрожающей опасности не порождает крайней необходимости (тот же бык, но только рвущийся с привязи).

Причинение вреда тому интересу, через воздействие на который устранима угрожающая опасность. Рассматриваемое обстоятельство, исключающее преступность деяния, выступает, хотя и крайней, но необходимостью. Отсюда причиняемому вреду надлежит быть целесообразным. Целесообразен тот вред, который способствует устранению угрожающей опасности. Если через причинение вреда соответствующему интересу угрожающую опасность устранить невозможно, причинять его нельзя.

Так, Шмик был осужден за неправомерное завладение автомобилем и нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств (ст. 166 и 264 УК РФ). Надзорная же инстанция признала, что он действовал в состоянии крайней необходимости. Осужденный, а затем оправданный увидел на улице избитого Михалкина и по его просьбе угнал чужую машину, на которой повез потерпевшего в больницу. Во время поездки Шмик преступно нарушил правила движения транспортных средств, но довез Михалкина до больницы, где ему своевременно была оказана медицинская помощь.

Если по угону спорить не приходится, то не так радужно с дорожно-транспортным происшествием. Нарушение правил дорожного движения явно не способствовало доставлению потерпевшего в больницу. Более вероятно, что все прошло успешно не вследствие, а вопреки такому нарушению. Тогда крайняя необходимость вовсе не причем.

Соответствие вреда характеру и степени угрожавшей опасности и обстоятельствам, при которой она устранялась. Наоборот, явное несоответствие того и другого признается в ч. 2 ст. 39 УК РФ превышением пределов крайней необходимости. Такое превышение влечет за собой уголовную ответственность только в случаях умышленного причинения вреда.

Специального состава превышения пределов крайней необходимости в Уголовном кодексе нет. Тем самым ответственность наступает на общих основаниях. Правда, при этом в качестве смягчающего обстоятельства учитывается совершение преступления при нарушении условий правомерности крайней необходимости (п. «ж» ч. 1 ст. 61 УК).

На основании ч. 2 ст. 39 УК РФ явное несоответствие предпринятых мер характеру и степени угрожавшей опасности и обстоятельствам, при которых она устранялась, имеет место, когда охраняемым уголовным законом интересам был причинен вред равный или более значительный, чем предотвращенный. Стало быть, крайней необходимостью охватывается причинение лишь меньшего вреда, чем предотвращенный (жизнь упоминавшегося быка вместо жизни ребенка). Причем вовсе не обязательно, чтобы это был минимально возможный вред.

На первый взгляд, уголовный закон не допускает спасение своей жизни за счет жизни другого человека, ибо интерес, которому причиняется вред, вроде бы равен интересу, которому вред мог быть причинен. При более же глубоком подходе обнаруживается, что в предложенной ситуации погибает один человек вместо двух. Она же полностью охватывается крайней необходимостью. Хотя мораль такового точно не приемлет.

В ст. 40 УК предусмотрено физическое и психическое принуждение. При этом в ч. 2 сказано, что вопрос об уголовной ответственности за причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в результате психического принуждения, а также в результате физического принуждения, вследствие которого лицо сохранило возможность руководить своими действиями, решается с учетом положений ст. 39 настоящего Кодекса. О крайней необходимости уже говорилось. Значит, с одной стороны, возвращаться к ней нет смысла. Зато, с другой стороны, нужно разобраться лишь с физическим принуждением, регулируемым в ч. 1 ст. 40 УК. Причина в том, что только оно – самостоятельное обстоятельство, исключающее преступность деяния.

Под ***физическим принуждением*** понимается ***насильственное воздействие на тело человека, лишающее его возможности руководить своими действиями (бездействием) и совершенное для того, чтобы заставить причинить вред охраняемым уголовным законом интересам.*** Причинение вреда в результате физического принуждения не является преступлением. Условия правомерности данного обстоятельства, исключающего преступность деяния, делятся на три группы.

В первую группу входят условия правомерности, относящиеся к поведению принуждающего. Это (а) существенность, (б) непосредственность и (в) наличие цели заставить причинить вред охраняемым уголовным законом интересам.

Во вторую группу входят условия правомерности, относящиеся к поведению принуждаемого. Это (г) невозможность руководить своими действиями (бездействием) и (д) наличие цели причинения вреда охраняемым уголовным законом интересам.

В третью группу входят условия правомерности, относящиеся к причиняемому вреду. Это (е) предусмотренность уголовным законом, (ж) причинение охраняемым уголовным законом интересам и (з) соответствие требованиям принуждающего.

Некоторые условия аналогичны ранее рассмотренным. Чтобы не повторяться, в последующем речь пойдет лишь о специфике анализируемого обстоятельства, исключающего преступность деяния.

Существенность принуждения. Насильственное воздействие на тело человека может осуществляться различным путем. В частности, оно способно быть побоями, иными насильственными действиями, причиняющими боль, истязаниями, причинением вреда здоровью различной тяжести. Главное, чтобы уровень общественной опасности соответствовал преступлениям.

Непосредственность принуждения. Насильственное воздействие на тело человека должно применяться реально. Пока оно не начало применяться, данное обстоятельство, исключающее преступность деяния, отсутствует. Именно в этом прежде всего и заключается его отличие от необходимой обороны.

Наличие цели заставить причинить вред охраняемым уголовным законом интересам. В противном случае будет простое применение насилия. Оно же может повлечь возникновение другого обстоятельства, исключающего преступность деяния, – необходимую оборону.

Невозможность руководить своими действиями (бездействием). Она появляется, когда насильственное воздействие на тело человека непреодолимо. Ему в таком состоянии никак не воздержаться от выполнения требований принуждающего. Важнее всего – прекращение страданий. Принуждаемый, таким образом, лишен выбора вариантов поведения и действует (бездействует) не по своей воле. Он тем самым становится своего рода живым орудием причинения соответствующего вреда в руках принуждающего.

Наличие цели причинения вреда охраняемым уголовным законом интересам. Она свойственна поведению принуждаемого в связи с тем, что его действия (бездействие) не могут быть направлены на принуждающего. Если у первого возникнет цель защиты от физического принуждения, то до-

пустимо появление другого обстоятельства, исключающего преступность деяния, – опять необходимой обороны.

Причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам. Они – объекты охранительной задачи уголовного права. В соответствии со ст. 2 УК РФ ими признаются права и свободы человека и гражданина, собственность, общественный порядок и общественная безопасность, окружающая среда и конституционный строй Российской Федерации.

Соответствие вреда требованиям принуждающего. Прямо ст. 40 УК РФ не регулирует возможности превышения пределов причинения вреда при физическом принуждении. Вместе с тем, если вред причинен иной по характеру или в большем размере, данное физическое принуждение вовсе не причем.

Обоснованный риск предусмотрен в ст. 41 УК РФ. Согласно закону под ним понимаются ***действия (бездействие), совершенные для достижения общественно полезной цели при невозможности ее достижения без риска и заведомом отсутствии угрозы для жизни многих людей, экологической катастрофы или общественного бедствия, а также принятии достаточных мер для предотвращения причиненного вреда охраняемым уголовным законом интересам.***

Причинение вреда при обоснованном риске не является преступлением. Условия правомерности данного обстоятельства, исключающего преступность деяния, делятся на три группы.

В первую группу входят условия правомерности, относящиеся к необходимости риска. Это (а) наличность и (б) разрешимость.

Во вторую группу входят условия правомерности, относящиеся к допустимости риска. Это (в) невозможность обойтись без риска, (г) принятие достаточных мер для предотвращения вреда, (д) заведомое отсутствие угрозы для жизни многих людей, экологической катастрофы или общественного бедствия и (е) наличие общественно полезной цели.

В третью группу входят условия правомерности, относящиеся к причиняемому вреду. Это (ж) предусмотренность уголовным законом, (з) причинение охраняемым уголовным законом интересам и (и) соответствие цели риска.

Некоторые условия аналогичны ранее рассмотренным. Чтобы не повторяться, в последующем речь пойдет лишь о специфике анализируемого обстоятельства, исключающего преступность деяния.

Наличность. Ее бытие определено интервалом – необходимость в риске уже возникла и еще не исчезла.

Разрешимость. Она включает существование положительного варианта разрешения возникшей в сложившихся обстоятельствах задачи. Пока он не обнаружен, для риска нет предпосылок.

Невозможность обойтись без риска. Риск – последнее средство разрешения возникшей задачи. Если имеются нерискованные средства, они и должны использоваться.

Принятие достаточных мер для предотвращения вреда. Им надлежит, с одной стороны, вытекать из сложившихся обстоятельств, а, с другой стороны, быть способными предотвратить вред.

Поскольку в соответствии со ст. 5 УК РФ объективное вменение не допускается, выбор субъективного критерия достаточности мер предотвращения вреда предопределен. Она подлежит оценке, исходя из сложившихся обстоятельств, но с позиции лица, их предпринявших. Говоря иначе, нужно брать в расчет его качества: образование, опыт, навыки, состояние и т.п.

Заведомое отсутствие угрозы для жизни многих людей, экологической катастрофы или общественного бедствия. Заведомостью считается высшая степень осознания – достоверное знание. Последнее означает, что при обоснованном риске лицо должно достоверно знать, что наступление названных в законе негативных последствий риска исключено.

Угроза для жизни многих людей – это реальная возможность наступления смерти не менее трех человек. Дело

в том, что меньшая множественность людей в Уголовном кодексе называется прямо (например, признак «повлекшее причинение смерти двух или более лиц»).

Экологическая катастрофа характеризуется глубокими необратимыми изменениями окружающей среды и существенным ухудшением здоровья населения (экологическое бедствие). Общественное бедствие охватывает техногенное или природное происшествие, повлекшее за собой человеческие жертвы, вред здоровью людей, разрушения или уничтожение значительных материальных ценностей либо серьезный ущерб окружающей природной среде (военные действия, эпидемия и т.п.).

Перечень названных в законе негативных последствий, исключающих обоснованный риск, имеет исчерпывающий характер. Поэтому, если риск заведомо сопряжен с чем-либо иным, это само по себе не лишает его обоснованности.

Наличие общественно полезной цели. Риск должен предприниматься в интересах людей. Если это делается им во вред, то его нельзя считать обоснованным.

Соответствие вреда цели риска. Прямо ст. 41 УК РФ не регулирует возможности превышения пределов обоснованного риска. Вместе с тем, если причиненный вред оказывается равным или (особенно) большим, чем общественная польза, риск вряд ли будет обоснованным.

Исполнение приказа или распоряжения предусмотрено в ст. 42 УК РФ. Согласно данной статье под ним понимается ***причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам лицом, действовавшим во исполнение обязательных для него приказа или распоряжения.***

Прежде всего нужно отметить, что непересекаемой границы между приказом и распоряжением нет, а обязательность исполнения – их имманентное свойство. Причинение вреда при исполнении приказа или распоряжения не является преступлением. Условия правомерности данного обстоятельства, исключающего преступность деяния, делятся на три группы.

В первую группу входят условия правомерности, относящиеся к отдаче приказа или распоряжения. Это (а) законность и (б) наличность.

Во вторую группу входят условия правомерности, относящиеся к исполнению приказа или распоряжения. Это (в) обязательность и (г) осуществление именно указанных в приказе или распоряжении действий.

В третью группу входят условия правомерности, относящиеся к причиняемому вреду. Это (д) предусмотренность уголовным законом, (е) причинение охраняемым уголовным законом интересам и (ж) соответствие требованиям приказа или распоряжения.

Некоторые условия аналогичны ранее рассмотренным. Чтобы не повторяться, в последующем речь пойдет лишь о специфике анализируемого обстоятельства, исключающего преступность деяния.

Законность приказа или распоряжения. Она налицо, если приказ или распоряжение отдан надлежащим лицом, в надлежащей форме и с надлежащим содержанием.

Наличность приказа или распоряжения. Она имеет место, если приказ или распоряжение уже отдан и еще не отменен. Наличным считается действующий приказ или распоряжение.

Обязательность приказа или распоряжения. Она существует, если между лицом, отдающим приказ или распоряжение, и лицом, его исполняющим, имеются отношения подчиненности или подконтрольности.

Осуществление именно указанных в приказе или распоряжении действий. Исполнение приказа или распоряжения должно заключаться в совершении того, что в нем предписано.

Соответствие вреда требованиям приказа или распоряжения. С одной стороны, допустим любой вред, предусмотренный уголовным законодательством. С другой стороны, вред должен быть тем, который отражен в приказе или распоряжении либо вытекает из него.

Стало быть, соответствует требованиям приказа или распоряжения причинение только вреда, указанного либо под-

разумеваемого в приказе или распоряжении либо меньшего по размеру. Отсюда, хотя в ст. 42 УК РФ и не регулируется превышение пределов исполнения приказа или распоряжения, но последнее вовсе не причем, если причинен вред иной по характеру или больший по размеру.

В ч. 1 ст. 42 УК РФ установлено, что уголовную ответственность за причинение вреда несет лицо, отдавшее незаконные приказ или распоряжение. Тем самым, если его приказ был законным, данное лицо ответственности не подвергается.

В ч. 2 ст. 42 УК РФ предусмотрено, что лицо, совершившее умышленное преступление во исполнение заведомо незаконных приказа или распоряжения, несет уголовную ответственность на общих основаниях. Нельзя не заметить, что последняя может наступить лишь при двух условиях: а) совершение умышленного преступления (ст. 25, 27 УК РФ) и б) исполнение заведомо незаконного приказа или распоряжения.

На основании ч. 2 ст. 42 УК РФ неисполнение заведомо незаконных приказа или распоряжения исключает уголовную ответственность. При этом о незаконности приказа лицо должно знать.

Глава 13
НАКАЗАНИЕ

§ 1. Понятие наказания

В ч. 1 ст. 43 УК РФ установлено, что «наказание есть мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда. Наказание применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается в предусмотренных настоящим Кодексом лишении или ограничении прав и свобод этого лица». Определением это назвать трудно. Однако законодательное решение включает четыре признака наказания. Родовой признак – мера государственного принуждения. Видовые признаки – (а) назначаемая по приговору суда, (б) применяемая к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и (в) заключающаяся в предусмотренных настоящим Кодексом лишении или ограничении прав и свобод лица.

Сначала о родовом признаке понятия наказания – *мера государственного принуждения.* Применительно к нему мера есть средство осуществления государственного принуждения. Наказание устанавливает лишь государство. Меры, вводимые иной структурой, скажем, обществом, наказанием в уголовно-правовом смысле не являются. Более того, наказанием признается только такая мера, которая имеет принудительный характер. Отсюда меры поощрения, даже устанавливаемые государством, наказанием считаться не могут.

Теперь о видовых признаках понятия наказания. Первый из них характеризует форму назначения наказания, второй – основание его применения, а третий – содержание наказания.

Назначение по приговору суда. Приговор – решение о невиновности или виновности подсудимого и назначении ему наказания либо об освобождении его от наказания, вынесенное судом первой или апелляционной инстанции. Речь идет об обвинительном приговоре, ибо постановление оправдательного приговора означает признание подсудимого невиновным, что исключено в силу второго видового признака понятия наказания.

Применение к лицу, признанному виновным в совершении преступления. При регулировании общих начал назначения наказания законодатель еще раз указал на это (ч. 1 ст. 60 УК РФ). Обвинительный приговор постановляется лишь при условии, что в ходе судебного разбирательства виновность подсудимого подтверждена совокупностью исследованных судом доказательств.

Наличие предусмотренных Уголовным кодексом лишения или ограничения прав и свобод лица. Меру государственного принуждения образуют исключительно лишение или ограничение прав и свобод лица. Причем они должны быть отражены в Уголовном кодексе. Последнее уточнение принципиально, ибо сами по себе лишение или ограничение прав и свобод специфичными именно для уголовного права не являются. Они свойственны и административному наказанию, и иным мерам воздействия (взыскания).

Однако в уголовном законодательстве имеются и другие меры государственного принуждения, заключающиеся в лишении или ограничении прав и свобод лица. В их числе:

- обязанности, возлагаемые на условно осужденных и условно-досрочно освобожденных (ч. 5 ст. 73 и ч. 2 ст. 79 УК РФ);
- меры воспитательного воздействия в отношении несовершеннолетних (ч. 2 ст. 90 и ч. 2 ст. 92);

– принудительные меры медицинского характера, применяемые к невменяемым и некоторым иным лицам, страдающим психическими расстройствами (ч. 1 ст. 99);
– конфискация имущества как принудительное безвозмездное изъятие и обращение в собственность государства на основании обвинительного приговора суда имущества, связанного с совершением преступления (ст. 104.1);
– судебный штраф как денежное взыскание, назначаемое судом при освобождении лица от уголовной ответственности в случаях, предусмотренных ст. 76.2 (ст. 104.4).

Наказание отличает существенность лишения или ограничения прав и свобод лица. Оно имеет больший объем лишения или ограничения либо воздействует на такие права и свободы, которые иные меры государственного принуждения не затрагивают.

Критерий существенности позволяет отличить наказания, предусмотренные уголовным законодательством, и от административных. Так, в ст. 46 УК РФ штраф установлен в размере от 5 тыс. руб., а административный штраф – от 100 руб. до 5 тыс. руб. (по общему правилу). В ст. 54 УК РФ арест установлен на срок от 1 месяца, а административный арест – до 15 суток (как правило). В ст. 59 УК РФ установлена смертная казнь, лишающая права на жизнь, воздействие на которое – исключительная прерогатива уголовного права.

Выходит, что формальный подход к разграничению наказания и иных мер государственного принуждения недостаточен. Он должен сочетаться с материальным подходом.

Вот и вся специфика ***наказания***. В итоге оно есть ***мера государственного принуждения, заключающаяся в предусмотренных Уголовным кодексом существенных лишении или ограничении прав и свобод лица.***

§ 2. Цели наказания

Цель – это предмет стремления, то, что надо, желательно осуществить. В соответствии с ч. 2 ст. 43 УК РФ наказание нужно для достижения трех целей: (а) восстановление социальной справедливости, (б) исправление осужденного и (в) предупреждение совершения новых преступлений.

Цель *восстановления социальной справедливости* направлена на удовлетворение общественной потребности воздаяния за причиненный преступлением вред. Совершив преступление, лицо поступает несправедливо по отношению к другому человеку, обществу или государству. Привести в прежнее состояние то, что нарушено преступлением, уже невозможно (особенно это наглядно при причинении смерти и ущерба от уничтожения имущества). Вместе с тем назначение наказания восстанавливает социальную справедливость в том смысле, что указанный вред трансформируется в лишение или ограничение прав и свобод причинителя. Правда, в таком случае наказание должно соответствовать, как сказано в ст. 6 УК РФ, характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного.

Цель *исправления осужденного* направлена на освобождение его от пороков, приведших к совершению преступления. В совершении преступления проявляются отрицательные (негативные) черты личности. Их, естественно, следует нейтрализовать. Отсюда цель исправления предполагает корректировку поведения виновного. Она представляет собой попытку сделать осужденного лучше, чем он был ранее. Чтобы исправить, его надо приспособить к жизни в обществе, основанной на соблюдении законов и других правил человеческого общежития. Пожалуй, большего путем лишения или ограничения прав и свобод лица добиться нельзя.

Цель *предупреждения совершения новых преступлений* направлена на недопущение возможности повторения преступлений. Оно происходит путем демонстрации примененны-

ми лишением или ограничением прав и свобод лица всей невыгодности совершения преступлений.

Законодатель не указал, на кого распространяется предупредительная цель наказания. Поскольку оно назначается лицу, признанному виновным в совершении преступления, стало быть, и цели наказания должны относиться именно к нему. Конечно, определение ему наказания объективно может оказать предупредительное воздействие и на иных лиц. Вот только специально на них предупредительную цель наказания направлять нельзя. Противное влечет наказание данного лица, чтобы другим неповадно было, т.е. не только за себя, но и «за того парня». Причем путь один – возложение лишения или ограничения прав и свобод сверх заслуженного, что не совместимо с принципом справедливости (ст. 6 УК).

Предупреждение преступлений – задача, стоящая перед уголовным законодательством (ст. 2 УК РФ). И ее не надо путать с аналогичной целью наказания. Первая относится ко всем лицам, последняя – лишь к тому, кто наказывается.

Итак, наказание требует достижения трех рассмотренных целей. Одновременно в силу ч. 2 ст. 7 УК РФ оно не может «иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства». В действительности таковое, разумеется, не исключается, но наказание должно применяться не ради этого. Не случайно в ч. 1 ст. 3 УИК РФ установлено, что «уголовно-исполнительное законодательство Российской Федерации и практика его применения основываются... на строгом соблюдении гарантий защиты от пыток, насилия и другого жестокого или унижающего человеческое достоинство обращения с осужденными».

§ 3. Система наказаний

Система наказаний – это предусмотренная уголовным законом единая, упорядоченная и закрытая совокупность видов наказаний, назначаемых за совершение преступлений. Систему наказаний характеризует шесть признаков. Родо-

вой – совокупность видов наказаний. Видовые – (а) предусмотренность уголовным законом, (б) единство, (в) упорядоченность, (г) закрытость и (д) назначение за совершение преступлений.

Совокупность видов наказаний представляет собой количественный показатель их системы. На основании ст. 44 УК РФ видами наказаний являются:

а) штраф;

б) лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;

в) лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград;

г) обязательные работы;

д) исправительные работы;

е) ограничение по военной службе;

з) ограничение свободы;

з[1]) принудительные работы;

и) арест;

к) содержание в дисциплинарной воинской части;

л) лишение свободы на определенный срок;

м) пожизненное лишение свободы;

н) смертная казнь. Всего, таким образом, в систему входит тринадцать видов наказаний.

Предусмотренность уголовным законом – формальный признак системы наказаний. Он – следствие предписаний ч. 2 ст. 2 УК РФ о том, что для осуществления стоящих задач Кодекс устанавливает виды наказаний. Их перечень дан в уже упомянутой ст. 44 УК РФ, а раскрыты они в ст. 46–59.

Признак *единства* обусловлен тем, что в ст. 45 УК РФ наказания, входящие в систему, названы основными и дополнительными. В то же время в перечне ст. 44 УК РФ и те и другие расположены без учета отмеченного деления (совместно). Система наказаний потому и является единой, что включает в себя и основные, и дополнительные наказания.

Признак *упорядоченности* отражает принцип построения системы наказаний. Любая система исключает хаотичность

ее составляющих. Виды наказаний в ст. 44 УК РФ расположены в последовательности от менее строгого к более строгому.

Получается, что самым мягким наказанием следует считать штраф, а самым строгим – смертную казнь. Законодатель избрал названный порядок перечисления видов наказаний, видимо, с целью дать судам начальный ориентир при выборе вида наказания в соответствии с принципами справедливости и гуманизма (ст. 6 и 7 УК РФ). Как установлено в ч. 1 ст. 60 УК РФ, более строгий вид наказания из числа предусмотренных за совершенное преступление назначается только в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания.

Признак *закрытости* – показатель полноты системы наказаний. В перечне ст. 44 УК РФ исчерпывающим образом приведены все те меры уголовно-правового характера, которые допустимо считать наказанием. Им нельзя признавать никакие другие меры, ибо в обозначенной статье не оговаривается возможность открытия перечня наказаний.

Признак *назначения за совершение преступления* подчеркивает функциональный характер системы наказаний. Преступления являются главным компонентом среды, с которой взаимодействует система наказания и без которой она была бы мертворожденной.

Перечень наказаний необходим (помимо указания на их виды) для правильного понимания ряда других уголовно-правовых положений:

а) в ст. 10 УК РФ – о законе, смягчающем и усиливающем наказание;

б) в ст. 64 – о назначении более мягкого вида наказания, чем предусмотрено соответствующей статьей настоящего Кодекса;

в) в ст. 69 – о поглощении менее строгого наказания более строгим и определении наиболее тяжкого из совершенных преступлений;

г) в ст. 70, 73 и 86 – об определении менее строгого наказания, чем лишение свободы;

д) в ст. 80–82, 84, 85 – о замене неотбытой (оставшейся) части наказания более мягким.

Система наказаний состоит из *подсистем*. Они названы прежде всего в ст. 45 УК РФ. Правда, из нее не очень ясно, какие это подсистемы. Дело в том, что в ее наименовании говорится об основных и дополнительных наказаниях, а в ч. 2 предусмотрены еще наказания, которые могут применяться в качестве и основных, и дополнительных.

Разобраться с подсистемами наказаний невозможно без уяснения того, что представляют собой основные и дополнительные наказания. *Основные наказания – те, которые назначаются самостоятельно. Дополнительные наказания – те, которые назначаются лишь совместно с основными.*

Например, убийство по ч. 1 ст. 105 УК РФ наказывается лишением свободы на срок от шести до пятнадцати лет с ограничением свободы на срок до двух лет или без такового. Лишение свободы – основное наказание. Ограничение свободы – дополнительное наказание. Последнее вытекает из использования предлога «с», свидетельствующего о несамостоятельности назначения ограничения свободы.

В то же время наряду с основными и дополнительными наказаниями в их системе выделять еще те, которые могут быть и основными, и дополнительными, вряд ли правильно. Если последние в санкции статьи Особенной части уголовного законодательства названы только один раз, то бывают лишь основными или дополнительными. И в том и в другом качестве в таком случае они никогда не указываются.

Отсюда точнее по природе выделять две подсистемы: (1) основные и (2) дополнительные наказания. И уже внутри каждой из них по характеру назначения допустимо разграничение (а) постоянных (могущих быть только основными или дополнительными) и (б) переменных (могущих быть и основными, и дополнительными) наказаний.

В системе наказаний можно выделить и другие подсистемы. Законодательная подсказка к тому содержится в определении понятия наказания.

В соответствии с направлениями воздействия на права и свободы различаются подсистемы наказаний, (а) лишающие и (б) ограничивающие права и свободы. Начальную из них образуют наказания, расположенные в п. «а»—«в» и «и»—«н» ст. 44 УК, заключительную – в п. «г»—«з.1».

Следует обратить внимание не то, что наказания, лишающие прав и свобод, неоднородны. В их подсистеме по содержанию лишения различаются наказания, $а^1$) не включающие и $а^2$) включающие изоляцию от общества. К первым относятся указанные в п. «а»—«в» ст. 44 УК, а ко вторым – в п. «и»—«н».

Глава 14
ВИДЫ НАКАЗАНИЯ

§ 1. Наказания, ограничивающие права и свободы

Обязательные работы предусмотрены в ст. 49 УК РФ. В соответствии с законом они ***заключаются в выполнении осужденным в свободное от основной работы или учебы время бесплатных общественно полезных работ***. На основании ч. 1 ст. 45 УК РФ данное наказание – только основное.

Обязательные работы выполняются:

во-первых, в свободное от основной работы или учебы время. Тем самым дополнительная работа (например, по совместительству) или учеба (скажем, вождению) не являются препятствием для исполнения наказания. Не служит таковым и отсутствие основной работы или учебы, ибо в данном случае свободного времени еще больше;

во-вторых, бесплатно. Говоря иначе, они не предполагают вознаграждения;

в-третьих, для общественной пользы. Отсюда частный интерес они не обслуживают.

Обязательные работы устанавливаются на срок от шестидесяти до четырехсот восьмидесяти часов. В законе также сказано, что они отбываются не свыше четырех часов в день. Между тем при их назначении время отбывания за один день указывать не следует.

Обязательные работы могут быть определены далеко не всем лицам. Наказание не назначается (1) лицам, признанным инвалидами первой группы, (2) беременным женщинам, (3) женщинам, имеющим детей в возрасте до трех лет, (4) военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, а также (5) военнослужащим, проходящим военную службу по контракту (а) на воинских должностях рядового и сержантского состава, (б) если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву.

В случае злостного уклонения осужденного от отбывания обязательных работ они заменяются принудительными работами или лишением свободы. Злостно уклоняющимся от отбывания обязательных работ признается осужденный: а) более двух раз в течение месяца не вышедший на обязательные работы без уважительных причин; б) более двух раз в течение месяца нарушивший трудовую дисциплину; в) скрывшийся в целях уклонения от отбывания наказания.

Принудительные работы и лишение свободы, которыми заменяются обязательные работы, отражены в санкциях далеко не всех статей Особенной части Уголовного кодекса. Это не препятствует замене, ибо она не поставлена в зависимость от соответствующей санкции.

Поскольку до начала уклонения лицо может частично отбыть обязательные работы, это время учитывается при определении срока заменяющего наказания. В расчет берется один день принудительных работ или лишения свободы за восемь часов обязательных работ.

Исправительные работы предусмотрены в ст. 50 УК РФ. В соответствии с законом они ***заключаются в выполнении осужденным трудовой функции по месту основной работы или в специально определенных местах с удержанием в доход государства определенной части заработной платы***. На основании ч. 1 ст. 45 УК РФ данное наказание – только основное.

Особенностью пределов исправительных работ является двойная дифференциация: по а) сроку отбывания и б) раз-

меру удержаний. Они устанавливаются на срок от двух месяцев до двух лет. Из заработной платы осужденного производятся удержания в доход государства в пределах от 5 до 20%.

Исправительные работы назначаются осужденному, имеющему основное место работы, а равно не имеющему его. Вместе с тем они могут быть определены не всем лицам. Ограничения полностью повторяют относящиеся к обязательным работам.

Указание в приговоре места отбывания осужденным исправительных работ (по основному месту работы либо в местах, определяемых органами местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительными инспекциями, но в районе места жительства осужденного) не требуется. Место отбывания определяется уголовно-исполнительной инспекцией при исполнении приговора в зависимости от наличия или отсутствия у лица основного места работы.

В случае злостного уклонения осужденного от отбывания исправительных работ суд может заменить неотбытое наказание принудительными работами или лишением свободы. При этом нужно исходить из расчета один день принудительных работ или 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 (а) неявку на работу без уважительных причин в течение пяти дней со дня получения предписания уголовно-исполнительной инспекции; (б) неявку в уголовно-исполнительную инспекцию без уважительных причин; (в) прогул или появление на работе в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения; а также (г) скрывшийся с места жительства осужденный, местонахождение которого неизвестно.

Ограничение по военной службе предусмотрено в ст. 51 УК РФ. В соответствии с законом оно ***заключается в про-***

хождении осужденным военной службы соединенном с удержанием в доход государства определенной части денежного довольствия и исключением возможности повышения в должности и воинском звании, а также зачета времени отбывания наказания в срок выслуги лет для присвоения очередного воинского звания. На основании ч. 1 ст. 45 УК РФ данное наказание – только основное.

Даже судя по наименованию, ясно, что ограничение по военной службе распространяется не на любых лиц. Оно относится лишь к военнослужащим, проходящим военную службу по контракту.

Рассматриваемое наказание назначается в двух случаях:

во-первых, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части Уголовного кодекса за преступления против военной службы. Ими являются деяния, отраженные в главе 33 УК РФ;

во-вторых, вместо исправительных работ, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части Уголовного кодекса. Речь идет об иных деяниях, т.е. уже не отраженных в главе 33 УК РФ, но связанных с воинской службой.

Ограничение по военной службе, как и исправительные работы, имеет двойную дифференциацию. Она происходит по сроку и размеру удержаний.

Срок ограничения по службе различается в зависимости от того, самостоятельно оно назначается или вместо исправительных работ. При самостоятельном его назначении срок наказания от трех месяцев до двух лет. При назначении вместо исправительных работ оно определяется в пределах последних.

Удержания для ограничения по службе установлены до 20%. Странно, конечно, что в ней в отличие от исправительных работ не указан нижний предел удержаний. По логике закона таковым приходится считать 1%.

Ограничение свободы предусмотрено в ст. 53 УК РФ. В соответствии с законом оно ***заключается в соблюдении***

осужденным соответствующих ограничений и исполнении обязанности периодически являться для регистрации. Согласно ч. 2 ст. 45 УК РФ данное наказание применяется в качестве как основного, так и дополнительного.

Ограничения бывают (1) обязательные и (2) факультативные. Они различаются в зависимости от степени непреклонности их установления осужденному.

Обязательны ограничения (а) на изменение места жительства или пребывания без согласия специализированного государственного органа, осуществляющего надзор за отбыванием осужденными наказания, а также (б) на выезд за пределы территории соответствующего муниципального образования. Их применение не зависит от обстоятельств данного дела.

Факультативны ограничения (а) не уходить из места постоянного проживания (пребывания) в определенное время суток, (б) не посещать определенные места, расположенные в пределах территории соответствующего муниципального образования, (в) не посещать места проведения массовых и иных мероприятий и не участвовать в указанных мероприятиях, (г) не изменять место жительства или пребывания, место работы и (или) учебы без согласия специализированного государственного органа, осуществляющего надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы, в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации. Их применение зависит от обстоятельств данного дела.

Возложенные ограничения не всегда остаются неизменными. В период отбывания наказания суд может (а) отменить частично либо (б) дополнить ранее установленные осужденному ограничения. Причина недопустимости полной их отмены вполне понятна. С одной стороны, в противном случае не останется никаких ограничений, а, следовательно, исчезнет само наказание. С другой стороны, имеются обязательные ограничения, которые неприкасаемы.

Основанием отмены ограничений должно быть добросовестное их выполнение. Основанием дополнения ограничений должно быть их нарушение. Условие отмены или дополнения ограничений – внесение представления специализированного государственного органа, осуществляющего надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы.

Специализированным государственным органом является уголовно-исполнительная инспекция. Ею 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.

Обязанность периодически являться для регистрации выполняется путем явки в специализированный государственный орган, осуществляющий надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы. Причем явка обязательна. Ее периодичность устанавливается в пределах от одного до четырех раз в месяц, а индивидуальный показатель предопределяется обстоятельствами дела.

Ограничение свободы применяется в зависимости от его вида. Оно:

- в качестве основного наказания назначается только за совершение преступлений небольшой и средней тяжести. Получается, что при совершении тяжких и особо тяжких преступлений таковое исключено;
- в качестве дополнительного наказания назначается (а) лишь к принудительным работам и лишению свободы и (б) только в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части Уголовного кодекса. Говоря иначе, если в конкретной санкции нет указания на назначение совместно с принудительными работами или лишением свободы ограничения свободы последнее применено быть не может.

Пределы ограничения свободы дифференцированы, и все зависит от вида данного наказания. Оно в качестве основного наказания назначается на срок от двух месяцев до четырех лет, а в качестве дополнительного – на срок от шести месяцев до двух лет.

Ограничение свободы может быть определено не всем лицам. Наказание не назначается (а) военнослужащим, (б) иностранным гражданам, (в) лицам без гражданства, а также (г) лицам, не имеющим места постоянного проживания на территории Российской Федерации.

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 принудительными работами или лишением свободы. При этом в расчет берется один день принудительных работ за два дня ограничения свободы или один день лишения свободы за два дня ограничения свободы.

Злостно уклоняющимся от отбывания наказания в виде ограничения свободы признается: а) осужденный, допустивший нарушение порядка и условий отбывания наказания в течение одного года после применения к нему взыскания в виде официального предостережения о недопустимости нарушения установленных судом ограничений; б) осужденный, отказавшийся от использования в отношении его технических средств надзора и контроля; в) скрывшийся с места жительства осужденный, место нахождения которого не установлено в течение более 30 дней; г) осужденный, не прибывший в уголовно-исполнительную инспекцию по месту жительства в соответствии с предписанием при замене ему неотбытой части лишения свободы ограничением свободы или по отбытии лишения свободы, если в качестве дополнительного наказания назначалось ограничение свободы.

Принудительные работы предусмотрены в ст. 53.1 УК РФ. В соответствии с ее ч. 3 они ***заключаются в привлечении осужденного к труду в местах, определяемых учреждениями и органами уголовно-исполнительной системы***. На основании ч. 1 ст. 45 УК РФ данное наказание – только основное.

Принудительные работы подлежат назначению за совершение не всех преступлений. Они устанавливаются в статьях Особенной части лишь за совершение преступлений небольшой и средней тяжести, а также тяжких преступлений (ч. 2–4 ст. 15 УК РФ).

Принудительные работы имеет двойную дифференциацию. Она осуществляется по (а) сроку и (б) размеру удержаний.

Принудительные работы назначаются на срок от двух месяцев до пяти лет. Из заработной платы осужденного производятся удержания в доход государства, перечисляемые на счет соответствующего территориального органа уголовно-исполнительной системы, в размере, установленном приговором суда, и в пределах от 5 до 20%.

Назначение принудительных работ должно происходить следующим путем:

во-первых, они применяются как альтернатива лишению свободы. Отсюда сначала определяется именно оно, но не в любом размере. При назначении лишения свободы на срок более пяти лет принудительные работы не применяются;

во-вторых, для их назначения суд должен прийти к выводу о возможности исправления осужденного без реального отбывания наказания в местах лишения свободы. Причем надлежит установить, что для достижения целей наказания необходимо привлечение осужденного к труду в местах, определяемых учреждениями и органами уголовно-исполнительной системы;

в-третьих, придя к соответствующему выводу, суд постановляет заменить осужденному наказание в виде лишения свободы принудительными работами. При этом срок наказания остается тем же самым.

Принудительные работы могут быть определены не всем лицам. Они не назначаются (а) несовершеннолетним, (б) лицам, признанным инвалидами первой или второй группы, (в) беременным женщинам, (г) женщинам, имеющим детей в возрасте до трех лет, (д) женщинам, достигшим пятидесятипятилетнего возраста, (е) мужчинам, достигшим шестидесятилетнего возраста, а также (ж) военнослужащим (ч. 7 ст. 53.1 УК РФ), кроме того, (з) лицам, не впервые совершившим тяжкие преступления.

В случае уклонения осужденного от отбывания принудительных работ либо признания осужденного к принудительным работам злостным нарушителем порядка и условий отбывания принудительных работ неотбытая часть наказания заменяется лишением свободы. В расчет берется один день лишения свободы за один день принудительных работ.

Уклоняющимся от отбывания принудительных работ признается осужденный к принудительным работам: а) уклоняющийся от получения предписания о направлении к месту отбывания наказания; б) не прибывший к месту отбывания принудительных работ в установленный предписанием срок; в) не возвратившийся в исправительный центр по истечении разрешенного срока выезда; г) самовольно оставивший исправительный центр, место работы и (или) место проживания, определенные администрацией исправительного центра, на срок свыше 24 часов.

Осужденный к принудительным работам признается злостным нарушителем порядка и условий отбывания принудительных работ при совершении злостного нарушения: а) употребление спиртных напитков, наркотических средств или психотропных веществ; б) мелкое хулиганство; в) неповиновение представителям администрации исправительного центра или их оскорбление при отсутствии признаков преступления; г) изготовление, хранение или передача запрещенных предметов и веществ; д) организация забастовок или иных групповых неповиновений, а равно участие в них; е) отказ от работы; ж) самовольное без уважительных при-

чин оставление территории исправительного центра; з) несвоевременное (свыше 24 часов) возвращение к месту отбывания наказания, а также при совершении в течение года трех обычных нарушений: (а) нарушение общественного порядка, за которое осужденный был привлечен к административной ответственности; (б) нарушение трудовой дисциплины; (в) нарушение установленных для осужденного правил проживания в исправительном центре; (г) неявка без уважительных причин на регистрацию в исправительный центр осужденного, которому разрешено проживание за его пределами).

§ 2. Наказания, не включающие изоляцию от общества

Штраф установлен в ст. 46 УК РФ. В соответствии с законом он ***денежное взыскание, назначаемое в пределах, предусмотренных настоящим Кодексом***. На основании ч. 2 ст. 45 УК РФ штраф применяется в качестве как основного, так и дополнительного наказания.

Пределы штрафа дифференцированы в зависимости от формы исчисления наказания. Их две: (а) непосредственно и (б) опосредованно денежная.

В первом случае штраф устанавливается в размере от 5 тыс. до 5 млн. руб. Причем в законе оговорено, что в размере от 500 тыс. руб. он может назначаться только в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями Особенной части настоящего Кодекса.

Во втором случае штраф устанавливается двояким образом. С одной стороны, он исчисляется в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух недель до пяти лет. Причем в законе опять-таки оговорено, что в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период свыше трех лет он может назначаться только в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями Особенной части настоящего

Кодекса. При этом к иным доходам относятся доходы, подлежащие налогообложению в соответствии с действующим законодательством.

С другой стороны, штраф исчисляется в величине, кратной стоимости предмета или сумме коммерческого подкупа, подкупа работника контрактной службы, контрактного управляющего, члена комиссии по осуществлению закупок и иных уполномоченных лиц, представляющих интересы заказчика в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд, взятки или сумме незаконно перемещенных денежных средств и (или) стоимости денежных инструментов. Причем он устанавливается в размере до стократной суммы перечисленного. Кроме того, в законе содержится особая оговорка о том, что так исчисляемый штраф не может быть менее 25 тыс. руб. и более 500 млн руб.

При любом способе исчисления штраф должен быть определен в виде денежного взыскания. При этом он может назначаться без рассрочки и с рассрочкой выплаты определенными частями на срок до пяти лет. В последнем случае необходимо определить конкретные сроки выплат частями, а также суммы (размеры) выплат в пределах установленного срока.

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 назначить штраф с рассрочкой.

Учет тяжести совершенного преступления происходит на основе категоризации преступлений в ст. 15 УК РФ. Учет имущественного положения осужденного и его семьи относится к текущей жизненной ситуации, а учет возможности получения осужденным заработной платы или иного дохода – к будущей. Основанием предоставления рассрочки выплаты является то, что немедленная уплата является для осужденного невозможной.

Все приведенное в равной мере относится к штрафу как основному, так и дополнительному наказанию. В то же время он в качестве дополнительного вида наказания может назначаться только в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части настоящего Кодекса. Отсюда, если штраф как дополнительное наказание в соответствующей санкции не отражен, он назначаться к основному наказанию не должен.

Последствия злостного уклонения от уплаты штрафа дифференцированы в зависимости от способа его исчисления. В случае злостного уклонения от уплаты штрафа, назначенного в качестве основного наказания, за исключением случаев назначения штрафа в размере, исчисляемом исходя из величины, кратной стоимости предмета или сумме коммерческого подкупа или взятки, он заменяется иным наказанием, за исключением лишения свободы. Вместо штрафа должно определяться одно из основных наказаний, предусмотренных в перечне ст. 44 УК РФ, кроме п. «л» и последующих, в размере, установленном статьями, их регламентирующими.

В случае злостного уклонения от уплаты штрафа в размере, исчисляемом исходя из величины, кратной стоимости предмета или сумме коммерческого подкупа или взятки, назначенного в качестве основного наказания, штраф заменяется наказанием в пределах санкции, предусмотренной соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса. При этом назначенное наказание не может быть условным.

В Общей части Уголовного кодекса установлен ряд запретов на назначение некоторых наказаний отдельным лицам. Они предусмотрены ч. 4 ст. 49, ч. 5 ст. 50, ч. 6 ст. 53, ч. 7 ст. 53.1, ч. 2 ст. 54, ст. 88 УК РФ и не могут быть преодолены ч. 5 ст. 46.

Злостно уклоняющимся от уплаты штрафа признается осужденный, не уплативший штраф без рассрочки в течение 60 дней со дня вступления приговора суда в законную силу либо первую часть штрафа с рассрочкой в течение 60 дней

со дня вступления приговора или решения суда в законную силу, а о ставшиеся части штрафа – позднее последнего дня каждого последующего месяца.

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью установлено в ст. 47 УК РФ. В соответствии с законом оно ***состоит в запрещении занимать должности на государственной службе, в органах местного самоуправления либо заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью***. На основании ч. 2 ст. 45 УК РФ данное наказание применяется в качестве как основного, так и дополнительного наказания.

В законе предусмотрено две разновидности наказания: лишение права а) занимать определенные должности и б) заниматься определенной деятельностью. Общее между ними – лишение права, т.е. запрет заниматься тем, с чем связано совершение преступления.

Лишение права занимать определенные должности состоит в запрещении занимать должности только на государственной службе или в органах местного самоуправления. При назначении наказания необходимо указывать не конкретную должность (например, главы органа местного самоуправления, старшего бухгалтера) либо категорию и (или) группу должностей по соответствующему реестру должностей (например, категорию «руководители», группу «главные должности муниципальной службы»), а определенный конкретными признаками круг должностей, на который распространяется запрещение (например, должности, связанные с осуществлением функций представителя власти, организационно-распорядительных и (или) административно-хозяйственных полномочий).

Лишение права заниматься определенной деятельностью может выражаться в запрещении заниматься как профессиональной, так и иной деятельностью. При назначении наказания следует конкретизировать вид такой деятельности (педагогическая, врачебная, управление транспортом и т.д.).

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью может быть назначено лицам, которые выполняли соответствующие обязанности постоянно, временно, по приказу или распоряжению вышестоящего уполномоченного лица либо к моменту постановления приговора уже не занимали должности и не занимались деятельностью, с которыми были связаны совершенные преступления.

За одно и то же преступление осужденному не может быть назначено одновременно лишение права занимать определенные должности и заниматься определенной деятельностью. Это правило распространяется на назначение как основного, так и дополнительного наказания за одно преступление. Осужденному за одно преступление указанные наказания не могут быть назначены одновременно в качестве основного и дополнительного.

Пределы лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью дифференцированы в зависимости от вида данного наказания. Оно по общему правилу устанавливается на срок от одного года до пяти лет в качестве основного вида наказания и на срок от шести месяцев до трех лет в качестве дополнительного вида наказания. Между тем 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.

Особенностью назначения лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в качестве дополнительного наказания является то, что оно может быть назначено и в случаях, когда не предусмотрено соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса в качестве наказания за определенное преступление. Таковое допустимо, если с учетом характера и степени общественной опасности совершенного престу-

пления и личности виновного суд признает невозможным сохранение за ним права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. А это имеет место, если преступление совершено в связи с занимаемой должностью или при занятии определенной деятельностью.

Своеобразие имеет исчисление лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью как дополнительного наказания при назначении его с разными основными наказаниями. При назначении к обязательным работам, исправительным работам, ограничению свободы, а также при условном осуждении его срок исчисляется с момента вступления приговора суда в законную силу. И заканчивается он, как истечет срок, определенный приговором.

Однако при назначении наказания к аресту, содержанию в дисциплинарной воинской части, принудительным работам, лишению свободы оно распространяется на все время отбывания указанных основных видов наказаний, но при этом его срок исчисляется с момента их отбытия. В последнем случае срок отбывания дополнительного наказания фактически удлиняется.

Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград установлено в ст. 48 УК РФ. В соответствии с законом оно ***заключается в утрате осужденным соответствующих званий, чинов и наград, а также предусмотренных в связи с их наличием прав и льгот***. На основании ч. 3 ст. 45 УК РФ данное наказание – только дополнительное.

Ни в одной статье Особенной части Уголовного кодекса лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград не содержится. Оно назначается:

во-первых, при осуждении за совершение лишь тяжкого или особо тяжкого преступления. Соответственно, оно не может назначаться при совершении преступлений иной категории;

во-вторых, с учетом личности виновного. Лишение перечисленного в ст. 48 УК РФ имеет смысл только тогда,

когда его статус не совместим с совершенным преступлением. Например, классный чин прокурорского работника, очевидно, не совместим с получением взятки, а почетное звание «Народный учитель Российской Федерации» – с совершением преступления на глазах учеников или против них. Таким образом, наказание, предусмотренное ст. 48 УК РФ, целесообразно лишь тогда, когда характер совершенного преступления не позволяет сохранить за лицом определенные звания, чины и награды;

в-третьих, при назначении наказания правомерно принять решение о применении как одного, так и нескольких указанных в ст. 48 УК РФ лишений (например, при наличии у осужденного воинского звания и государственных наград);

в-четвертых, за пределы приведенного в ст. 48 УК РФ перечня выходить нельзя. Скажем, исключено лишение ученых степеней и званий и других званий, носящих квалификационный характер.

§ 3. Наказания, включающие изоляцию от общества

Арест определен в ст. 54 УК РФ. Правда, он – недействующее наказание.

В соответствии с законом арест ***заключается в содержании осужденного в условиях строгой изоляции от общества***. На осужденных распространяются условия содержания, установленные для осужденных к лишению свободы, отбывающих наказание в условиях общего режима в тюрьме. На основании ч. 1 ст. 45 УК РФ арест – только основное наказание.

Арест применяется на срок от одного до шести месяцев. Вместе с тем «в случае замены обязательных работ или исправительных работ арестом он может быть назначен на срок менее одного месяца»[1].

[1] Приведенное предписание устарело, ибо по действующей редакции ч. 3 ст. 49 и ч. 4 ст. 50 УК РФ обязательные и исправи-

Арест может быть определен не всем лицам. Наказание не назначается (а) лицам, не достигшим к моменту вынесения судом приговора восемнадцатилетнего возраста, а также (б) беременным женщинам и (в) женщинам, имеющим детей в возрасте до четырнадцати лет.

Военнослужащим арест может быть назначен. Однако они отбывают арест на гауптвахте.

Содержание в дисциплинарной воинской части предусмотрено в ст. 55 УК РФ. В соответствии с законом оно ***заключается в прохождении военной службы в специальных условиях***. На основании ч. 1 ст. 45 УК РФ данное наказание – только основное.

Даже судя по наименованию, ясно, что содержание в дисциплинарной воинской части распространяется не на любых лиц. Оно применяется к двум категориям военнослужащих: (1) военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, а также (2) военнослужащим, проходящим военную службу по контракту (а) на должностях рядового и сержантского состава, (б) если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву.

Наказание назначается в двух случаях:

во-первых, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части Уголовного кодекса за преступления против военной службы. Ими являются деяния, отраженные в главе 33 УК РФ;

во-вторых, когда характер преступления и личность виновного свидетельствуют о возможности замены содержанием в дисциплинарной воинской части лишения свободы. Речь идет об иных деяниях, т.е. уже не отраженных в главе 33 УК РФ, но связанных с воинской службой.

Пределы содержания в дисциплинарной воинской части поставлены в зависимость от того, самостоятельно ли оно

тельные работы заменяются лишь принудительными работами и лишением свободы.

определяется или вместо лишения свободы. Для самостоятельного назначения установлен срок от трех месяцев до двух лет. Для назначения вместо лишения свободы сформулировано правило о возможности замены лишения свободы на срок не свыше двух лет содержанием осужденного в дисциплинарной воинской части на тот же срок. При этом последнее назначается в пределах, установленных для лишения свободы (ч. 2 ст. 56 УК РФ).

Содержание в дисциплинарной воинской части вместо лишения свободы определяется в два этапа. Сначала назначается лишение свободы, причем на срок до двух лет. Потом вместо него назначается содержание в дисциплинарной воинской части, причем на тот же срок, на который было назначено лишение свободы. При назначении содержания в дисциплинарной воинской части вместо лишения свободы срок содержания в дисциплинарной воинской части определяется из расчета один день лишения свободы за один день содержания в дисциплинарной воинской части.

Содержание в дисциплинарной воинской части применяется вместо лишения свободы, когда характер преступления и личность виновного свидетельствуют о возможности такой замены. Для последней достаточно связи (сопряженности) преступления с военной службой.

Лишение свободы на определенный срок предусмотрено в ст. 56 УК РФ. В соответствии с законом оно ***заключается в изоляции осужденного от общества путем направления его в колонию-поселение, помещения в воспитательную колонию, лечебное исправительное учреждение, исправительную колонию общего, строгого или особого режима либо в тюрьму.*** На основании ч. 1 ст. 45 УК РФ лишение свободы на определенный срок – только основное наказание.

Лишение свободы устанавливается на срок от двух месяцев до двадцати лет. В то же время возможно назначение и более строгого наказания. Согласно закону в случае частичного или полного сложения сроков лишения свободы при назначении наказаний по совокупности преступлений

максимальный срок лишения свободы не может быть более двадцати пяти лет (при совершении специально указанных преступлений – тридцати лет), а по совокупности приговоров – более тридцати лет (при совершении специально указанных преступлений – тридцати пяти лет). На срок двадцать пять лет может быть заменена лишением свободы смертная казнь в порядке помилования по ч. 3 ст. 59 УК РФ.

Лишение свободы на определенный срок имеет ограничения на применение. В отношении осужденных, впервые совершивших преступления небольшой тяжести, кроме установленных ч. 1 ст. 228, ч. 1 ст. 231 и ст. 233 УК РФ, данное наказание допустимо только (а) при наличии отягчающих обстоятельств, предусмотренных ст. 63, или (б) если соответствующей статьей Особенной части Уголовного кодекса оно предусмотрено как единственный вид наказания. Мало того, на основании примечания 2 к ст. 134 УК РФ в случае, если разница в возрасте между потерпевшей (потерпевшим) и подсудимым (подсудимой) составляет менее четырех лет, к последнему не применяется наказание в виде лишения свободы за совершенное деяние, предусмотренное ч. 1 настоящей статьи или ч. 1 ст. 135 настоящего Кодекса.

При назначении лишения свободы, кроме срока, определяется вид исправительного учреждения. Это делается в соответствии со ст. 58 УК РФ. Критериями распределения осужденных к лишению свободы на определенный срок по исправительным учреждениям являются (1) категория преступления, (2) форма вины, (3) срок лишения свободы и (4) личность, в том числе (а) пол (мужчина или женщина), (б) возраст (совершеннолетний или несовершеннолетний), (в) отбывание лишения свободы (ранее отбывал или не отбывал) и (г) рецидив преступлений (простой и опасный или особо опасный).

Специфично осуществляется направление в лечебное исправительное учреждение. Хотя к числу учреждений, исполняющих наказание в виде лишения свободы, отнесены лечебные исправительные учреждения, в которых в соот-

ветствии отбывают наказание осужденные, больные открытой формой туберкулеза, алкоголизмом и наркоманией, при осуждении таких лиц им должен назначаться вид исправительного учреждения в соответствии со ст. 58 УК РФ.

Отходить от общих правил определения вида исправительного учреждения разрешено лишь в одном случае. Суд вправе назначить отбывание лишения свободы на определенный срок в исправительных колониях общего режима осужденным, которые в принципе должны направляться в колонию-поселение. При этом замена происходит с учетом обстоятельств совершения преступления и личности виновного. Говоря иначе, отступление от правил направления осужденного к лишению свободы на определенный срок в колонию-поселение возможно, если цели наказания достигаются направлением его только в исправительную колонию общего режима.

Изменение вида исправительного учреждения осуществляется судом в соответствии с уголовно-исполнительным законодательством Российской Федерации. В нем предусмотрен порядок перевода осужденных из одного исправительного учреждения в другое.

Пожизненное лишение свободы предусмотрено в ст. 57 УК РФ. В соответствии с законом оно ***заключается в бессрочной изоляции осужденного от общества***. Отбывание пожизненного лишения свободы происходит в исправительных колониях особого режима. На основании ч. 1 ст. 45 УК РФ данное наказание – только основное.

Пожизненное лишение свободы устанавливается за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, а также за совершение особо тяжких преступлений против здоровья населения и общественной нравственности, общественной безопасности, половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста. Оно предусмотрено в ст. 105, 131, 132, 134, 205, 205.1, 205.3, 205.4, 205.5, 206, 210, 211, 228.1, 229.1, 277, 281, 295, 317, 357, 361 УК РФ.

Пожизненное лишение свободы может быть определено не всем лицам. Наказание не назначается (а) женщинам, а также (б) лицам, совершившим преступления в возрасте до восемнадцати лет, и (в) мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора шестидесятипятилетнего возраста.

В уголовном законодательстве более строгим наказанием, чем пожизненное лишение свободы, выступает смертная казнь (ст. 59 УК РФ). Причем за все особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь, последняя установлена в качестве альтернативы пожизненному лишению свободы и лишению свободы на определенный срок с максимальным размером.

Соотношение смертной казни и пожизненного лишения свободы сложное. С одной стороны, быстрая физическая смерть. С другой стороны, постоянная социальная смерть, обусловленная непрекращающейся изоляцией от общества. В силу длительности последней пожизненное лишение свободы, может быть, фактически более строгое наказание, чем смертная казнь. По существу, пожизненное лишение свободы – казнь жизнью в изоляции.

Смертная казнь предусмотрена в ст. 59 УК РФ. В соответствии с законом она ***заключается в лишении осужденного жизни***. На основании ч. 1 ст. 45 УК РФ данное наказание – лишь основное.

Смертная казнь устанавливается только за особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь. Она включена в ст. 105, 277, 295, 317, 357 УК РФ.

Смертная казнь может быть определена не всем лицам. Ограничения повторяют приведенные в отношении пожизненного лишения свободы. Дополнительно смертная казнь 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.

Смертная казнь в порядке помилования может быть заменена пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок двадцать пять лет. Согласно п. «в» ст. 89 Конституции РФ помилование осуществляет Президент РФ.

Исключительность смертной казни, наверное, в том, что она – крайняя мера, применяемая при недостаточности любых других. Только возникает сомнение, является ли она наказанием. Лишение права вряд ли включает и право на жизнь. Цель восстановления социальной справедливости становится сродни талиону. Цель исправления осужденного не ставится. Цель предупреждения совершения новых преступлений имеет смысл, если они в принципе лицом могут в последующем совершаться.

Гордеев узел неудобных проблем разрубается довольно просто. Смертная казнь в Уголовном кодексе была неконституционна изначально.

Во-первых, в ч. 2 ст. 20 Конституции РФ смертная казнь рассматривается в качестве исключительной меры наказания за особо тяжкие преступления против жизни. В ст. 59 УК РФ по сравнению с Конституцией произведено небольшое изменение, но оно привело к серьезным последствиям. Посягает на жизнь довольно много преступлений, приведенных в уголовном законодательстве, но преступлениями против жизни названы лишь деяния, предусмотренные в главе 16 УК РФ. В ней только санкция ч. 2 ст. 105 УК РФ имеет указание на смертную казнь. Выходит, что наличие такого наказания в санкциях других статей Уголовного кодекса нелегитимно.

Во-вторых, не все благополучно с легитимностью смертной казни в самой ч. 2 ст. 105 УК РФ. В соответствии с Конституцией РФ смертная казнь может устанавливаться «при предоставлении обвиняемому права на рассмотрение его

дела судом с участием присяжных заседателей». Значит, пока последнее не было обеспечено, федеральный закон не должен был устанавливать данное наказание.

В-третьих, любопытны положения Конституции РФ о том, что смертная казнь «впредь до ее отмены может устанавливаться федеральным законом». В этом нет легитимирования того, что сложилось на момент вступления в силу Конституции РФ, ибо смертная казнь «может устанавливаться», а таковое допустимо лишь в отношении отсутствующего в законе. В приведенных предписаниях нет легитимирования и будущего, ибо отмене подлежит только то, что уже имеется.

И все-таки смертная казнь не имеет права на существование в принципе. Она есть убийство в законе и этим все сказано.

Глава 15
ОБЩИЕ НАЧАЛА НАЗНАЧЕНИЯ НАКАЗАНИЯ

§ 1. Понятие и принципы назначения наказания

Назначению наказания специально посвящена глава 10 УК РФ. Однако в последней регламентация назначения наказания не исчерпывается, а осуществляется и в других главах Уголовного кодекса (ч. 2 ст. 22, ч. 5 ст. 31, ст. 46–59, ч. 4 ст. 78, ст. 88 и 89 УК РФ).

Анализ уголовного законодательства влечет вывод, что назначение наказания заключается в принятии ряда решений. Среди них особо выделяются о 1) виде и 2) размере наказания и 3) учете определенных обстоятельств. Правда, ими все не исчерпывается.

С одной стороны, при назначении лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, лишения специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград, ограничения и лишения свободы принимаются решения о разновидностях данных наказаний: соответственно о конкретных должностях или видах деятельности, званиях, чинах или наградах, ограничениях или обязанностях и месте изоляции осужденного от общества (ст. 47, 48, 53 и 56 УК РФ). Вместе с тем принятие таких решений значимо лишь

для приведенных наказаний и признаком понятия, характеризующего назначение любого из них, быть не способно.

С другой стороны, при назначении лишения специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград, пожизненного лишения свободы и смертной казни (ст. 48, 57 и 59 УК РФ) не принимаются решения о размере наказания. В то же время в остальных случаях без их принятия не обойтись. Поскольку последних большинство, указание на решение о размере наказания нельзя не включать в рассматриваемое понятие.

При назначении наказания всегда принимаются решения об его виде и учете определенных обстоятельств. Соответственно, указания и на приведенные решения должны присутствовать в определении понятия наказания.

Между тем принятие любых решений юридически ничтожно до отражения в уголовно-процессуальном акте. Поэтому указание на их закрепление также требуется ввести в понятие назначения наказания.

С учетом приведенных признаков ***назначением наказания*** следует считать ***принятие на основе учета соответствующих обстоятельств и закрепление решений о виде и размере или только виде наказания***. Тавтология в дефиниции (слово «наказание» использовано дважды) неизбежна, ибо определяется не само наказание, а его назначение.

Выведенным понятием не охватываются помещенные в главу 10 УК РФ условное осуждение (ст. 73) и полное освобождение от отбывания наказания (ч. 5 ст. 72). Последнее уже по своему наименованию тяготеет к главе 12 УК РФ «Освобождение от наказания». Аналогичны дела и с условным осуждением. По ч. 1 ст. 73 УК РФ суд постановляет считать наказание условным, если, «назначив» его, придет к выводу о возможности исправления осужденного без реального отбывания наказания. Отсюда назначение наказания является предпосылкой условного осуждения. Тоже может происходить и при отсрочке отбывания наказания (ч. 1 ст. 82 УК РФ), но помещена она в главу 12.

Сложно к назначению наказания отнести ст. 72.1 УК РФ. Хотя она и озаглавлена «Назначение наказания лицу, признанному больным наркоманией», в ней речь идет не об этом, а возложении на осужденного обязанности пройти лечение от наркомании и (или) медицинскую и социальную реабилитацию, природа которой совсем не ясна.

Однако понятие назначения наказания было бы неполным без выявления его *видов*. Они классифицируются по нескольким основаниям.

В зависимости от возможности определить в конкретном случае несколько наказаний следует выделить назначение (а) только основного наказания, а также (б) основного и дополнительного наказания. При этом акцент делается на допускаемый законодателем объем использования предусмотренных в Уголовном кодексе наказаний.

Исключительным субъектом назначения наказания в п. 1 ч. 1 ст. 29 УПК РФ назван суд. Вместе с тем он на основании уголовно-процессуального законодательства неоднороден. С учетом того, какой суд вправе назначить наказание, допустимо вычленить назначение наказания (а) судом первой инстанции (ст. 308 УПК РФ); (б) мировым судьей (ст. 322); (в) судом с участием присяжных заседателей (ст. 350) и (г) судом апелляционной инстанции (ст. 368). Данное распределение видов назначения наказания конкретизирует его субъектный состав.

Назначение наказания основывается на определенных ***принципах***. Ими считаются – ***руководящие идеи, пронизывающие назначение наказания и определяющие построение и применение его правил***.

Принципы назначения наказания должны быть не декларациями, а работающими предписаниями. В противном случае в них просто нет надобности.

В начале ч. 1 ст. 60 УК РФ сказано, что «лицу, признанному виновным в совершении преступления, назначается справедливое наказание». Говоря иначе, речь идет о принципе справедливости (ст. 6 УК РФ).

В конце ч. 1 ст. 60 УК РФ содержится положение об обеспечении достижения целей наказания, а в ч. 3 – учете влияния назначенного наказания на исправление осужденного, являющегося целью наказания (ч. 2 ст. 43). В результате видно влияние принципа целесообразности (ст. 7 УК РФ).

Другие принципы назначения наказания прямо в Уголовном кодексе не обозначены. В то же время анализ регламентации назначения наказания позволяет сделать вывод, что его правила строятся и применяются на основе не только приведенных принципов справедливости и целесообразности, но и принципов законности, экономии и гуманизма. Исключительно их совокупность позволяет определить путь назначения лицу, совершившему преступление, заслуженного наказания.

Принцип *законности* требует соблюдения всех правил назначения наказания. Его сердцевиной является назначение наказания в установленных пределах.

Наказание, назначенное в установленных пределах, законно. Между тем лицу, совершившему преступление, подлежит определению не любое наказание, а отвечающее соответствующим целям. Такое наказание позволяет назначить принцип *целесообразности*.

Однако целесообразно наказание от минимально до максимально необходимого. Назначение минимально необходимого наказания диктует принцип *экономии*.

Вместе с тем иногда и минимально необходимое наказание будет излишне строгим для конкретного лица. Принцип *гуманизма* требует учета того, что не характеризует виновного именно с преступной стороны, т.е. не отражает опасность личности и не мешает совершению преступления (состояние здоровья, семейное положение, возраст и т.п.), и позволяет назначить менее строгое наказание, чем на основе принципа экономии.

Нейтрализует тенденцию безбрежно гуманного наказания принцип *справедливости,* включающий уравнивающий и распределяющий аспект назначения наказания (равен-

ство и индивидуализацию). Он позволяет уравнять опасность преступления и личность виновного и распределить в виде и размере наказания, достигаемые положительные и отрицательные социальные результаты. Разумеется, при нейтрализации справедливостью гуманизма наказание может оказаться и минимально необходимым.

§ 2. Понятие общих начал назначения наказания

В ст. 60 УК РФ общие начала назначения наказания перечисляются без предварительного выведения их понятия. В то же время само наименование свидетельствует, что они включают типичные правила назначения наказания, не зависящие от специфики конкретного уголовного дела. Действительно, если о назначении отдельных видов наказаний говорится особо (ст. 46–59 УК РФ), значит, общими началами могут быть лишь правила назначения любого наказания. Если о назначении более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление, говорится особо (ст. 64 УК РФ), значит, общими началами могут быть лишь правила назначения наказания, не связанные с учетом исключительных и соответствующих иных обстоятельств. Если о назначении наказания при вердикте присяжных заседателей о снисхождении говорится особо (ст. 65 УК РФ), значит, общими началами могут быть лишь правила назначения наказания, не зависящие от вердикта. Если о назначении наказания за неоконченное преступление говорится особо (ст. 66 УК РФ), значит, общими началами могут быть лишь правила назначения наказания, не относящиеся к специфике приготовления к преступлению или покушения на преступление. Если о назначении наказания за преступление, совершенное в соучастии, говорится особо (ст. 67 УК РФ), значит, общими началами могут быть лишь правила назначения наказания, не отражающие совместность участия в преступлении. Если о назначении наказания

при рецидиве преступлений, по совокупности преступлений и приговоров говорится особо (ст. 68–71 УК РФ), значит, общими началами могут быть лишь правила назначения наказания за одно преступление. Если об исчислении и зачете наказания говорится особо (ст. 72 УК РФ), значит, общими началами могут быть лишь правила назначения наказания, не относящиеся к ним. Если о назначении наказания несовершеннолетним говорится особо (ст. 88, 89 УК РФ), значит, общими началами могут быть лишь правила назначения наказания, не отражающие специфику данного субъекта преступления.

Причем наказания назначаются путем применения санкций статей Особенной части Уголовного кодекса. Следовательно, под ***общими началами*** понимаются ***предусмотренные Общей частью уголовного законодательства и не зависящие от особенностей отдельных дел правила назначения наказаний, имеющихся в санкциях статей Особенной части***.

Круг общих начал назначения наказания очерчен в ст. 60 УК РФ. Ими являются:

1) назначение наказания в пределах, предусмотренных соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса, с учетом положений Общей части настоящего Кодекса;

2) более строгий вид наказания из числа предусмотренных за совершение преступления назначается только в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания;

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

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

§ 3. Виды общих начал назначения наказания

В ч. 1 ст. 60 УК РФ предписывается назначение наказания в пределах, предусмотренных соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса, с учетом положений Общей части настоящего Кодекса. Названными пределами являются, с одной стороны, наименее и наиболее строгий вид наказания, а с другой – минимальный и максимальный размер (срок) каждого наказания.

Между тем анализ статей Особенной части Уголовного кодекса показывает, что в их санкциях четко обозначены пределы только типовых *видов* наказания. Одновременно нередко пределы типовых *размеров* (сроков) наказания полностью не указаны.

Так, принуждение к изъятию органов или тканей человека для трансплантации наказывается по ч. 1 ст. 120 УК РФ лишением свободы на срок до четырех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового, а по ч. 2 – лишением свободы на срок до пяти лет с таким же дополнительным наказанием. Получается, что в законе даны лишь верхние пределы наказаний.

Ясно, что в отсутствие нижних пределов исключается возможность назначить наказание в пределах, предусмотренных статьей Особенной части уголовного законодательства. На выручку приходит указание ч. 1 ст. 60 УК РФ о назначении наказания с учетом положений Общей части настоящего Кодекса. Становится понятно, что для выявления необозначенных пределов надо обратиться к регулирующим назначение упомянутых наказаний правилам. Из

последних выясняется, что лишение свободы назначается от двух месяцев (ст. 56 УК РФ), лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью как дополнительное наказание – от шести месяцев (ст. 47). Вот они – пропущенные в ст. 120 УК РФ и восстановленные с помощью его Общей части – нижние пределы назначения наказаний.

Стало быть, смысл введения в ст. 60 УК РФ оговорки об избрании наказания с учетом положений Общей части настоящего Кодекса заключается в конкретизации указания на пределы, в которых следует определять наказание, если они полностью не обозначены в статье, предусматривающей ответственность за совершенное преступление. Это не может не означать, что избрание наказания в пределах, предусмотренных соответствующей статьей Особенной части Уголовного кодекса, и с учетом положений его Общей части – одно (единое) общее начало назначения наказания.

По ч. 1 ст. 60 УК РФ более строгий вид наказания из числа предусмотренных за совершение преступления назначается только в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания. Названное правило подчеркивает необходимость определения в каждом случае лишь минимально необходимого вида наказания.

Конечно, можно исходить из того, что чем назначен более строгий вид наказания, тем с большей гарантией достигаются его цели. Однако законодатель разумно выступил против назначения наказания с так называемым запасом. Определенное таким образом наказание вряд ли будет восприниматься как справедливое.

При обозначенном в законе подходе к назначению наказания облегчается переход к применению ст. 64 УК РФ. Как только выяснится, что для достижения целей наказания излишне определение даже самого мягкого вида из числа установленных статьей Особенной части Уголовного кодекса, то в соответствующем случае следует назначать более мягкое наказание, чем предусмотрено за данное преступление.

Необходимо иметь в виду два исключения из рассматриваемого общего начала назначения наказания. Они – в замене лишения свободы принудительными работами или содержанием в дисциплинарной воинской части (ч. 2 ст. 53.1 и ч. 1 ст. 55 УК РФ), т.е. более строгого наказания менее строгим.

Согласно ч. 2 ст. 60 УК РФ более строгое наказание, чем предусмотрено соответствующими статьями Особенной части настоящего Кодекса за совершенное преступление, может быть назначено по совокупности преступлений и по совокупности приговоров в соответствии со ст. 69 и 70 настоящего Кодекса. Основания для назначения менее строгого наказания, чем предусмотрено соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса за совершенное преступление, определяются ст. 64 настоящего Кодекса. Данное правило сформулировано в виде исключения из первого общего начала назначения наказания. Оно появилось вследствие необходимости подчеркнуть, что не всегда наказание должно назначаться именно в пределах, предусмотренных соответствующей статьей Особенной части Уголовного кодекса.

В ст. 69 и 70 УК РФ отражена возможность выхода за верхний предел, установленный в статьях Особенной части уголовного законодательства. Скажем, лишение свободы по совокупности преступлений может достигать двадцати пяти лет, а по совокупности приговоров – тридцати лет, хотя ни в одной санкции статей обозначенной части оно не превышает двадцати лет.

В ст. 64 УК РФ установлена допустимость выхода за нижний предел, установленный в статьях Особенной части уголовного законодательства. Заголовок упомянутой статьи говорит обо всем сам за себя – «Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление».

На основании ч. 3 ст. 60 УК РФ при назначении наказания учитываются характер и степень общественной опасности преступления и личность виновного, в том числе об-

стоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, а также влияние назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи. Учесть означает принять во внимание влияние отмеченных факторов на наказание. Чтобы это сделать, нужно их разграничить. В противном случае при назначении наказания возможен их неоднократный учет, неоправданно увеличивающий или уменьшающий наказание. Например, совершение преступления с особой жестокостью признано в п. «и» ч. 1 ст. 63 УК РФ отягчающим обстоятельством. Вместе с тем очевидно, что такая жестокость с одной стороны, причиняя излишние страдания потерпевшему, повышает степень общественной опасности преступления, с другой, – отражая негативные черты человека, отрицательно характеризует личность виновного.

Отсюда учет приведенных в ч. 3 ст. 60 УК РФ факторов, должен происходить самостоятельно. Таким образом, если определенные данные приняты во внимание в степени общественной опасности преступления, то уже не могут быть учтены в личности виновного, а те и другие – как смягчающие и отягчающие обстоятельства.

Характер и степень общественной опасности преступления различаются тем, что первый является типовым показателем вредоносности деяния, а последний – индивидуальным.

Учет характера и степени общественной опасности преступления предполагает принятие во внимание, в какую сторону и в каком объеме вредоносность данного преступления отличается от типовой. Чем выше индивидуальная вредоносность, тем строже при прочих равных условиях может быть назначено наказание.

Личность виновного – общественно опасный человек, совершивший преступление. К сведениям о личности виновного могут, в частности, относиться данные о семейном и имущественном положении подсудимого, состоянии его здоровья, поведении в быту, наличии у него на иждивении несовершеннолетних детей, иных нетрудоспособных лиц

(жены, родителей, близких родственников). Чем общественно опаснее личность виновного, тем строже при прочих равных условиях может быть назначено наказание.

Смягчающие и отягчающие обстоятельства законодатель требует учитывать «в том числе», т.е. при принятии во внимание характера и степени общественной опасности преступления и личности виновного. Получается, что последние слагаются из совокупности смягчающих, отягчающих и иных обстоятельств. Отмеченное означает, что любое смягчающее и отягчающее обстоятельство должно относиться к показателям либо характера и степени общественной опасности преступления, либо личности виновного. Перечни данных обстоятельств недвусмысленно подтверждают это.

Что именно принимается во внимание при учете «в том числе» отягчающих обстоятельств, позволяет установить их список, предусмотренный в ст. 63 УК РФ. Поскольку он имеет исчерпывающий характер, ясно, что «в том числе» учитываются лишь те обстоятельства, которые отражены в указанном перечне. Отсюда нельзя не прийти к выводу, что обстоятельства, названные законодателем как отягчающие, не должны приниматься во внимание при учете характера и степени общественной опасности преступления и личности виновного. Последними охватываются иные обстоятельства, увеличивающие наказание.

В ст. 61 УК РФ перечень смягчающих обстоятельств открыт, ибо в ее ч. 2 установлено, что при назначении наказания могут учитываться в их качестве и другие данные. Поэтому ясно только то, что обстоятельства, особо названные законодателем в качестве смягчающих, не должны приниматься во внимание в характере и степени общественной опасности преступления и личности виновного. Между тем последние охватывают далеко не все иные обстоятельства, понижающие наказание. Ведь часть из них может быть признана смягчающими.

Снять возникшую проблему способен список факторов, учитываемых при назначении наказания. Отразив в едином

перечне характер и степень общественной опасности преступления, личность виновного и смягчающие и отягчающие обстоятельства, законодатель, видимо, уравнял их влияние на наказание. Таковое означает, что при прочих равных условиях все вместе иные обстоятельства, отражающие характер и степень общественной опасности преступления, или все вместе иные обстоятельства, отражающие личность виновного, должны влиять на наказание так же, как отдельное смягчающее или отягчающее обстоятельство. Исходя из сказанного, если соответствующее обстоятельство не указано в перечне смягчающих, но в данном случае способно повлиять на наказание одинаково с ними, то его нужно признать таковым и на данном основании нельзя учитывать при принятии во внимание характера и степени общественной опасности преступления или личности виновного.

Обратное решение следует в отношении смягчающих или отягчающих обстоятельств, которые предусмотрены соответствующими статьями Особенной части Уголовного кодекса в качестве признаков преступления. Как сказано в ч. 3 ст. 61 и ч. 2 ст. 63 УК РФ, они «сами по себе» не могут повторно учитываться при назначении наказания. Однако конкретное их проявление нельзя не принимать во внимание. Только основанием учета будет уже характер и степень общественной опасности преступления либо личность виновного. Скажем, тяжким последствием (п. «б» ч. 1 ст. 63 УК РФ) явно является смерть при убийстве двух или более лиц (п. «а» ч. 2 ст. 105), но в качестве отягчающего обстоятельства это принятию во внимание не подлежит, сколько бы не было потерпевших. Зато сложно не согласиться с тем, что чем больше потерпевших, тем выше характер и степень общественной опасности преступления, которую нет оснований не учитывать при назначении наказания.

Разграничение характера и степени общественной опасности преступления, личности виновного и смягчающих и отягчающих обстоятельств дает указание на меру влияния

на наказание указанных факторов. Вероятно, отличие смягчающих и отягчающих обстоятельств в значительности влияния на наказание, в большей ее мере в сравнении с иными обстоятельствами, отражающими характер и степень общественной опасности преступления и личность виновного. Последние сами по себе не способны оказать серьезное влияние на наказание. Они могут сыграть такую роль лишь в совокупности. Не случайно законодатель их объединил вместе со смягчающими и отягчающими обстоятельствами в собирательные понятия – характер и степень общественной опасности преступления и личность виновного.

Вместе с тем значительность влияния на наказание – явно производное свойство смягчающих и отягчающих обстоятельств, выступающее следствием того, что они существенно сказываются на характере и степени опасности преступления или личности виновного. Отсюда смягчающие и отягчающие обстоятельства являются данными, существенно сказывающимися на характере и степени общественной опасности преступления или личности виновного и значительно влияющими на наказание.

Конечно, и характер и степень общественной опасности преступления, и личность виновного, и смягчающие и отягчающие обстоятельства в конкретном случае способны по-разному, больше или меньше, влиять на наказание. В то же время это по общему правилу количественные показатели в рамках одного и того же качества, зависящие от особенностей отдельных обстоятельств. Если же данные показатели характера и степени общественной опасности преступления или личности виновного приводят к новому качеству, соответствующее обстоятельство должно признаваться смягчающим.

Конкретное влияние на наказание отражено только в отношении смягчающих обстоятельств, предусмотренных п. «и» и «к» ч. 1 ст. 61 УК РФ. Причем пределы назначения наказания дифференцированы в зависимости от наличия или отсутствия досудебного заключения о сотрудничестве.

В ч. 1 ст. 62 УК РФ установлено, что при наличии смягчающих обстоятельств, предусмотренных п. «и» и (или) «к» ч. 1 ст. 61, и отсутствии отягчающих обстоятельств срок или размер наказания не может превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части уголовного законодательства. В ч. 1 ст. 62 УК РФ ограничен верхний предел лишь наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части Кодекса. Согласно перечню ст. 44 УК РФ наиболее строгими являются основные наказания. Отсюда правила, содержащиеся в ч. 1 ст. 62 УК РФ, не применяются к дополнительным наказаниям.

В статьях Особенной части Уголовного кодекса наиболее строгими порой являются наказания, не могущие быть назначенными соответствующим лицам (ст. 49, 50, 53, 54, 88 УК РФ). Применительно к ним буквальное следование ч. 1 ст. 62 УК РФ к снижению наказания не приведет. Похоже, ее правила можно применять в таком случае к следующему по степени строгости наказания, имеющемуся в санкции.

В ч. 1 ст. 62 УК РФ говорится о назначении наказания, имеющего срок или размер. В унисон по ч. 3 последней статьи положения части первой настоящей статьи не применяются, если соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса предусмотрены пожизненное лишение свободы или смертная казнь. В этом случае наказание назначается в пределах санкции соответствующей статьи Особенной части настоящего Кодекса.

В ч. 2 ст. 62 УК РФ установлено, что при наличии смягчающих обстоятельств, предусмотренных пунктом «и» ч. 1 ст. 61, 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. Между тем, если соответствующей

статьей Особенной части Уголовного кодекса предусмотрены пожизненное лишение свободы или смертная казнь, они 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 Уголовного кодекса (ч. 4 ст. 62 УК РФ). Бросается в глаза, что в отличие от ч. 1 ст. 62 УК РФ речь не идет о смягчающих обстоятельствах, предусмотренных п. «к» ч. 1 ст. 61, и назван иной верхний предел назначения наказания, а в отличие от ч. 3 ст. 62 понижен верхний предел лишения свободы.

Если соглашение о сотрудничестве нарушается, вступает в действие ст. 63.1 УК РФ. По ней, 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 ч. 2, 3 и 4 ст. 62 настоящего Кодекса, касающихся срока и размера наказания, и ст. 64 настоящего Кодекса. Правда не очень понятно, как связано с нарушением о сотрудничестве неприменение положений ч. 3 ст. 62 и ст. 64 УК РФ.

Учет *влияния назначенного наказания на исправление* осужденного означает принятие во внимание того, будут ли налагаемые лишения или ограничения прав и свобод способствовать, а если будут, то, как именно, приспособлению его к жизни в обществе, основанной на соблюдении требований законов и норм морали (скажем, назначение реального лишения свободы тяжело больному человеку). Учет *влияния назначенного наказания на условия жизни семьи осужденного* означает принятие во внимание того, в каких обстоятельствах окажется семья и насколько соразмерными будут ее страдания допущенной провинности одним из ее членов.

Глава 16
ВИДЫ СМЯГЧАЮЩИХ И ОТЯГЧАЮЩИХ ОБСТОЯТЕЛЬСТВ

§ 1. Виды смягчающих обстоятельств

Смягчающие обстоятельства – данные, существенно сказывающиеся на характере и степени общественной опасности преступления или личности виновного и значительно влияющие на понижение наказания. Они приведены в ч. 1 ст. 61 УК РФ.

1. *Совершение впервые преступления небольшой или средней тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств*. Это единое смягчающее обстоятельство. Для его наличия необходимо (а) стечение не менее двух обстоятельств, (б) их непредвиденное возникновение, (в) совершение преступления под влиянием появления данных обстоятельств, (г) в первый раз вообще или при утрате первым преступлением юридического значения (декриминализация преступления, освобождение от уголовной ответственности, освобождении в определенных случаях от наказания, погашение или снятие судимости) и (д) включенность в категории преступлений небольшой или средней тяжести (ч. 2 и 3 ст. 15 УК РФ).

2. *Несовершеннолетие виновного*. Таковыми признаются лица, которым ко времени совершения преступления исполнилось четырнадцать, но не исполнилось восемнадцать лет (ч. 1 ст. 87 УК РФ). Причем достижение ими восемнад-

цатилетнего возраста к назначению наказания не исключает учета рассматриваемого смягчающего обстоятельства.

3. *Беременность*. Это состояние женщины в период развития в ее организме плода. Беременность подлежит принятию во внимание независимо от срока. Важно лишь, чтобы она была на момент совершения преступления или назначения наказания.

4. *Наличие малолетних детей у виновного*. Данное обстоятельство предполагает, что у лица (а) имеется (б) не менее двух детей (в) в возрасте до четырнадцати лет. Оно учитывается при назначении наказания как женщинам, так и мужчинам и не зависит от того, были ли соответствующие дети на время совершения преступления, является ли виновный их родителем, усыновителем или опекуном либо дети находятся у него на иждивении.

5. *Совершение преступления в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств либо по мотиву сострадания*. Речь идет о двух смягчающих обстоятельствах.

Первое смягчающее обстоятельство включает факторы (личные, семейные, служебные и т.п.), которые создают значительные трудности существованию виновного (длительное или серьезное заболевание, отсутствие работы или материальных средств). Тяжелых жизненных обстоятельств должно быть не менее двух, и именно они должны вызвать совершение преступления.

Второе смягчающее обстоятельство предполагает жалость, сочувствие, порождаемые чьим-нибудь несчастьем, горем (муками, страданиями, переживаниями и т.д.). Мотив сострадания сам по себе должен вызывать преступление.

6. *Совершение преступления в результате физического или психического принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости*. В рассматриваемом случае выделяются два смягчающих обстоятельства.

Физическое принуждение означает воздействие на тело другого человека с целью заставить его совершить преступление. Психическое принуждение включает воздействие

на психику другого человека с той же целью. Смягчающее обстоятельство будет иметь место, если совершение принуждаемым преступления является следствием именно принуждения. При назначении наказания учитывается только такое физическое и психическое принуждение, которое не образует обстоятельство, исключающее преступность деяния (ст. 40 УК РФ).

Материальной признается зависимость, возникающая вследствие нахождения на иждивении, проживания на жилплощади другого лица, денежного долга и т.п. Служебная зависимость означает подчиненность или подконтрольность. Иной является зависимость, основанная на брачно-семейных, родственных либо дружеских отношениях, законе, договоре и прочее. Любая зависимость должна влечь несамостоятельность принятия решения и быть для зависимого лица настолько значимой, чтобы вынудить совершение преступления.

7. *Совершение преступления при нарушении условий правомерности необходимой обороны, задержания лица, совершившего преступление, крайней необходимости, обоснованного риска, исполнения приказа или распоряжения.* Условия правомерности перечисленных обстоятельств, исключающих преступность деяния, приведены в ст. 37–39, 41 и 42 УК РФ. Несоблюдение любого условия правомерности ведет к признанию соответствующего деяния преступлением. Однако анализируемое смягчающее обстоятельство будет налицо лишь при нарушении тех условий правомерности, несоблюдение которых влечет перерастание возникшего обстоятельства, исключающего преступность деяния, в преступление. В противном случае имеет место обычное преступление, понижать наказание за которое при прочих равных данных нет никаких оснований.

8. *Противоправность или аморальность поведения потерпевшего, явившегося поводом для преступления.* Потерпевшим признается физическое лицо, которому причинен вред при совершении преступления. Поведение потерпевшего проти-

воправно при противоречии нормативным правовым актам, а аморально – нормам нравственности. Причем оно может быть направлено не только против виновного, но и других близких ему лиц. Противоправность или аморальность поведения потерпевшего являются смягчающими обстоятельствами, когда дает достаточные основания для соответствующей реакции, выступая провоцирующими факторами. При этом должно отсутствовать состояние аффекта (ст. 107, 113 УК).

9. *Явка с повинной, активное способствование раскрытию и расследованию преступления, изобличению и уголовному преследованию других соучастников преступления, розыску имущества, добытого в результате преступления*. В данном случае имеется два смягчающих обстоятельства. Заявление о явке с повинной – добровольное сообщение лица о совершенном им преступлении.

Способствовать – оказывать помощь, содействовать. Раскрытие преступления – доказывание, что данное преступление совершено данным лицом или совместно с данным лицом, а расследование преступления уголовно-процессуальные действия по доказыванию совершения преступления. Уголовное преследование – процессуальная деятельность, осуществляемая стороной обвинения в целях изобличения обвиняемого, подозреваемого в совершении преступления. Розыск имущества, добытого в результате преступления, – поиск преступно полученного имущества. Данные действия должны быть активными, т.е. специально направленными на оказание помощи, содействия правоохранительным органам. Аналогичные, но вынужденные или идущие вслед за событиями действия – не смягчающее обстоятельство.

10. *Оказание медицинской и иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления, добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления, иные действия, направленные на заглаживания вреда, причиненного потерпевшему*.

Перечень объемлет три разновидности действий, связанных с заглаживание причиненного вреда потерпевшему. Причем мотивы неважны.

Оказание помощи потерпевшему состоит в приносящем ему облегчение содействии: медицинской помощи, перемещении в безопасное место, доставке в медицинское учреждение и т.п. Такие действия должны быть осуществлены сразу после совершения преступления.

Возмещение имущественного ущерба предполагает замену утраченного путем предоставления имущества, аналогичного тому, которому причинен ущерб, подобного или иного, в частности, денежного эквивалента. Возмещение морального вреда – это компенсация его в денежной форме. Добровольность возмещения имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления, означает не только собственный почин виновного, но и принятую подсказку других лиц.

Иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему, могут состоять в оплате лечения, принесении извинений, возврате отчужденного имущества или восстановлении поврежденного и т.д. Главное для них – устранить возникшие последствия.

§ 2. Виды отягчающих обстоятельств

Отягчающие обстоятельства – данные, существенно сказывающиеся на характере и степени общественной опасности преступления или личности виновного и значительно влияющие на повышение наказание. Они приведены в ч. 1 ст. 63 УК РФ.

1. *Рецидив преступлений*. Им признается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление (ч. 1 ст. 18 УК РФ). Он учитывается в качестве отягчающего обстоятельства лишь при применении предусмотренной ч. 2 ст. 68 УК РФ оговорки «но в пределах санкции соответствующей статьи Особенной части настоящего Кодекса», а также при

установлении смягчающих или исключительных обстоятельств (ч. 3). В противном случае назначается повышенное наказание на основании ч. 2 ст. 68 УК РФ.

2. *Наступление тяжких последствий в результате совершения преступления.* В Особенной части Уголовного кодекса таковыми называются смерть потерпевшего, тяжкий вред его здоровью, крупный ущерб и т.п. Важно, чтобы они находились вне состава преступления, но в причинной связи с совершенными лицом действиями (бездействием) и к их наступлению было виновное психическое отношение.

3. *Совершение преступления в составе группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы или преступного сообщества (преступной организации).* При этом играет роль только само по себе совершение деяния в составе какой-либо преступной группы (ст. 35 УК РФ). Характер и степень фактического участия в совершении преступления учитываются отдельно (ч. 1 ст. 67 УК РФ).

4. *Особо активная роль в совершении преступления.* Она не зависит от вида соучастника, а определяется повышенной значимостью степени его участия в преступлении. Обычная (типовая) активность соучастника подлежит принятию во внимание через степень фактического участия лица в совершении преступления (ч. 1 ст. 67 УК РФ).

5. *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.* Привлечь означает заставить или побудить иным путем участвовать в совершении преступления. Использование формы множественного числа в отношении каждой категории лиц предполагает привлечение к совершению преступления не менее двух человек. Характер и степень фактического участия их в совершении преступления для установления рассматриваемого обстоятельства значения не имеет.

Лица, страдающие тяжелыми психическими расстройствами, – те, у которых имеются серьезные или очень опас-

ные хронические или временные психические расстройства (ч. 1 ст. 21 УК РФ). Лица, находящиеся в состоянии опьянения, – те, которые употребляли одурманивающее вещество (ст. 23 УК РФ). Лица, не достигшие возраста, с которого наступает уголовная ответственность, – те, кому ко времени совершения преступлений не исполнилось в соответствующем случае четырнадцати или шестнадцати лет (ст. 20 УК РФ) либо другого возраста, с которого наступает уголовная ответственность на основании положений Особенной части Уголовного кодекса, либо если несовершеннолетний достиг возраста, предусмотренного ч. 1 или 2 ст. 20, 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.

6. *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.* Приведенные мотивы означают проникнутые сильной злобой или неприязнью побуждения, проистекающие из политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной либо групповой принадлежности человека. Социальная группа – совокупность чем-то объединенных людей позитивной направленности.

6.1. *Совершение преступления из мести за правомерные действия других лиц, а также с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение.* Речь идет о двух обстоятельствах. В первом отражена реализация чувства возмездия за неугодные, но соответствующие нормативным правовым актам действия, причем не обязательно в отношении виновного. Во втором отражена реализация намерения обеспечить необнаружение ранее совершенного преступления или сделать менее трудным совершение нового преступления.

7. *Совершение преступления в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга.* Имеется в виду совершенное преступление с целью воспрепятствования правомерному осуществлению данным лицом своей служебной деятельности или выполнению общественного долга либо по мотивам мести за такую деятельность.

Под осуществлением служебной деятельности следует понимать действия лица, входящие в круг его обязанностей, вытекающих из трудового договора (контракта) с государственными, муниципальными, частными и иными зарегистрированными в установленном порядке предприятиями и организациями независимо от формы собственности, с предпринимателями, деятельность которых не противоречит действующему законодательству, а под выполнением общественного долга – осуществление гражданином как специально возложенных на него обязанностей в интересах общества или законных интересах отдельных лиц, так и совершение других общественно полезных действий (пресечение правонарушений, сообщение органам власти о совершенном или готовящемся преступлении либо о местонахождении лица, разыскиваемого в связи с совершением им правонарушений, дача свидетелем или потерпевшим показаний, изобличающих лицо в совершении преступления, и др.).

К близким потерпевшему лицам, наряду с близкими родственниками, могут относиться иные лица, состоящие с ним в супружестве, родстве, свойстве, а также лица, жизнь, здоровье и благополучие которых заведомо для виновного дороги потерпевшему в силу сложившихся личных отношений.

8. *Совершение преступления в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности, а также в отношении малолетнего, другого беззащитного или беспомощного лица либо лица, находящегося в зависимости от виновного.* Заведомость предполагает достоверное знание о наличии соответствующего обстоятельства и использование его для совершения преступления. Беззащитность

включает отсутствие возможности противодействовать из-за возраста (малолетие, старость), болезни или другого состояния лица (опьянение, сон и проч.), а беспомощность – сделать что-либо для себя. Зависимость от виновного должна быть такой, которая исключает или затрудняет возможность противодействовать виновному.

9. *Совершение преступления с особой жестокостью, садизмом, издевательством, а также мучениями для потерпевшего.* Под особой жестокостью понимается неоправданная безжалостность или беспощадность, причиняющая излишние страдания потерпевшему; под садизмом – извращенная и изощренная жестокость; под издевательством – оскорбительное поведение, причиняющее существенные страдания, унижающие человеческое достоинство; под мучениями – физические страдания, без причинения которых было можно обойтись.

10. *Совершение преступления с использованием оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ, взрывных или имитирующих их устройств, специально изготовленных технических средств, наркотических средств, психотропных, сильнодействующих, ядовитых и радиоактивных веществ, лекарственных и иных химико-фармакологических препаратов, а также с применением физического или психического принуждения.* Использованием перечисленных предметов считается употребление с пользой их свойств для физического или психического воздействия на потерпевшего.

Оружием являются устройства и предметы, конструктивно предназначенные для поражения живой или иной цели, подачи сигналов. Оно подразделяется на огнестрельное, холодное, газовое и сигнальное (пистолет, кастет, арбалет). Боеприпасы – предметы вооружения и метаемое снаряжение, предназначенные для поражения цели и содержащие разрывной, метательный, пиротехнический или вышибной заряды либо их сочетание (патроны, снаряды, гранаты). Взрывчатыми веществами считаются химические соединения или механические смеси веществ, способные к быстрому само-

распространяющемуся химическому превращению, взрыву без доступа кислорода, воздуха (тротил, пластит). Взрывными и имитирующими их устройствами рассматриваются изделия, функционально объединяющие взрывчатое вещество и приспособление для инициирования взрыва (запал, взрыватель, детонатор), к которым относятся подрывные заряды и мины, авиабомбы, взрывпакеты и проч. Специально изготовленными техническими средствами выступают предметы, облегчающие совершение преступления и не имеющие иного назначения (отмычки, фомки).

Наркотические средства – вещества синтетического или естественного происхождения, препараты, 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 (гашиш, героин, морфин, кокаин, опий). Психотропными признаются вещества синтетического или естественного происхождения, препараты, природные материалы, 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 Конвенцией о психотропных веществах 1971 года (амобарбитал, амфепрамон, кетамин). Сильнодействующими рассматриваются вещества, способные вызывать состояние зависимости, оказывать стимулирующее или депрессивное воздействие на центральную нервную систему, вызывая галлюцинации или нарушения моторной функции или мышления, поведения, восприятия, изменения настроения, либо могут приводить к аналогичным вредным последствиям (аминазин, барбитал натрия, клофелин, пипрадол, празепам, теофедрин, френолон, хлороформ, эфир). Ядовитыми являются вещества, оказывающие токсическое (отравляющее) воздействие на

организм человека и способные причинять смерть или вред здоровью (мышьяк, сулема, цианистый калий, змеиный яд). Радиоактивными полагаются вещества, не относящиеся к ядерным материалам, испускающие ионизирующее излучение (радий-226, цезий-137). Лекарственные препараты – есть готовые к применению дозированные лекарственные средства в определенной лекарственной форме. Химико-фармакологические препараты – медикаменты (люминал, элениум, эфир, хлороформ).

Физическое принуждение выражается в воздействии на тело человека. Психическое принуждение проявляется в угрозах. Цель и того, и другого – заставить совершить преступление. При назначении наказания учитывается только такое принуждение, которое не образует обстоятельство, исключающее преступность деяния, отраженное ст. 40 УК РФ.

11. *Совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия, а также при массовых беспорядках, в условиях вооруженного конфликта или военных действий.* Чрезвычайное положение – это вводимый на всей территории Российской Федерации или в ее отдельных местностях особый правовой режим деятельности органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций независимо от организационно-правовых форм и форм собственности, их должностных лиц, общественных объединений, допускающий установленные законом отдельные ограничения прав и свобод граждан Российской Федерации, иностранных граждан, лиц без гражданства, прав организаций и общественных объединений, а также возложение на них дополнительных обязанностей. Стихийным бедствием считается разрушительное природное и природно-антропогенное явление или процесс значительного масштаба, от которого может возникнуть угроза жизни или здоровью людей, произойти разрушение или уничтожение материальных ценностей или компонентов окружающей природной среды (наводнения, землетрясения и т.п.). Общественное

бедствие – техногенное или природное происшествие, повлекшее за собой человеческие жертвы, вред здоровью людей, разрушения или уничтожение значительных материальных ценностей либо серьезный ущерб окружающей природной среде (военные действия, эпидемия и т.п.). Массовые беспорядки означают действия, сопровождавшихся насилием, погромами, поджогами, уничтожением имущества, применением оружия, взрывных устройств, взрывчатых, отравляющих либо иных веществ и предметов, а также оказанием вооруженного сопротивления представителю власти (ст. 212 УК РФ). Вооруженный конфликт рассматривается как вооружённое противоборство между государствами или социальными общностями внутри отдельных государств, имеющее целью разрешение экономических, политических, национально-этнических и иных противоречий через ограниченное применение военной силы. Военные действия – любое применение вооружены сил по прямому назначению с использованием оружия. Для признания отягчающего обстоятельства важно совершение преступления при указанных обстоятельствах.

12. *Совершение преступления с использованием доверия, оказанного виновному в силу его служебного положения или договора.* Использование доверия означает употребление с пользой для совершения преступления уверенности в добросовестности соответствующего лица. Служебное положение – место лица в служебной иерархии, определяемое имеющимися полномочиями. Договорами признаются двух- или многосторонние сделки, заключающиеся в действиях граждан и юридических лиц, направленных на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

13. *Совершение преступления с использованием форменной одежды или документов представителя власти.* Представителем власти является должностное лицо, наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от него в служебной зависимости (примечание к ст. 318 УК РФ).

Форменная одежда и документы – атрибуты представителя власти. Они могут находиться у виновного на законном и незаконном основании. Форменная одежда – это одинаковая по покрою и цвету одежда, отражающая принадлежность лица к определенной властной структуре. Документы – удостоверения личности, отражающие то же самое. Использование приведенных атрибутов означает прикрытие ими совершения преступления.

14. *Совершение умышленного преступления сотрудником органа внутренних дел.* Умысел может быть и прямой, и косвенный (ст. 25 УК РФ). В целом преступление с двумя формами вины также признается совершенным умышленно (ст. 27 УК РФ).

Сотрудниками органов внутренних дел Российской Федерации являются граждане Российской Федерации, состоящие в должностях рядового и начальствующего состава органов внутренних дел или в кадрах Министерства внутренних дел Российской Федерации, которым в установленном порядке присвоены специальные звания рядового и начальствующего состава органов внутренних дел. Совершают ли они преступления именно как сотрудники органов внутренних дел или как частные лица, роли не играет.

15. *Совершение преступления в отношении несовершеннолетнего (несовершеннолетней) родителем или иным лицом, на которое законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего (несовершеннолетней), а равно педагогическим работником или другим работником образовательной организации, медицинской организации, организации, оказывающей социальные услуги, либо иной организации, обязанным осуществлять надзор за несовершеннолетним (несовершеннолетней).* Потерпевшим является лицо в возрасте до 18 лет. Преступление совершает не любой субъект, но лишь лицо, на которое по закону возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего (кроме родителей – это, например, усыновители, опекуны, попечители), либо работник учреждения, который обязан осуществлять за надзор за не-

совершеннолетним (кроме педагогов, это, скажем, воспитатели в детских дошкольных учреждениях, соответствующие работники воспитательных колоний, специальных учебно-воспитательных учреждений закрытого типа, комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав).

16. *Совершение преступления в целях пропаганды, оправдания и поддержки терроризма.* Под пропагандой терроризма понимается деятельность по распространению материалов и (или) информации, направленных на формирование у лица идеологии терроризма, убежденности в ее привлекательности либо представления о допустимости осуществления террористической деятельности. Под оправданием терроризма понимается заявление о признании идеологии и практики терроризма правильными, нуждающимися в поддержке и подражании. Под поддержкой терроризма понимается оказание услуг, материальной, финансовой или любой иной помощи, способствующих осуществлению террористической деятельности. Какое преступление при этом совершается, роли не играет, главное, чтобы оно совершалась в соответствующих целях.

17. *Совершение преступления в состоянии опьянения, вызванном употреблением алкоголя, наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, новых потенциально опасных психоактивных веществ либо других одурманивающих веществ* находится вне перечня отягчающих обстоятельств. Его особенностями является то, что оно признается отягчающим обстоятельством (а) независимо от того, каким одурманивающим веществом и в каком количестве вызвано состояние опьянения, (б) только судом (судьей), назначающим наказание, и не может признаваться в данном качестве органами предварительного расследования и (в) в зависимости от характера и степени общественной опасности преступления, обстоятельств его совершения и личности виновного, означающее, что состояние опьянения только тогда должно считаться отягчающим обстоятельством, когда оно оказалось своего рода катализатором совершения преступления.

Глава 17
СПЕЦИАЛЬНЫЕ НАЧАЛА НАЗНАЧЕНИЯ НАКАЗАНИЯ

§ 1. Понятие специальных начал назначения наказания

Помимо общих начал, в Уголовном кодексе имеются еще правила назначения наказания. Они сформулированы в ст. 45–59, ч. 5 ст. 62, ст. 64–72, ч. 4 ст. 78, ст. 88 и 89 УК РФ и применимы только по отдельным категориям дел, отражая их особенности. В связи с наличием таковых встает вопрос об их сущности. В отличие от общих это – ***специальные начала***, т.е. ***предусмотренные Общей частью уголовного законодательства и отражающие особенности отдельных категорий дел правила назначения наказания***.

Соотношение общих и специальных начал назначения наказания определяется тем, что они являются двумя группами правил одной и той же деятельности. Их взаимодействие заключается в том, что специальные начала в соответствующих случаях развивают или конкретизируют общие начала и применяются наряду с ними. Если общие начала используются в части того, что характерно для любого случая назначения наказания, то специальные – того, что отражает специфику отдельных категорий таких случаев.

Соотношение же специальных начал назначения наказания между собой определяется тем, что каждое из них

подчеркивает особенность своей категории уголовных дел. Поэтому при сочетании специальных начал должны подлежать применению все они. В противном случае будет не выполнено требование закона об обязательном понижении или повышении наказания.

Вместе с тем для понимания специальных начал назначения наказания определения их содержания недостаточно. Необходимо установить его объем и классифицировать виды.

Одним из существенных является деление специальных начал по *влиянию на пределы назначения наказания*. По данному основанию различаются начала, (1) не влияющие на пределы назначения наказания и (2) влияющие на пределы назначения наказания.

Первая группа специальных начал включает: (а) назначение наказаний отдельных видов (ст. 46–59 УК РФ), (б) назначение наказания за преступление, совершенное в соучастии (ст. 67), и (в) исчисление сроков и зачет наказания (ст. 72). По ним наказание определяется в пределах, установленных общими началами, т.е. предусмотренных соответствующей статьей Особенной части Уголовного кодекса и с учетом положений Общей части (ч. 1 ст. 60 УК РФ).

Последняя группа специальных начал назначения наказания неоднородна. Ее виды по-разному влияют на пределы назначения наказания. Отсюда в ней следует различать две подгруппы начал: а) понижающие и б) повышающие наказание.

В специальные начала, понижающие наказание, входят: назначение наказания ($а^1$) при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением (ч. 5 ст. 62 УК РФ), ($а^2$) при сокращенной форме дознания, ($а^3$) более мягкого, чем предусмотрено за данное преступление (ст. 64), ($а^4$) при вердикте присяжных заседателей о снисхождении (ст. 65), ($а^5$) за неоконченное преступление (ст. 66), ($а^6$) при неприменении сроков давности совершения преступления (ч. 4 ст. 78) и ($а^7$) несовершеннолетним (ст. 88 и 89). Они уменьшают нижний или верхний предел наказания.

К специальным началам, повышающим наказание, относятся: назначение наказания ($б^1$) при рецидиве преступлений (ст. 68 УК РФ), ($б^2$) по совокупности преступлений (ст. 69) и ($б^3$) по совокупности приговоров (ст. 70). Они увеличивают нижний (ст. 68 УК) или верхний (ст. 69 и 70) предел наказания.

Приведенное деление специальных начал акцентирует внимание на возможность появления новых пределов наказания. В противном случае оно может быть ошибочным. При этом выявляется неполнота ч. 2 ст. 60 УК РФ, что порождает вопрос об ее необходимости.

По обусловливающим обстоятельствам различаются специальные начала назначения наказания, обусловленные (1) совершенным преступлением и личностью преступника и (2) совершенным преступлением или личностью преступника. В первую группу включаются правила назначения наказания, изложенные в ст. 46–59, ч. 5 ст. 62, ст. 64 и ч. 4 ст. 78 УК РФ. Вторая группа специальных начал в силу наличия самостоятельного влияния на правила назначения наказания обусловливающих обстоятельств подлежит дроблению на начала, обусловленные (а) совершенным преступлением и (б) личностью преступника. В первую подгруппу войдут правила, изложенные в ст. 66, 68–70 УК РФ. Оставшиеся начала окажутся во второй подгруппе.

Изложенное деление подчеркивает роль соответствующих обстоятельств при назначении наказания. При этом недооценивать другие не следует.

Наконец, специальные начала назначения наказания классифицируются *по числу влекущих их применение преступлений*. Они могут применяться к (1) одному (отдельному) преступлению и (2) нескольким преступлениям (множественности преступлений). Большинство специальных начал применяется к одному преступлению. В группе применяемых к нескольким преступлениям находятся только начала, отраженные в ст. 68–70 УК РФ. Вместе с ними, конечно, могут применяться и другие начала назначения наказания.

Проведенное деление отражает количественные особенности объектов применения специальных начал назначения наказания. Результатом же является понимание причин увеличения наказания.

§ 2. Специальные начала, понижающие наказание

Назначение наказания при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением регулируется в ч. 5 ст. 62 УК РФ. По ней срок или размер наказания, назначаемого лицу, уголовное дело в отношении которого рассмотрено в порядке, предусмотренном главой 40 УПК РФ, не может превышать две трети максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление. Упомянутый порядок применяется по уголовным делам о преступлениях, наказание за которые, предусмотренное Уголовным кодексом, не превышает десяти лет лишения свободы.

Назначение наказания при сокращенной форме дознания регулируется ч. 5 ст. 62 УК РФ. По ней срок или размер наказания, назначаемого лицу, уголовное дело в отношении которого рассмотрено в порядке, указанном в ст. 226.9 УПК РФ, не может превышать одну вторую максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление. Упомянутый порядок применяется по уголовным делам о преступлениях, предусмотренных в п. 1 ч. 3 ст. 150 УПК РФ.

Методика назначения наказания не свыше определенного предела по ч. 5 ст. 62 УК РФ не отличается от урегулированной в ч. 1 и 2. Следовательно, все пояснения по поводу последних относимы и к назначению наказания при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением и при сокращенной форме дознания.

Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление, регулируется в ст. 64 УК РФ. При этом требуется учитывать: а) исключительные обстоятель-

ства, связанные с целями и мотивами преступления, ролью виновного, его поведением во время или после совершения преступления, б) другие обстоятельства, существенно уменьшающие степень общественной опасности преступления, и в) активное содействие участника группового преступления раскрытию этого преступления.

Причем исключительными могут быть признаны как отдельные смягчающие обстоятельства, так и совокупность таких обстоятельств. Разумеется, речь идет не о любых из них, ибо в законе исключительные обстоятельства связаны с определенными факторами.

Обстоятельства, существенно уменьшающие степень общественной опасности преступления, как отмечалось, это обычные обстоятельства, смягчающие наказание. Правда, даже в ч. 1 ст. 61 УК РФ таковых не названо. Пожалуй, помимо неоконченного преступления и второстепенного соучастия в преступлении искать их просто негде.

Активное содействие участника группового преступления раскрытию этого преступления самостоятельно влияет на назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление. Оно выделено из смягчающего обстоятельства, предусмотренного п. «и» ч. 1 ст. 61 УК РФ, с приданием более значимого статуса, видимо, вследствие большей опасности групповых преступлений по сравнению с иным соучастием, содействие раскрытию которых должно иметь особый стимул.

В законе названо три правила назначения наказания: (1) ниже низшего предела, (2) более мягкого вида наказания и (3) неприменение обязательного дополнительного вида наказания. Первые два правила относятся к основному и дополнительному наказанию, третье – только к дополнительному. Правда, к некоторым преступлениям, специально приведенным в ч. 3 ст. 64 УК РФ данные правила применены быть не могут.

При *назначении наказания ниже низшего предела* определяется тот вид наказания, который назван в санкции статьи

Особенной части Уголовного кодекса, но в меньшем размере. Оно применимо лишь при наличии в санкции нижнего предела соответствующего наказания.

При *назначении более мягкого вида наказания* назначается любой более мягкий вид наказания, чем самый мягкий вид, указанный в санкции статьи Особенной части Уголовного кодекса. Правда, при этом следует считаться с наличием в Общей части уголовного законодательства ограничений на применение отдельных видов наказаний соответствующим лицам (ст. 47, 49–51, 53–55 УК РФ).

При *неприменении обязательного дополнительного наказания* не определяется имеющееся в санкции статьи Особенной части Уголовного кодекса дополнительное наказание, возможность неназначения которого в ней не отражена. Наоборот, когда упомянутая возможность в санкции установлена, ст. 64 УК РФ не применяется.

Назначение наказания при вердикте присяжных заседателей о снисхождении отражено в ст. 65 УК РФ. В ней изложено два правила назначения наказания: 1) срок или размер наказания не может превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление, и 2) если соответствующей статьей Особенной части Уголовного кодекса предусмотрены смертная казнь или пожизненное лишение свободы, они не применяются, а наказание назначается в пределах санкции статьи Особенной части. В конкретном случае подлежит использованию одно из названных в ч. 1 ст. 65 УК РФ правил.

Методика назначения наказания не свыше определенного предела по ч. 1 ст. 65 УК РФ не отличается от урегулированной в ч. 1 ст. 62. Стало быть, все пояснения о последней относимы и к назначению наказания при вердикте присяжных заседателей о снисхождении.

Под назначением наказания в пределах санкции статьи Особенной части Уголовного кодекса понимается назначение имеющегося в ней более мягкого наказания, чем

смертная казнь и пожизненное лишение свободы, – лишения свободы на определенный срок. В силу такого решения применение ст. 64 УК РФ должно исключаться.

При вердикте присяжных заседателей о снисхождении обстоятельства, отягчающие наказание, не учитываются. Значит, ими законодатель требует пренебрегать, даже если они имеются. Остальные указанные в ч. 3 ст. 60 УК РФ факторы принимаются во внимание на общих основаниях.

При назначении наказания по совокупности преступлений или по совокупности приговоров вид, срок или размер наказания назначаются по правилам, предусмотренным ст. 69 и 70 настоящего Кодекса. Данное предписание означает, что снисхождение распространяется исключительно на преступления, входящие в соответствующую совокупность, но не на окончательное (итоговое) наказание.

Назначение наказания за неоконченное преступление регулируется в ст. 66 УК РФ. При этом учитываются обстоятельства, в силу которых преступление не было доведено до конца. Названными обстоятельствами являются факторы, помешавшие завершению преступления. Очевидно, что они бывают самыми разнообразными, а их принятие во внимание должно происходить в двух направлениях – качественном и количественном.

Количественное направление учета обстоятельств, в силу которых преступление не было доведено до конца, предполагает принятие во внимание числа факторов, помешавших завершению преступления. Чем больше для незавершения преступления понадобилось соответствующих обстоятельств, тем более строгое должно быть наказание.

Качественное направление учета обстоятельств, в силу которых преступление не было доведено до конца, предполагает принятие во внимание характера (свойств) факторов, помешавших завершению преступления. Чем закономернее недоведение преступления до конца, тем строже при прочих равных условиях должно быть наказание.

В законе сказано, что срок или размер наказания за приготовление к преступлению не может превышать половины максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса за оконченное преступление, а за покушение на преступление – трех четвертей. При этом смертная казнь и пожизненное лишение свободы не назначаются. Изложенные пределы близки рассмотренным в ст. 62 и 65. Поэтому повторяться нет необходимости.

В ч. 2–4 ст. 66 УК РФ по существу урегулирован учет степени осуществления преступления. В то же время в законе дан только минимальный размер влияния на наказание соответственно приготовления к преступлению и покушения на преступление. Последние же бывают разными (хотя бы неоконченными и оконченными) и отсюда должны быть неодинаково наказуемыми. Не принимать во внимание отмеченное при назначении наказания за неоконченное преступление нельзя. Иначе индивидуализация будет урезанной.

§ 3. Специальные начала, повышающие наказание

Назначение наказания при рецидиве преступлений регулируется в ст. 68 УК РФ. В законе предписано учитывать 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. Между тем характер и степень общественной опасности ранее и вновь совершенных преступлений принимаются во внимание при применении общих начал назначения наказания: одни – в отношении преступлений, приведших к судимости, другие – в рамках общих начал назначения наказания.

Специфику самого рецидива составляют обстоятельства, в силу которых исправительное воздействие предыдущего наказания оказалось недостаточным. Часть из них не зависит от лица (внешние обстоятельства), часть – зависит (личностные обстоятельства). В одном случае исправительное воздействие на осужденного при отбывании или исполнении наказания вообще не оказывалось либо было поставлено плохо (недочеты работы учреждений, ведающих исполнением наказания, наличие существенного авторитета лиц с криминальным прошлым) или неправильно (насаждение насильственных методов). В другом случае сам осужденный не желал исправляться (ведение антиобщественного образа жизни, противодействие попыткам оказания исправительного воздействия). Лишь личностные обстоятельства ведут при прочих равных условиях к повышению наказания. Внешние же обстоятельства, скорее всего, имеют не более чем нейтральный характер, ибо они не увеличивают опасность соответствующего лица.

Срок наказания при любом виде рецидива преступлений не может быть менее одной третьей части максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление, но в пределах санкции соответствующей статьи Особенной части настоящего Кодекса. Само исчисление части наказания здесь не отличается от ранее рассмотренных случаев.

При любом виде рецидива преступлений, если судом установлены смягчающие обстоятельства, предусмотренные ст. 61 УК РФ, срок наказания может быть назначен менее одной третьей части максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление, но в пределах санкции соответствующей статьи Особенной части настоящего Кодекса. При наличии исключительных обстоятельств, отраженных ст. 64 УК РФ, может быть назначено более мягкое наказание, чем предусмотрено за данное преступление.

Назначение наказания по совокупности преступлений регулируется в ст. 69 и 71 УК РФ. Сначала назначается нака-

зание отдельно за каждое совершенное преступление. При этом подлежат соблюдению как общие, так и соответствующие иные специальные начала.

Окончательное наказание назначается двояким образом: путем поглощения менее строгого наказания более строгим либо путем частичного или полного сложения назначенных наказаний и путем лишь частичного или полного сложения наказаний. Первое правило применяется только к преступлениям небольшой или средней тяжести, либо приготовлениям к тяжкому или особо тяжкому преступлению, либо покушениям на тяжкое или особо тяжкое преступление, а второе – к преступлениям, хотя бы одно из которых оконченное тяжкое или особо тяжкое.

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

Поглощение наказания означает назначение окончательного наказания, равного самому строгому наказанию, определенному за одно из преступлений, входящих в совокупность. При этом менее строгое наказание выявляется либо по меньшему сроку или размеру либо по более раннему нахождению в перечне, содержащемся в ст. 44 УК РФ.

При сложении к наказанию, назначенному за одно преступление, полностью или частично прибавляется наказание, назначенное за другое. Окончательное наказание должно быть всегда равно сумме складываемых. В то же время оно имеет определенные пределы. Окончательное наказание не может превышать более чем наполовину максимальный срок или размер наказания, предусмотренного за наиболее тяжкое из совершенных преступлений. Окончательное наказание в виде лишения свободы не может превышать двадцати пяти или тридцати лет (ч. 4 и 5 ст. 56 УК РФ).

Закон допускает сложение наказаний как одного вида, так и разных. При этом одному дню лишения свободы соответствуют: (а) один день принудительных работ, ареста или содержания в дисциплинарной воинской части, (б) два дня ограничения свободы, (в) три дня исправительных работ или ограничения по военной службе и (г) восемь часов обязательных работ. Пересчитываются всегда менее строгое наказания в более строгое. Иное привело бы к смягчению наказания.

Для назначения дополнительных наказаний особо предусмотрены два правила: (1) при совокупности преступлений к основным видам наказаний могут быть присоединены дополнительные виды наказаний и (2) окончательное дополнительное наказание при частичном или полном сложении наказаний не может превышать максимального срока или размера, предусмотренного для данного вида наказания Общей частью настоящего Кодекса. Первое правило относится к назначению наказания как отдельно за каждое преступление, так и окончательно по совокупности преступлений.

Второе правило устанавливает особый верхний предел назначения окончательного дополнительного наказания. На основании закона суд вправе выйти за указанный в санкции статьи Особенной части Уголовного кодекса верхний предел дополнительного наказания, но не вправе выйти за предусмотренный в Общей части его верхний предел.

Отдельно регулируется назначение наказания, если после вынесения судом приговора по делу будет установлено, что осужденный виновен еще и в другом преступлении, совершенном им до вынесения приговора суда по первому делу. При этом наказание назначается по тем же правилам, но с оговоркой, что в окончательное наказание засчитывается наказание, отбытое по первому приговору суда. Данное предписание означает, что отбытое по первому приговору наказание исключается из полученного путем поглощения или частичного либо полного сложения, а также присоединения наказаний, назначенных за преступления по всем

приговорам. Произвести зачет всего отбытого наказания – обязанность суда, исполнение которой безусловно и не зависит от избранного способа назначения окончательного наказания.

Назначение наказания по совокупности приговоров регулируется в ст. 70 и 71 УК РФ. Оно происходит, когда осужденный после вынесения приговора, но до полного отбытия наказания совершил новое преступление.

По совокупности приговоров (1) к наказанию, назначенному по последнему приговору суда, (2) частично или полностью присоединяется (3) неотбытая часть наказания по предыдущему приговору суда. Отсюда присоединяющим всегда является наказание, назначенное по последнему приговору.

Способами назначения окончательного наказания являются частичное и полное присоединение и самостоятельное исполнение наказаний. Частичное присоединение неотбытой части наказания к назначенному по последнему приговору означает, что окончательное наказание должно быть меньше их суммы по сроку или размеру, но больше как наказания по последнему приговору, так и неотбытого. Полное присоединение неотбытой части наказания к назначенному по последнему приговору означает, что окончательное наказание должно быть равно по сроку или размеру сумме наказаний по последнему приговору и неотбытого. В любом случае окончательное наказание должно быть больше как наказания, назначенного за вновь совершенное преступление, так и неотбытой части наказания по предыдущему приговору суд. При назначении окончательного наказания не допустимо и неприсоединение вообще неотбытой части наказания, и присоединение всего наказания, если оно частично было отбыто.

Окончательное наказание по совокупности приговоров зависит от вида назначенного наказания. Если оно менее строгое, чем лишение свободы, то не может превышать максимального срока или размера, предусмотренного для

данного вида наказания Общей частью настоящего Кодекса. Лишение свободы не может превышать тридцати или тридцати пяти лет (ч. 4 и 5 ст. 56 УК РФ).

Дополнительные наказания по совокупности приговоров присоединяются по правилам, предусмотренным ч. 4 ст. 69 УК РФ. При этом следует учитывать предписание ч. 1 ст. 70 УК РФ о присоединении только неотбытой части наказания.

§ 4. Специальные начала, не влияющие на пределы наказания

Назначение наказания за преступление, совершенное в соучастии, регулируется в ст. 67 УК РФ. В ней предписано учитывать характер и степень фактического участия лица в его совершении, значение этого участия для достижения цели преступления, его влияние на характер и размер причиненного или возможного вреда.

Характером фактического участия в совершении преступления считается осуществляемая соучастником роль, т.е. то, кем он является в преступлении. При прочих равных условиях исполнитель подлежит наиболее строгому наказанию, организатор – менее строгому, подстрекатель – еще менее строгому, пособник – наименее строгому.

Степень фактического участия в совершении преступления рассматривается как мера активности соучастника, проявляющаяся в виде или объеме его поведения при осуществлении определенной роли либо в объеме осуществляемых ролей. Отсюда ясно, что, чем более активно соучастник участвует в совершении преступления, тем при прочих равных условиях более строгого наказание он заслуживает.

Значение фактического участия для достижения цели преступления проявляется в делении соучастников на (а) главных и (б) второстепенных. От действий первых соучастников непосредственно или в большей мере зависит достижение цели преступления. От действий последних со-

участников ее достижение непосредственно не зависит или зависит слабо (как, скажем, нередко от пособника). Тем самым второстепенные соучастники заслуживают при прочих равных условиях менее строгого наказания, чем главные.

Влияние фактического участия в преступлении на характер и размер причиненного или возможного вреда определяется направленностью действий (бездействия) соучастника. Причем характер вреда – это его вид (смерть, вред здоровью, ущерб и т.п.), размер вреда – его объем (смерть одного, двух или более лиц и т.д.). Влияние фактического участия на причиненный или возможный вред бывает большим или меньшим в зависимости от того, влекут ли действия вред непосредственно, какой именно, могут ли вообще его повлечь, если могут, то в какой степени. Отсюда наказание соучастника определяется оказанным соучастником воздействием на причинение или возможность причинения вреда. Чем серьезнее воздействие, тем при прочих равных условиях строже должно быть наказание.

Кроме того, в законе предусмотрено, что смягчающие и отягчающие обстоятельства, относящиеся к личности одного из соучастников, учитываются при назначении наказания только этому соучастнику. Личностными следует считать те смягчающие и отягчающие обстоятельства, которые относятся к характеристике лишь данного соучастника. Среди смягчающих обстоятельств ими, несомненно, являются несовершеннолетие, беременность, наличие малолетних детей (п. «б»–«г» ч. 1 ст. 61 УК РФ), а среди отягчающих – рецидив преступлений и особо активная роль в совершении преступления (п. «а» и «г» ч. 1 ст. 63).

Учет характера и степени фактического участия в совершении преступления – необходимый, но недостаточный компонент особенностей назначения наказания соучастникам. Соучастие является не просто участием в свершении преступления соответствующих лиц, а участием совместным (ст. 32 УК РФ). Значит, то, в чем проявляется совместность участия соучастников в совершении преступления,

также должно быть принято во внимание при назначении им наказания. В настоящее время оно учитывается через предусмотренное п. «в» ч. 1 ст. 63 УК РФ отягчающее обстоятельство – совершение преступления в составе группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы или преступного сообщества (преступной организации).

Исчисление сроков наказаний регулируется в ч. 1 и 2 ст. 72 УК РФ. При назначении наказания сроки лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, исправительных работ, ограничения по военной службе, ограничения свободы, принудительных работ ареста, содержания в дисциплинарной воинской части, лишения свободы исчисляются в месяцах и годах, а обязательных работ – в часах. Напротив, при замене наказания или сложении наказаний, предусмотренных частью первой настоящей статьи, а также при зачете наказания могут исчисляться в днях. Наконец, двести сорок часов обязательных работ соответствуют одному месяцу лишения свободы или принудительных работ, двум месяцам ограничения свободы, трем месяцам исправительных работ или ограничения по военной службе.

Назначение наказания, если лицо содержалось под стражей, регулируется в ч. 3–5 ст. 72 УК РФ. Время содержания лица под стражей до вступления приговора суда в законную силу засчитывается в сроки назначенного наказания. Зачет означает, что размер назначенного наказания пропорционально уменьшается на время содержания под стражей.

Время содержания лица под стражей до вступления приговора суда в законную силу и время отбытия лишения свободы, назначенного приговором суда за преступление, совершенное вне пределов Российской Федерации, в случае выдачи лица на основании ст. 13 настоящего Кодекса засчитываются из расчета один день за один день. Ссылка на ст. 13 УК РФ, регулирующую выдачу преступников иностранным государствам, ошибочна, ибо в ч. 4 ст. 72 имеется

в виду обратное: выдача осужденного иностранным государством для отбывания наказания в Российской Федерации.

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

Глава 18
УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

§ 1. Понятие уголовной ответственности

Термин «уголовная ответственность» впервые появляется уже в ч. 1 ст. 1 УК РФ, называющей «законы, предусматривающие уголовную ответственность». В ч. 2 ст. 2 УК РФ указано на основание и принципы уголовной ответственности. В ст. 4 УК РФ предусмотрено, что «лица, совершившие преступления, ...подлежат уголовной ответственности» независимо от соответствующих обстоятельств. В ст. 5 УК РФ уголовная ответственность связана с виной и исключается при невиновном причинении вреда. В ч. 2 ст. 6 УК РФ установлено, что «никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление». В ст. 8 УК РФ определено основание уголовной ответственности.

Стало быть, из восьми статей главы 1 УК РФ рассматриваемое понятие отсутствует только в двух. Причем оно нередко встречается и в последующих главах уголовного законодательства. Такое широкое его использование вряд ли может быть случайностью. Наверняка, ему в Уголовном кодексе отведена немаловажная роль. При этом интересно, что нормативное определение уголовной ответственности в нем не сформулировано.

Слово «ответственность» имеет два значения: во-первых, высоко развитое чувство долга, ревнивое отношение к сво-

им обязанностям; во-вторых, необходимость, обязанность отдавать кому-нибудь отчет в своих действиях, поступках. Однако как тот, так и другой подход вряд ли применим к уголовной ответственности.

С одной стороны, уже из ранее приведенных законодательных положений об уголовной ответственности ясно, что она – последствие преступления. Первое же значение слова «ответственность» явно имеет в виду ее позитивный аспект (так называемую перспективную, направленную в будущее ответственность). Он допустим лишь в отношении обычного поведения, которое регулируется иными отраслями права и нормами морали и в которое уголовное право не вмешивается. Оно в соответствии с ч. 2 ст. 2 УК РФ только «определяет, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями», что и находит отражение в Особенной части.

Отсюда, не совершая преступления, никто в сферу уголовного законодательства по общему правилу не попадает. Оговорка сделана в связи с тем, что в уголовном праве регулируются действие (бездействие), в силу малозначительности не представляющее общественной опасности, невменяемость, невиновное причинение вреда и обстоятельства, исключающие преступность деяния. Вместе с тем и в этих случаях речь идет не об обычном, а конфликтном поведении.

С другой стороны, уголовное право не является тем, чему нужно отдавать отчет в своих действиях, поступках. По той же ч. 2 ст. 2 УК РФ оно за совершение преступлений лишь «устанавливает виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера».

В то же время с определением уголовной ответственности дело не безнадежно. Следует обратить внимание на контекст ее использования в Уголовном кодексе. Только в Общей части последнего ею считается то,

а) что предусматривается (ст. 1 УК РФ) или устанавливается (ст. 2);

б) что имеет основание и принципы (ст. 2, 8);

в) чему лицо подлежит (ст. 4, ч. 1 ст. 5, ч. 1 и 3 ст. 11, ч. 1 и 3 ст. 12, ст. 19, ч. 1 и 2 ст. 20, ст. 22, 23, ч. 3 ст. 31, ч. 5 ст. 35, ч. 4 ст. 81) или не подлежит (ч. 3 ст. 20, ст. 21, ч. 2 и 4 ст. 31, ст. 33, 36);

г) что не допускается (ч. 2 ст. 5);

д) что несется (ч. 2 ст. 11, ч. 2 ст. 12, ч. 1 ст. 17, ч. 4 и 5 ст. 34, ч. 5 ст. 35, ст. 42) или не несется (ч. 2 ст. 6);

е) о чем разрешается вопрос (ч. 4 ст. 11);

ж) к чему привлекаются (ч. 3 ст. 12, ст. 13);

з) что наступает (ч. 3 ст. 17, ст. 20, 27, 29, 30, ч. 3 ст. 34, п. «д» ч. 1 ст. 63);

и) что определяется (ч. 1 ст. 34);

к) что влечется (ч. 6 ст. 35, ст. 38, 39);

л) от чего освобождаются (ст. 75–76.2, 78, ч. 2 ст. 84, ст. 90, 94). Вот она путеводная нить к определению того, что должна представлять собой уголовная ответственность в нормативном аспекте.

Конечно, полисемия не украшает уголовное законодательство. Между тем, если ее не принимать во внимание, то все существенные признаки уголовной ответственности вытекают непосредственно из текста Общей части Уголовного кодекса.

Во-первых, уголовная ответственность предусматривается (устанавливается) Уголовным кодексом. Больше проистекать ей неоткуда.

Во-вторых, уголовной ответственности подлежит лицо, совершившее преступление, и не подлежит лицо, не совершавшее такового. В частности, ей не подлежит невменяемый (ст. 21 УК РФ) и она не допускается за невиновное причинение вреда (ст. 28).

При изложенных условиях уголовная ответственность не может быть ничем иным, кроме обязанности, причем той, которой соответствующее лицо подвергается. Дело в том, что подлежать означает подвергаться чему-то обязательному, принудительному.

В-третьих, уголовная ответственность несется (влечется) за совершение преступления. Однако за совершение пре-

ступления устанавливаются наказания и иные меры уголовно-правового характера (ч. 2 ст. 2 УК РФ). Они есть формы несения уголовной ответственности.

Правда, наличие нескольких форм несения уголовной ответственности еще не означает, что ею лицо, совершившее преступление, подвергается именно мерам уголовно-правового характера. За преступление прежде всего следует наказание. Иные меры уголовно-правового характера применяются вместе с наказанием или вместо наказания. Причем таковые предусматриваются за совершение далеко не всех преступлений. Наказание же содержится во всех санкциях статей Особенной части Уголовного кодекса, устанавливающих уголовную ответственность за совершение преступлений. Отсюда ясно, что существенным признаком понятия уголовной ответственности является обязанность подвергнуться лишь наказанию.

Приведенных признаков для определения уголовной ответственности вполне достаточно. Они, с одной стороны, четко отграничивают уголовную ответственность от других видов ответственности. Ни одна из них не связана с комплексом признаков, включающим в себя Уголовный кодекс, лицо, совершившее преступление, и наказание; с другой стороны, позволяют объяснить все предписанные уголовным законом взаимоотношения уголовной ответственности. Так, наличие у нее основания необходимо для решения вопроса, при каких условиях лицо ей подлежит (ст. 8 УК РФ). Наличие у уголовной ответственности принципов отражает нормативные предписания о руководящих идеях, которым подчиняется ее несение (ст. 3–7 УК РФ). Решение вопроса об уголовной ответственности есть заключение о том, должна ли быть реализована обязанность лица, совершившего преступление, подвергнуться наказанию. Привлечение к уголовной ответственности – понятие, скорее всего, уголовно-процессуальное. Оно означает привлечение в качестве обвиняемого с тем, чтобы лицо могло полноценно защищаться от возможности возложения необоснованной

обязанности подвергнуться наказанию. Определение уголовной ответственности соучастников характером и степенью фактического участия каждого из них в совершении преступления показывает зависимость реализации обязанности подвергнуться наказанию от того, в качестве кого и каким образом участвует лицо в преступлении. Освобождение от уголовной ответственности предполагает, что обязанность лица, совершившего преступление, подвергнуться наказанию вполне может быть не реализована.

Таким образом, ***уголовная ответственность – это предусмотренная Уголовным кодексом обязанность лица, совершившего преступление, подвергнуться наказанию***. Отсюда очевидно, что она имеет негативный аспект, являясь ретроспективной (за прошлое поведение) ответственностью.

Основное значение уголовной ответственности заключается в том, что она отражает взаимозависимость преступления и наказания. В ее отсутствие не будет до конца понятно, почему за преступление следует наказание.

Совершив преступление, лицо вступает в правовую связь с государством (уголовное правоотношение). Она включает право государства на наказание виновного и обязанность последнего подвергнуться наказанию, т.е. уголовную ответственность.

Вместе с тем без особого статуса уголовной ответственности уголовное право долгое время обходилось. Это продолжалось до тех пор, пока существовала неразрывная связь между преступлением и наказанием. В то же время появление альтернативных наказанию мер (условное осуждение и прочее) разорвало данную связь. Тогда и возник вопрос о взаимоотношении преступления и наказания. Его помогло снять придание самостоятельной роли уголовной ответственности.

§ 2. Основание уголовной ответственности

Основание уголовной ответственности, с одной стороны, должно реализовывать принцип равенства граждан

перед законом (ст. 4 УК РФ). Наоборот, все то, что подчеркивает их разнообразие, нельзя вводить в основание уголовной ответственности, ибо в противном случае исключается обеспечение одинакового подхода к различным людям. Отсюда личность виновного не способна служить основанием уголовной ответственности.

Люди, совершающие преступления, настолько многообразны, что обеспечить к ним одинаковый подход невозможно. Признание личности виновного основанием уголовной ответственности привело бы к передаче вопроса об ее обосновании на усмотрение правоприменителя, тогда как его разрешение – компетенция законодателя.

Личность виновного может заслуживать лишь отрицательной оценки. Более того, виновный способен находиться в опасном состоянии (перед выбором, совершать или не совершать преступление). Между тем, пока он не проявит себя в предусмотренном уголовным законом поведении, ставить вопрос об уголовной ответственности нельзя.

Основание уголовной ответственности, с другой стороны, должно определять только одно – подлежит ли ей лицо. Напротив, все, что определяет, как (каким образом, в каком объеме) лицо подлежит уголовной ответственности (ее реализацию), нельзя включать в основание уголовной ответственности, ибо безразлично для обоснования ее наступления. Тем самым, хотя помимо преступления уголовной ответственности возникнуть не из чего, его совершение также не способно служить основанием уголовной ответственности.

Любое преступление характеризуется множеством не имеющих значения для наступления уголовной ответственности обстоятельств. Прежде всего это обстоятельства, отражающие характер и степень общественной опасности преступления, а также смягчающие и отягчающие наказание (ст. 60 УК РФ). Они играют роль при реализации уголовной ответственности, но обосновывать ее наступление не в силах.

Основание уголовной ответственности, наконец, должно самостоятельно обосновывать наступление уголовной ответственности. Как известно из логики, недостаточное не есть основание. Следствием является то, что ни виновность, ни общественная опасность, ни запрещенность Уголовным кодексом под угрозой наказания сами по себе не способны служить основанием уголовной ответственности. Они лишь в совокупности образуют преступление (ч. 1 ст. 14 УК РФ).

Учитывая сказанное, в ст. 8 УК РФ предписано, что «основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного настоящим Кодексом». Нетрудно заметить, что законодатель установил *двуединое* основание уголовной ответственности. Одним его элементом является совершение деяния, а другим – наличие в нем состава преступления. Правда, данное нормативное решение требует некоторых пояснений.

Во-первых, деяния бывают не общественно опасными и общественно опасными. В ч. 2 ст. 2 УК РФ отражено, что он определяет, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями. Потому не общественно опасные деяния не способны содержать все признаки состава преступления, как того требует ст. 8 УК РФ.

Причем в составе преступления не содержится общественная опасность. Ею обладают только признаки самого преступления. Его состав – только понятие о признаках самого преступления (причем не всех).

Любое понятие об объекте существенно отличается от него самого. Понятие об объекте абстрактно. Точно также общественной опасностью обладают не слова (например, «взрыв» или «авария), а объективные реальности, описанные с их помощью (непосредственно взрыв или авария).

Вывод очевиден. Под деянием в ст. 8 УК РФ имеется в виду общественно опасное деяние.

Во-вторых, под совершением деяния допустимо понимать как процесс – совершаемое деяние, так и результат –

совершенное деяние. Термины, могущие означать и процесс, и результат, раскрываются с учетом контекста закона. Наличие в Уголовном кодексе материальных составов преступлений предполагает совершение деяния в ст. 8 УК РФ рассматривать в результативном аспекте.

В-третьих, все признаки состава преступления имеются не только при оконченном преступлении, но и при неоконченном преступлении и при соучастии в преступлении. Дело в том, что в ч. 1 ст. 29 УК РФ, определяющей именно оконченное преступление как деяние, содержащие все признаки состава преступления, предусмотренного Уголовным кодексом, речь идет лишь о деянии, доведенном до конца.

При неоконченном преступлении имеются все признаки состава неоконченного преступления. Они обязательно включают те, которые указаны в ст. 30 УК РФ.

При соучастии в преступлении имеются все признаки состава соучастия в преступлении. Они обязательно включают те, которые указаны в ст. 33 УК РФ.

В-четвертых, состав преступления соответствует таким признакам преступления, как виновность и запрещенность Уголовным кодексом под угрозой наказания. Все связано с тем, что лицо подлежит уголовной ответственности только при наличии вины (ст. 5 УК РФ), а последняя – не что иное, как признак состава преступления.

Глава 19
ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

§ 1. Понятие освобождения от уголовной ответственности

Согласно ст. 8 УК РФ основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного Уголовным кодексом. Однако это вовсе не означает, что она всегда будет нестись. В главе 11 УК РФ отражена возможность освобождения от уголовной ответственности.

Слово «освобождение» означает разрешение не делать, не выполнять чего-нибудь. Что разрешается не делать, не выполнять при освобождении от уголовной ответственности, вытекает из ее определения.

На основании ранее изложенного уголовная ответственность – это обязанность лица, совершившего преступление, подвергнуться наказанию. Таким образом, при освобождении от уголовной ответственности должно даваться разрешение не выполнять обязанность подвергнуться наказанию.

Итак, отличительные признаки освобождения от уголовной ответственности установлены. Осталось на их основе сформулировать определение. ***Освобождение от уголовной ответственности – это даваемое лицу, совершившему пре-***

ступление, разрешение не выполнять обязанность подвергнуться наказанию.

Виды освобождения от уголовной ответственности названы не только в главе 11 УК РФ. Они имеются также в главах 13 и 14 УК РФ. К их числу относится освобождение в связи с:

1) деятельным раскаянием (ст. 75 УК РФ);

2) примирением с потерпевшим (ст. 76);

3) истечением сроков давности (ст. 78);

4) применением принудительных мер воспитательного воздействия к несовершеннолетним (ст. 90);

5) с назначением судебного штрафа (ст. 76.2);

6) по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности (ст. 76.1), а также

6) по амнистии (ч. 2 ст. 84). Приведенный перечень видов освобождения от уголовной ответственности, содержащихся в Общей части Уголовного кодекса, исчерпывающий (закрытый).

Как любую совокупность, виды освобождения от уголовной ответственности можно классифицировать. Группы зависят от основания деления.

По характеру освобождения различаются (а) формально-определенные и (б) ситуативно-определенные виды освобождения от уголовной ответственности. *Формально-определенными* являются виды освобождения от уголовной ответственности, применение которых не зависит от обстоятельств дела. Они отражены в ст. 75, 76, 76.1, 76.2, 78 (кроме ч. 4) и 84 УК РФ.

Ситуативно-определенными являются виды освобождения от уголовной ответственности, применение которых зависит от обстоятельств дела. В ч. 4 ст. 78 УК РФ установлено, что «вопрос о применении сроков давности к лицу, совершившему преступление, наказуемое смертной казнью или пожизненным лишением свободы, решается судом». В ч. 1 ст. 90 УК РФ сказано, что несовершеннолетний «может быть освобожден от уголовной ответственности, если будет признано, что его

исправление может быть достигнуто путем применения принудительных мер воспитательного воздействия».

По степени освобождения различаются виды освобождения от уголовной ответственности, (а) не связанные и (б) связанные с обременениями. Виды освобождения от уголовной ответственности, *не связанные с обременениями*, самодостаточны. Их применение не влечет никаких лишений или ограничений прав и свобод. Таковых большинство.

Виды освобождение от уголовной ответственности, *связанные с обременениями*, несамодостаточны. Они подкрепляются лишениями или ограничениями прав и свобод. В соответствии со ст. 76.2 УК РФ освобождение происходит с назначением судебного штрафа, а ст. 90 несовершеннолетние освобождаются с применением принудительных мер воспитательного воздействия.

По допустимости поворота решения об освобождении от уголовной ответственности его виды делятся на (а) безусловные и (б) условные. *Безусловные* виды освобождения от уголовной ответственности окончательны. Они исключают отмену решения в зависимости от последующего поведения лица. Их большинство.

Условные виды освобождения от уголовной ответственности неокончательны. Они допускают отмену решения в зависимости от последующего поведения лица. В соответствии с ч. 2 ст. 104.2 УК РФ В случае неуплаты судебного штрафа в установленный судом срок судебный штраф отменяется и лицо привлекается к уголовной ответственности по соответствующей статье Особенной части настоящего Кодекса. В соответствии с ч. 4 ст. 90 УК РФ «в случае систематического неисполнения несовершеннолетним принудительной меры воспитательного воздействия эта мера по представлению специализированного государственного органа отменяется и материалы направляются для привлечения несовершеннолетнего к уголовной ответственности».

Наконец, по сфере применения виды освобождения от уголовной ответственности делятся на (а) общие и (б) спе-

циальные. *Общими* видами освобождения от уголовной ответственности являются те, применение которых не зависит от вида преступления. К ним относятся все классифицируемые виды освобождения от уголовной ответственности.

На вторую группу, казалось бы, ничего не остается, но это не так. Дело в том, что последняя классификация специфическая. Она делит не виды освобождения от уголовной ответственности, установленные Общей частью Уголовного кодекса, а все виды освобождения от уголовной ответственности, отраженные в нем.

Отсюда *специальными* видами освобождения от уголовной ответственности являются те, применение которых зависит от вида совершенного преступления. Они вытекают из ч. 2 ст. 75 УК РФ, предписывающей, что «лицо, совершившее преступление иной категории, освобождается от уголовной ответственности только в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями Особенной части настоящего Кодекса». Речь идет о примечаниях к ст. 110.2, 122, 126, 127.1, 178, 184, 198, 199, 199.1, 199.3, 199.4, 200.1, 200.3, 204, 204.1, 204.2, 205, 205.1, 205.3, 205.4, 205.5, 206, 208, 210, 212, 222, 222.1, 223, 223.1, 228, 228.3, 275, 282.1, 282.2, 282.3, 284.1, 291, 291.1, 291.2, 307, 322.2, 322.3, 337, 338 УК РФ.

§ 2. Виды освобождения от уголовной ответственности

Освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием предусмотрено в ч. 1 ст. 75 УК РФ. В ней определены основание и условия такого освобождения.

Основанием освобождения от уголовной ответственности является утрата лицом общественной опасности. Лицо перестает быть общественно опасным «вследствие деятельного раскаяния». В свою очередь деятельное раскаяние образуется триадой добровольных действий, включающих (а) явку с повинной, (б) способствование раскрытию и расследованию преступления и (в) заглаживание вреда, причиненного в результате преступления.

Слово «добровольный» означает совершаемый по собственному желанию, без принуждения. Не вызывает сомнений добровольность деятельного раскаяния, происходящего по инициативе самого лица, совершившего преступление. Ничего не меняется и тогда, когда к деятельному раскаянию данное лицо пришло вследствие предложений, просьб, обращений других лиц, в том числе – родственников, потерпевших, сотрудников правоохранительных органов. Главное для добровольности не то, кто проявил инициативу к деятельному раскаянию, а свободно ли лицо стало его осуществлять.

Явка с повинной – сообщение лица о совершенном им или с его участием преступлении.

Способствование раскрытию и расследованию преступления состоит из двух обязательных действий. Под ними понимается оказание помощи в доказывании совершения преступления данным лицом, а также в собирании доказательств.

Заглаживание вреда, причиненного в результате преступления, – альтернативные действия. Один его вариант прямо назван в ч. 1 ст. 75 УК РФ. Это возмещение причиненного ущерба, т.е. представление какого-либо эквивалента. Заглаживание вреда иным образом включает, например, возвращение похищенного или восстановление поврежденного имущества, лечение потерпевшего, принесение ему извинений.

Не трудно заметить, что в ч. 1 ст. 75 УК РФ разделительный союз «либо» отнесен только к вариантам заглаживания вреда, причиненного преступлением. Один из них назван прямо, а остальные собраны под эгидой «иным образом». Следовательно, по букве закона деятельное раскаяние образует триада рассмотренных добровольных действий лишь в целом.

Правда, практика применяет ч. 1 ст. 75 УК РФ и в других случаях. Так, Агафонова была освобождена от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием вследствие

того, что «в содеянном она раскаялась, оказывала помощь следствию в раскрытии преступления, возместила причиненный ущерб».

Видимо, дело в том, что деятельное раскаяние должно привести к утрате лицом общественной опасности, но последнее может произойти и до выполнения всех предписанных действий. Если утрата лицом общественной опасности не происходит, то освобождение от уголовной ответственности по ч. 1 ст. 75 УК РФ, разумеется, исключено.

Вместе с тем применение ч. 1 ст. 75 УК РФ исключено и при отсутствии условий освобождения от уголовной ответственности. Их два, характеризующие преступление как (а) совершенное впервые и (б) небольшой или средней тяжести.

В уголовном праве различаются фактическое и юридическое совершение преступления впервые. Фактическое совершение преступления впервые предполагает отсутствие в прошлом случая совершения хотя бы одного преступления. Юридическое совершение преступления впервые предполагает хотя и наличие в прошлом хотя бы одного случая совершения преступления, но в связи с которым произошло освобождение от уголовной ответственности или наказания, погашена или снята судимость, либо законом исключена наказуемость.

В отношении категорий преступлений, при совершении которых допустимо освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием, следует учитывать, что их перечень исчерпывающий (закрытый), а сами они предусмотрены в ч. 2 и 3 ст. 15 УК РФ. При совершении тяжких или особо тяжких преступление применение ч. 1 ст. 75 УК РФ не разрешается.

Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим предусмотрено в ст. 76 УК РФ. Основание такого освобождения двуединo. Оно включает (а) примирение с потерпевшим и (б) заглаживание причиненного ему вреда. Соответственно, условиями освобождения от уголовной ответственности являются совершение преступления (а) впервые и (б) небольшой или средней тяжести.

Нельзя не заметить, что многое из отмеченного совпадает с освобождением от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием. Отсюда осветить достаточно только то, что специфично для ст. 76 УК РФ.

Во-первых, потерпевшим признается физическое лицо, которому причинен вред при совершении преступления. Тем самым никакие другие лица не способны быть стороной примирения наряду с лицом, совершившим преступление.

Во-вторых, примирять означает прекращать вражду, восстанавливать согласие, мирные отношения. Поскольку потерпевший и виновный ранее могут быть незнакомы, примирение с потерпевшим – это появление или восстановления с ним согласия.

В-третьих, примирение с потерпевшим в принципе не исключено в любой момент. В то же время освобождение от уголовной ответственности по ст. 76 УК РФ допустимо лишь в ходе предварительного расследования или судебного разбирательства. Причем в последнем случае – только до удаления суда в совещательную комнату.

В-четвертых, кто станет инициатором примирения, не имеет никакого значения. Для освобождения от уголовной ответственности главное – чтобы оно состоялось.

В-пятых, какой вред, в каком объеме и в какой форме может заглаживаться при примирении с потерпевшим, не играет никакой роли. Существенно лишь то, что вред преступлением причинен и заглажен по согласованию с потерпевшим.

В-шестых, лицо, совершившее преступление, должно заглаживать вред потерпевшему самостоятельно. Хотя использование помощи других лиц не исключается, они могут быть только посредниками.

В-седьмых, уголовный закон для освобождения от уголовной ответственности ничего, кроме примирения с потерпевшим и заглаживания, причиненного ему вреда, не предусматривает. Речь идет об исчерпывающем (закрытом) характере требований.

Освобождение от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности предусмотрено в ст. 76.1 УК РФ. В законе не называется основание освобождения, а выделяется три группы преступлений в сфере экономической деятельности.

Первая группа преступлений отражена в ч. 1 анализируемой статьи. Она небольшая.

Вторая группа преступлений приведена в ч. 2 ст. 76.1 УК РФ. Она более обширная.

Общее для приведенных групп заключается в том, что освобождение от уголовной ответственности допустимо при одном и том же условии. Им является совершение соответствующего преступления впервые. Когда преступление совершается впервые, уже говорилось, а в повторении нет необходимости.

Специальное для приведенных групп заключается в том, что освобождение от уголовной ответственности предполагает еще несовпадающие условия. Они различаются по содержанию и числу.

Для освобождения от уголовной ответственности лиц, совершивших преступления, входящие в первую группу, достаточно выполнения одного специального условия. Оно сформулировано в словах «если ущерб, причиненный бюджетной системе Российской Федерации в результате преступления, возмещен в полном объеме».

Для освобождения от уголовной ответственности лиц, совершивших преступления, входящие во вторую группу, специальные условия вариативны. Освобождение происходит, если соответствующее лицо

- либо (а) возместило ущерб, причиненный гражданину, организации или государству в результате совершения преступления, и (б) перечислило в федеральный бюджет денежное возмещение в размере двукратной суммы причиненного ущерба,
- либо (а) перечислило в федеральный бюджет доход, полученный в результате совершения преступления,

и (б) денежное возмещение в размере двукратной суммы дохода, полученного в результате совершения преступления,

– либо (а) перечислило в федеральный бюджет денежную сумму, эквивалентную размеру убытков, которых удалось избежать в результате совершения преступления, и (б) денежное возмещение в размере двукратной суммы убытков, которых удалось избежать в результате совершения преступления,
– либо (а) перечислило в федеральный бюджет денежную сумму, эквивалентную размеру совершенного деяния, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса, и (б) денежное возмещение в двукратном размере этой суммы.

Имеется еще и третья группа преступлений, приведенная в ч. 3 ст. 76.1 УК РФ. Она, пожалуй, самая малочисленная.

Лицо освобождается от уголовной ответственности при выявлении факта совершения им (а) до 1 января 2015 года либо (б) до 1 января 2018 года определенных деяний, содержащих признаки составов преступлений, при условиях, если:

– (а) лицо является декларантом или (б) лицом, информация о котором содержится в соответствующей специальной декларации, поданной в соответствии с Федеральным законом «О добровольном декларировании физическими лицами активов и счетов (вкладов) в банках и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», и
– такие деяния связаны с (а) приобретением (формированием источников приобретения), (б) использованием либо (в) распоряжением имуществом и (или) контролируемыми иностранными компаниями, информация о которых содержится в соответствующей специальной декларации, и (или) с (г) открытием и (или) (д) зачислением денежных средств на счета

(вклады), информация о которых содержится в соответствующей специальной декларации. В таком случае не применяются положения ч. 1 и 2 настоящей статьи в части возмещения ущерба, перечисления в федеральный бюджет денежного возмещения и полученного дохода.

Освобождение от уголовной ответственности с назначением судебного штрафа предусмотрено в ст. 76.2 УК РФ. В ней сказано, что лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобождено судом от уголовной ответственности с назначением судебного штрафа в случае, если оно возместило ущерб или иным образом загладило причиненный преступлением вред.

Особенностью освобождения от уголовной ответственности по ст. 76.2. УК РФ является назначение судебного штрафа. Поскольку он законодателем отнесен к иным мерам уголовно-правового характера (глава 15.2 УК РФ), и изучаться он должен в одноименной теме. Пока же следует напомнить, что освобождение от уголовной ответственности с назначением судебного штрафа имеет условный характер.

Освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности предусмотрено в ст. 78 УК РФ. В отличие от ранее рассмотренных видов освобождения в отношении рассматриваемого законодатель выдвинул лишь одно условие. Им является истечение соответствующего срока со дня совершения преступления до момента вступления приговора суда в законную силу.

Временем совершения преступления признается время совершения общественно опасного действия (бездействия) независимо от времени наступления общественно опасных последствий (ст. 9 УК РФ). Приговор суда первой инстанции вступает в законную силу по истечении срока его обжалования в апелляционном порядке, если он не был обжалован сторонами, а суда апелляционной инстанции – с момента его провозглашения. Апелляционные жалоба,

представление на приговор могут быть поданы в течение 10 суток со дня постановления приговора, а осужденным, содержащимся под стражей, – в тот же срок со дня вручения ему копий приговора, определения, постановления.

В соответствии с ч. 1 ст. 78 УК РФ сроки давности связаны с категорией совершенного преступления. Чем опаснее категория, тем продолжительнее сроки давности. Причем на них не оказывает влияния совершение лицом другого преступления. Как сказано в ч. 2 ст. 78 УК РФ, «в случае совершения лицом нового преступления сроки давности по каждому преступлению исчисляются самостоятельно».

Течению сроков давности препятствуют три обстоятельства. В соответствии со ст. 78 УК РФ ими являются:

(а) уклонение от следствия или суда (ч. 3),

(б) совершение преступления, наказуемого смертной казнью или пожизненным лишением свободы, если суд не сочтет возможным применить давность (ч. 4), и

(в) совершение преступлений, приведенных в ч. 5.

Под уклонением от следствия или суда понимается любое поведение лица, совершившего преступление, преследующее цель избежать несения уголовной ответственности (перемена места жительства, проживание не по своим документам, изменение фамилии и т.п.). Однако уклонение отсутствует, пока лицо, совершившее преступление, не установлено. Совершить уклонение от следствия или суда может прежде всего обвиняемый (подозреваемый, подсудимый).

В ч. 3 ст. 78 УК РФ не отражено уклонение от дознания. Хотя уклонение от него вполне допустимо, оно никакого значения не имеет.

При уклонении лица, совершившего преступление, от следствия или суда течение сроков давности приостанавливается. Приостановление их течения означает, что они временно прекращают исчисляться.

Прекращение течения сроков давности ограничено лишь периодом уклонения от следствия или суда. Они не текут до задержания лица или его явки с повинной.

При задержании лица или явке его с повинной сроки давности возобновляются. Они начинают течь с начала без учета предшествующего времени.

При совершении преступления, наказуемого смертной казнью или пожизненным лишением свободы, освобождение от уголовной ответственности зависит от решения суда. Он может применить или не применить давность в зависимости от поведения лица после совершения преступления. Чем оно лучше, тем больше шансов для освобождения. Чем оно хуже, тем таковых меньше.

Если лицо не будет освобождено от уголовной ответственности, применение смертной казни или пожизненного лишения свободы в данной ситуации исключено. Остальные наказания определяются на общих основаниях.

При совершении преступлений, приведенных в ч. 5 ст. 78 УК РФ, освобождение от уголовной ответственности запрещается независимо от времени, прошедшего с момента совершения данных преступлений. Причем в отношении назначения наказания никаких ограничений нет. Любые наказания могут определяться на общих основаниях.

Глава 20
ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ НАКАЗАНИЯ

§ 1. Понятие освобождения от наказания

Освобождение от наказания специально регулируется в главе 12 УК РФ. Что при этом разрешается не делать, не выполнять, вытекает из определения самого наказания.

Важнейшим признаком наказания в плане установления искомого является то, что оно заключается «в предусмотренных настоящим Кодексом лишении или ограничении прав и свобод» лица, совершившего преступление (ч. 1 ст. 43 УК РФ). Только их непретерпевание и можно разрешить при освобождении от наказания. Таким образом, при нем должно даваться разрешение не выполнять обязанность претерпевать лишение или ограничение прав и свобод, присущих наказанию.

Итак, отличительные признаки освобождения от наказания выявлены. Осталось на их основе сформулировать определение. ***Освобождение от наказания – это даваемое лицу, совершившему преступление, разрешение не выполнять обязанность претерпевать лишение или ограничение прав и свобод, присущие наказанию.***

Виды освобождения от наказания названы не только в главе 12 УК РФ. Они имеются также в главах 10, 13 и 14 УК РФ. К числу видов освобождения от наказания относятся:

1) условно-досрочное освобождение от отбывания наказания (ст. 79 УК РФ);

2) замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 80);

3) освобождение от наказания в связи с изменением обстановки (ст. 80.1);

4) освобождение от наказания в связи с болезнью (ст. 81);

5) отсрочка отбывания наказания (ст. 82);

6) отсрочка отбывания наказания больным наркоманией (ст. 82.1);

7) освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда (ст. 83);

8) сокращение наказания (ч. 2 ст. 10);

9) полное освобождение от отбывания наказания (ч. 5 ст. 72);

10) условное осуждение (ст. 73 и 74);

11) освобождение от наказания, сокращение назначенного наказания, замена его более мягким видом наказания, освобождение от дополнительного вида наказания по амнистии (ст. 84);

12) освобождение от дальнейшего отбывания наказания, сокращение назначенного наказания, замена его более мягким видом наказания в порядке помилования (ст. 85);

13) освобождение от наказания несовершеннолетних (ст. 92). Приведенный перечень видов освобождения от наказания, содержащихся в Общей части Уголовного кодекса, исчерпывающий (закрытый).

Как любую совокупность, приведенные виды освобождения от наказания можно классифицировать. Группы зависят от основания деления.

Прежде всего, виды освобождения от наказания различаются по моменту применения. Данное основание позволяет выделить виды, применяемые (а) до назначения наказания, (б) до его отбывания и (в) в процессе его отбывания.

В первую группу входят виды освобождения от наказания, предусмотренные ст. 80.1, 81, ч. 1 ст. 92 УК РФ. Их правильнее именовать *освобождением от назначения наказания*.

Во вторую группу входят виды освобождения от наказания, предусмотренные ч. 5 ст. 72, ст. 73, 82, 82.1, 83, 84, ч. 2 ст. 92 УК РФ. Их правильнее именовать *освобождением от отбывания наказания*.

В третью группу входят виды освобождения от наказания, предусмотренные ч. 2 ст. 10, ст. 79, 80, 81, 82, 82.1, 84, 85 УК РФ. Их правильнее именовать *освобождением от дальнейшего отбывания наказания*.

Причем попадание одних и тех же видов освобождения от наказания в разные группы не случайно. Причина – комплексность данных видов.

Другое основание классификации – характер освобождения от наказания. Оно позволяет расчленять (а) формально- и (б) ситуативно-определенные виды.

Формально-определенные – виды освобождения от наказания, применение которых не зависит от обстоятельств дела. К ним относятся сокращение наказания (ч. 2 ст. 10 УК РФ), освобождение от дальнейшего отбывания и отбывания наказания в связи с болезнью (ч. 1 и 2 ст. 81) и освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности (ст. 83, кроме ч. 3, по которой «вопрос о применении сроков давности к лицу, осужденному к смертной казни или пожизненному лишению свободы, решается судом»), все виды освобождения от наказания по амнистии и в порядке помилования (ст. 84 и 85).

Ситуативно-определенные – виды освобождения от наказания, применение которых зависит от обстоятельств дела. К ним относится оставшиеся.

Еще одно основание классификации – степень освобождения от наказания. По нему выявляются виды (а) связанные и (б) не связанные с обременениями.

Виды освобождение от наказания, *связанные с обременениями*, несамодостаточны. Они подкрепляются лишением или ограничением прав и свобод, не относящимися к наказанию. В их число входят условное осуждение и условно-досрочное освобождение (ч. 5 ст. 73 и ч. 2 ст. 79 УК РФ),

замена неотбытой части наказания (ст. 80) и отсрочки отбывания наказания (ч. 3 ст. 82, ч. 1 ст. 82.1), освобождение от наказания и от дальнейшего отбывания наказания в связи с болезнью (ч. 1 и 3 ст. 81) и освобождение от наказания несовершеннолетних (ст. 92).

Виды освобождения от наказания, *не связанные с обременениями*, самодостаточны. Их применение не влечет никаких лишений или ограничений прав и свобод. К ним относятся те, которые не приведены выше.

Последнее основание классификации – допустимость поворота решения об освобождении от наказания. Оно разграничивает (а) безусловные и (б) условные виды.

Безусловные виды освобождения от наказания окончательны. Они исключают отмену решения об освобождении в зависимости от последующего поведения лица. Их большинство.

Условные виды освобождения от наказания неокончательны. Они допускают отмену решения об освобождении в зависимости от последующего поведения лица. Таковы условное осуждение (ст. 74 УК РФ), условно-досрочное освобождение (ч. 7 ст. 79) и отсрочки отбывания наказания (ч. 2 ст. 82, ч. 2 и 5 ст. 82.1).

§ 2. Освобождение от назначения наказания

Под освобождением от назначения наказания понимается ***даваемое лицу, совершившему преступление, разрешение не выполнять обязанность приступить к претерпеванию лишения или ограничения прав и свобод.*** Его виды полностью или частично отражены в ст. 80.1, 81, ч. 1 ст. 92 УК РФ. Последний вид будет рассмотрен в рамках главы 14 УК РФ.

Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки предусмотрено в ст. 80.1 УК РФ. В ней зафиксированы основания и условия такого освобождения.

Оснований освобождения два. Причем они двуедины. Ими являются (а) утрата лицом общественной опасности

вследствие изменения обстановки и (б) утрата деянием общественной опасности вследствие изменения обстановки.

Условий освобождения тоже два. Ими признаются совершение преступления (а) впервые и (б) небольшой или средней тяжести.

Оба условия анализировались при рассмотрении освобождения от уголовной ответственности. Отсюда изучению должны быть подвергнуты лишь основания.

В связи с тем, что в обоих основаниях присутствует изменение обстановки, сначала нужно определиться с ее пониманием. В контексте ст. 80.1 УК РФ обстановка – это условия существования человека, общества или государства. Соответственно, изменение обстановки – перемена указанных условий.

Лицо утрачивает общественную опасность вследствие изменения обстановки при попадании в условия, при которых исключена или существенно затруднена возможность совершения новых преступлений. В отношении общеуголовных преступлений изменением обстановки может быть призыв на военную службу. Применительно к воинским преступлениям, наоборот, – увольнение со службы. Аналогичную роль способна сыграть перемена места работы, учебы или жительства.

Однако для освобождения от наказания по ст. 80.1 УК РФ мало изменения обстановки. Необходим еще результат в виде утраты лицом общественной опасности. Говоря иначе, в любом случае должны исчезнуть факторы, способствовавшие совершению преступления. Например, не просто перемена места работы, но и уход с руководящего поста, не просто перемена места учебы, но и разрыв преступных связей, не просто перемена места жительства, но и ведение безупречного образа жизни.

Деяние утрачивает общественную опасность вследствие изменения обстановки при отпадении после совершения преступления необходимости охраны соответствующих объектов. Скажем, не исключена ситуация, когда после неза-

конной рубки лесных насаждений, установленной ст. 260 УК РФ, местность, где это произошло, включается в зону строительства, предполагающего уничтожение всей находящейся на ней растительности.

Вместе с тем нужно иметь в виду, что и в Особенной части Уголовного кодекса регулируется освобождение от наказания в связи с изменением обстановки. Оно закреплено в примечании к ст. 134 УК РФ «Половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста». В законе предусмотрено, что «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». Вероятно, в данном примечании отражен специальный случай освобождения от наказания в связи с изменением обстановки, а в ст. 80.1 УК РФ – общий.

Освобождение от наказания в связи болезнью предусмотрено в ст. 81 УК РФ. Правда, освобождение от назначения наказания содержится только в ч. 1 названной статьи.

В то же время самостоятельный анализ освобождения от назначения наказания в связи с болезнью вряд ли целесообразен. Иначе будут разорваны взаимосвязанные предписания закона.

В ст. 81 УК РФ отражено три заболевания. Они порождают различные виды освобождения от наказания.

Во-первых, освобождение от наказания или дальнейшего его отбывания влечет психическое расстройство, лишающее возможности осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими (ч. 1 ст. 81 УК РФ). Оно в соответствии со ст. 21 УК РФ бывает хроническим и временным. Между тем при любом из них лицо утрачивает понимание смысла наказания. Поэтому оно и освобождается от наказания или дальнейшего его отбывания.

Освобождение от наказания или дальнейшего его отбывания по ч. 1 ст. 81 УК РФ происходит, если соответствующее психическое расстройство наступило после совершения преступления. В противном случае на основании ст. 21 УК РФ лицо должно признаваться невменяемым со всеми вытекающими последствиями.

Лицо подлежит освобождению от наказания, если психическое расстройство наступило и выявлено после совершения преступления, но до назначения наказания. Лицо подлежит освобождению от дальнейшего отбывания наказания, если психическое расстройство наступило после совершения преступления, но выявлено во время отбывания наказания или наступило во время отбывания наказания.

В ч. 1 ст. 81 УК РФ оговорено, что освобожденным «лицам суд может назначить принудительные меры медицинского характера». Они отражены в главе 15 УК РФ.

Однако в законе отсутствуют ограничения на освобождение от наказания или дальнейшего его отбывания по кругу преступлений или наказаний. Если лица, освобожденные по ч. 1 ст. 81 УК РФ, выздоравливают, они на основании ч. 4 той же статьи «могут подлежать уголовной ответственности и наказанию, если не истекли сроки давности, предусмотренные ст. 78 и 83 настоящего Кодекса».

Во-вторых, освобождение от отбывания наказания влечет иная тяжелая болезнь, препятствующая отбыванию наказания (ч. 2 ст. 81 УК РФ). Ясно, что такая болезнь не может относиться к соответствующему психическому расстройству и при ней отбывание наказания должно быть связано с угрозой для жизни лица. Данными заболеваниями являются, например, острый лейкоз, энцефалиты, полная слепота, ишемическая болезнь сердца, бронхиальная астма, цирроз печени, лучевая болезнь.

Освобождение от отбывания наказания в связи с иной тяжелой болезнью урегулировано в основном так же, как в связи с соответствующим психическим расстройством. Исключение по понятным причинам составляет отсутствие возможности применения принудительных мер медицинского характера.

В-третьих, освобождение от дальнейшего отбывания наказания влечет заболевание, делающее военнослужащего негодным к военной службе (ч. 3 ст. 81 УК РФ). Таким заболеванием могут быть соответствующие и психическое расстройство, и иная тяжелая болезнь, и другое заболевание. Вместе с тем важен не его вид, а то, что оно делает военнослужащего негодным к военной службе. Такими заболеваниями считаются, в частности, ВИЧ, хронические алкогольные психозы, хронический алкоголизм, наркомания и токсикомания с выраженными изменениями личности, интеллектуально-мнестическими нарушениями, эпилепсия, болезнь Паркинсона, ишемия и инфаркт мозга.

В ч. 3 ст. 81 УК РФ ограничений по кругу преступлений не предусматривается. Напротив, наказания, влекущие освобождение от дальнейшего отбывания наказания, могут быть не любыми. Ими являются лишь арест и содержание в дисциплинарной воинской части.

При заболевании, делающем военнослужащих негодными к военной службе, допускается не только освобождение от дальнейшего отбывания наказания. В ч. 3 ст. 81 УК РФ оговорено, что «неотбытая часть наказания может быть заменена им более мягким видом наказания», о чем речь пойдет позже. В то же время в отличие от предыдущих случаев освобождения от наказания в связи с болезнью выздоровевший военнослужащий уже не подлежит отбыванию оставшейся части наказания.

§ 3. Освобождение от отбывания наказания

Под освобождением от отбывания наказания понимается ***даваемое лицу, подвергнутому наказанию, разрешение не выполнять обязанность приступить к претерпеванию лишения или ограничения прав и свобод.*** Его виды полностью или частично отражены в ч. 5 ст. 72, ст. 73, 82, 83, 84, ч. 2 ст. 92 УК РФ. Последний вид будет рассмотрен в рамках главы 14 УК РФ.

Условное осуждение предусмотрено в ст. 73 УК РФ. На основании закона им является *даваемое лицу, подвергнуто-*

му соответствующему наказанию, разрешение не приступать к его реальному отбыванию при условии, что в течение установленного судом испытательного срока оно своим поведением докажет свое исправление.

В ч. 1 ст. 73 УК РФ сказано, что суд постановляет считать назначенное наказание условным, если «придет к выводу о возможности исправления осужденного без реального отбывания наказания». Это основание условного осуждения. При его выявлении «суд учитывает характер и степень общественной опасности совершенного преступления, личность виновного, в том числе смягчающие и отягчающие обстоятельства» (ч. 2 ст. 73 УК РФ).

Условное осуждение допустимо при совершении большинства преступлений, но за исключением тех, которые особо названы в п. «а»—«в» ч. 1 ст. 73 УК РФ. Причем если суд придет к выводу о возможности постановления приговора об условном осуждении лица, совершившего два или более преступления, такое решение принимается не за каждое преступление, а при окончательном назначении наказания по совокупности преступлений.

Применение условного осуждения подчинено нескольким правилам. Они прямо предусмотрены в законе или вытекают из него.

Первое – условное осуждение применяется при назначении исключительно исправительных работ, ограничения по военной службе, содержания в дисциплинарной воинской части или лишения свободы. Последнее ограничено сроком до восьми лет.

Второе – условное осуждение применяется к основному наказанию в целом. На какую-либо его часть условно осуждать нельзя.

Третье – «при условном осуждении... могут быть назначены дополнительные виды наказаний» (ч. 4 ст. 73 УК РФ). Однако они приводятся в исполнение реально.

Четвертое – «при назначении условного осуждения суд устанавливает испытательный срок» (ч. 3 ст. 73 УК РФ).

В течение его «условно осужденный должен своим поведением доказать свое исправление».

Размеры испытательного срока дифференцированы в зависимости от вида наказания и срока лишения свободы. «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».

Особняком решен вопрос об испытательном сроке применительно условному осуждению к содержанию в дисциплинарной воинской части. В соответствии с ч. 3.1 ст. 73 УК РФ он «устанавливается в пределах оставшегося срока военной службы на день провозглашения приговора».

Испытательный срок и срок назначенного наказания регулируются автономно. Как следствие они могут находиться друг с другом в любом соотношении.

Испытательный срок «исчисляется с момента вступления приговора в законную силу». Более того, «в испытательный срок засчитывается время, прошедшее со дня провозглашения приговора». Получается, что фактически испытательный срок начинает течь с момента провозглашения приговора.

Пятое – «суд, назначая условное осуждение, возлагает на условно осужденного... исполнение определенных обязанностей» (ч. 5 ст. 73 УК РФ). Формулировка недвусмысленно свидетельствует, что они должны возлагаться судом.

В законе названы следующие обязанности: «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 общеобразовательной организации». Причем в ч. 5 ст. 73 УК РФ содержится положение о том, что

«суд может возложить на условно осужденного исполнение и других обязанностей, способствующих его исправлению». Говоря иначе, законный перечень возлагаемых обязанностей является неисчерпывающим, открытым. Другими обязанностями способны быть, например, не покидать места жительства в определенное время или в установленный судом срок загладить вред, причиненный преступлением. Напротив, поскольку все условно осужденные обязаны отчитываться перед уголовно-исполнительными инспекциями и командованием воинских частей о своем поведении, исполнять возложенные на них обязанности, являться по вызову в уголовно-исполнительную инспекцию, поэтому в приговоре дополнительно возлагать на осужденных указанные обязанности не требуется.

Возложение на условно осужденного конкретных обязанностей зависит от обстоятельств дела. Во всяком случае, это делается «с учетом его возраста, трудоспособности и состояния здоровья» (ч. 5 ст. 73 УК РФ).

Обязанности, возлагаемые на условно осужденного, не остаются неизменными. «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» (ч. 7 ст. 73 УК РФ). Основанием для изменения обязанностей является прежде всего характер выполнения (невыполнения) уже возложенных обязанностей.

В ч. 6 ст. 73 УК РФ отражено, что контроль «осуществляется уполномоченным на то специализированным государственным органом, а в отношении военнослужащих – командованием воинских частей и учреждений». Уполномоченным специализированным государственным органом является уголовно-исполнительными инспекциями по месту жительства условно осужденных.

Поведение условно осужденного в период испытательного срока бывает различным. В ст. 74 УК РФ установлено

несколько последствий того или иного поведения условно осужденного.

Во-первых, суд может отменить условное осуждение и снять судимость (ч. 1 ст. 74 УК РФ). Для этого сформулированы основание и условия.

Основанием признано то, что «условно осужденный своим поведением доказал свое исправление, возместил вред (полностью или частично), причиненный преступлением, в размере, определенном решением суда». Исправление доказывается соблюдением правовых норм и норм нравственности и выполнением возложенных обязанностей.

В качестве условий предусмотрено (а) истечение не менее половины установленного осужденному испытательного срока и (б) представление органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного. Других обстоятельств не требуется.

Во-вторых, суд может продлить испытательный срок (ч. 2 ст. 74 УК РФ). Для этого названы основания и условие. Последним является представление контролирующего органа.

Оснований три: а) уклонение осужденного от исполнения возложенных на него судом обязанностей; б) уклонение от возмещения вреда (полностью или частично), причиненного преступлением, в размере, определенном решением суда; в) совершение им нарушения общественного порядка, за которое он был привлечен к административной ответственности. Любого из них достаточно для продления испытательного срока.

Испытательный срок может быть продлен «не более чем на один год». При этом допустим выход за максимальный его размер, но все равно не более чем на один год.

В-третьих, суд может отменить условное осуждение для исполнения наказания, назначенного приговором. Для этого определены основания и условие. Последним является представление контролирующего органа. Основания же различаются в зависимости от того речь идет о продленном или установленном испытательном сроке.

Основание при продленном испытательном сроке одно. Это систематическое уклонение от возмещения соответствующего вреда (ч. 2.1 ст. 74 УК РФ).

Оснований при установленном испытательном сроке три: а) систематическое нарушение общественного порядка, за что осужденный привлекался к административной ответственности; б) систематическое неисполнение возложенных судом обязанностей; в) сокрытие от контроля. Любого из них достаточно для отмены условного осуждение для исполнения наказания, назначенного приговором (ч. 3 ст. 74 УК РФ).

В-четвертых, суд может отменить условное осуждение и назначить наказание по правилам совокупности приговоров. Основание к тому – совершение нового преступления. Причем отмена зависит от его категории и является факультативной (ч. 4 ст. 74 УК РФ) или обязательной (ч. 5).

Факультативная отмена условного осуждения заключается в том, что «в случае совершения условно осужденным в течение испытательного срока преступления по неосторожности либо умышленного преступления небольшой или средней тяжести вопрос об отмене или о сохранении условного осуждения решается судом». Ему необходимо учитывать характер поведения лица во время испытательного срока. Причем, установив, что условно осужденный в период испытательного срока вел себя отрицательно, не выполнял возложенных на него обязанностей, нарушал общественный порядок и т.п., суд в силу ч. 4 ст. 74 УК РФ может отменить условное осуждение. В иной ситуации, естественно, условное осуждение сохраняется и постановляется самостоятельный приговор.

Обязательная отмена условного осуждения заключается в том, что «в случае совершения условно осужденным в течение испытательного срока умышленного тяжкого или особо тяжкого преступления суд отменяет условное осуждение». Последнее не зависит от обстоятельств дела. При этом назначается наказание «по правилам ст. 70 УК РФ». По ним

же назначается наказание при отмене условного осуждения в соответствии с ч. 4 ст. 74 УК РФ.

Наконец, в развитие положений ч. 3 ст. 73 УК РФ отмена условного осуждения распространена на совершение новых преступлений «до вступления приговора, предусматривающего условное осуждение, в законную силу». Особенностью является то, что в такой ситуации «судебное разбирательство в отношении нового преступления может состояться только после вступления приговора, предусматривающего условное осуждение, в законную силу» (ч. 6 ст. 74 УК РФ).

Отсрочка отбывания наказания предусмотрена в ст. 82 УК РФ. На основании закона – это *даваемое лицу, подвергнутому соответствующему наказанию, разрешение не приступать к его реальному отбыванию или не продолжать его отбывать до достижения ребенком четырнадцатилетнего возраста при условии осуществления его воспитания*.

Нельзя не заметить, что при отсрочке отбывания наказания осужденный может быть освобожден как от отбывания, так и от дальнейшего отбывания наказания. Между тем самостоятельный их анализ вряд ли целесообразен. Иначе будут разорваны взаимосвязанные предписания закона.

Условия предоставления отсрочки отбывания наказания делятся на две группы. Одна из них включает условия положительные, которые должны быть в наличии, а другая – отрицательные, которые должны отсутствовать. Однако все они названы в ч. 1 ст. 82 УК РФ.

Положительными условиями являются (а) беременность, наличие у женщины ребенка в возрасте до четырнадцати лет или наличие у мужчины, являющегося единственным родителем, ребенка в возрасте до четырнадцати лет и (б) назначение или отбывание наказания. Получается, что положительные условия предоставления отсрочки отбывания наказания различаются по половому признаку.

Для предоставления отсрочки отбывания наказания женщине достаточно наличия у нее беременности или ребенка в возрасте до четырнадцати лет. Напротив, срок бе-

ременности, рождение ребенка или его усыновление (удочерение) либо просто принятие на воспитание и т.п. роли не играют.

Иное решение принято в отношении мужчины. Он должен быть единственным родителем.

Отсрочка отбывания наказания предоставляется при назначении не любого наказания. По определению оно должно быть только срочным. Исключение составляют обязательные, исправительные и принудительные работы и арест, которые не назначаются женщинам, беременным и имеющим детей в соответствующем возрасте (ч. 4 ст. 49, ч. 5 ст. 50, ч. 7 ст. 53.1 и ч. 2 ст. 54 УК РФ).

Отрицательными условиями являются осуждение либо (а) к ограничению свободы, к лишению свободы (б) за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста, либо (а) к лишению свободы (б) на срок свыше пяти лет (в) за тяжкие или особо тяжкие преступления (г) против личности или за ряд конкретно приведенных в ч. 1 ст. 82 УК РФ преступлений. В отличие от положительных отрицательные условия предоставления отсрочки отбывания наказания по половому признаку не различаются.

Основания отсрочки отбывания наказания в Уголовном кодексе не установлены. Следовательно, при наличии соответствующих условий она подлежит применению.

При предоставлении отсрочки время, на которое откладывается отбывание наказания, устанавливать нет необходимости. По смыслу закона она распространяется на период беременности и (или) течет до достижения ребенком четырнадцатилетнего возраста. При наличии у осужденного нескольких детей отсрочка предоставляется до достижения младшим ребенком возраста четырнадцати лет.

На положение лица, к которому применена отсрочка отбывания наказания, влияет его последующее поведение. Причем многое зависит от осуществления воспитания ребенка.

Во-первых, суд может отменить отсрочку отбывания наказания и направить осужденного для отбывания наказания в место, назначенное в соответствии с приговором суда (ч. 2 ст. 82 УК РФ). К тому установлены основания и условие.

Основаниями выступают (а) отказ от ребенка и (б) продолжение уклонения от обязанностей по его воспитанию после предупреждения, объявленного органом, осуществляющим контроль за поведением осужденного. Контроль за соблюдением условий отсрочки отбывания наказания осуществляет уголовно-исполнительная инспекция.

Осужденного следует считать уклоняющимся от воспитания ребенка, если он оставил его в родильном доме или передал в детский дом либо ведет антиобщественный образ жизни и не занимается воспитанием ребенка и уходом за ним, без уважительной причины оставил ребенка родственникам или иным лицам, скрылся либо совершает иные действия (бездействие), свидетельствующие об уклонении от воспитания ребенка. Отсюда отказ от ребенка должен быть лишь официальным.

Во-вторых, суд может принять решение о сокращении срока отсрочки отбывания наказания и об освобождении осужденного от отбывания наказания или оставшейся части наказания со снятием судимости (ч. 4 ст. 82 УК РФ). К тому установлены снование и условия.

Основанием выступает соблюдение осужденным условий отсрочки отбывания наказания и его исправление. Условия отсрочки сводятся к осуществлению воспитания ребенка. Об исправлении же говорилось ранее.

Условиями сокращения срока отсрочки названы (а) истечение до достижения ребенком четырнадцатилетнего возраста срока, равного сроку наказания, отбывание которого было отсрочено, и (б) представление органа, осуществляющего контроль за поведением осужденного. Причем первое условие не зависит от вида наказания.

В-третьих, суд может назначить наказание по совокупности приговоров (ч. 5 ст. 82 УК РФ). К тому установлено

основание. Им выступает совершение нового преступления. В отличие от условного осуждения категория совершенного преступления на назначение наказания по правилам ст. 70 УК РФ не влияет.

Если ничего отмеченного выше не произойдет «по достижении ребенком четырнадцатилетнего возраста суд освобождает осужденного... от отбывания наказания или оставшейся части наказания со снятием судимости либо заменяет оставшуюся часть наказания более мягким видом наказания» (ч. 3 ст. 82 УК РФ). Говоря иначе, назначенное по приговору суда наказание уже отбываться не будет.

Отсрочка отбывания наказания больным наркоманией предусмотрена в ст. 82.1 УК РФ. При ней осужденный может быть освобожден как от отбывания, так и от дальнейшего отбывания наказания. В то же время самостоятельный их анализ вряд ли целесообразен. Иначе будут разорваны взаимосвязанные предписания закона.

Согласно закону отсрочка отбывания наказания больным наркоманией – это *даваемое лицу, которому поставлен соответствующий диагноз, впервые совершившему определенное преступление и изъявившему желание добровольно пройти курс лечения от наркомании, а также медико-социальную реабилитацию, разрешение не приступать к реальному отбыванию или не продолжать отбывание лишения свободы.* Данное разрешение дается «до окончания лечения и медицинской, социальной реабилитации, но не более чем на пять лет» (ч. 1 ст. 82.1 УК РФ).

Для отсрочки отбывания наказания необходимы три условия. Одно из них относится к преступлению, другое – к наказанию, а третье – к изъявленному желанию. Все они названы в ч. 1 ст. 82.1 УК РФ.

Преступление, допускающее отсрочку отбывания наказания, должно быть предусмотрено ч. 1 ст. 228, ч. 1 ст. 231 или ст. 233 УК РФ. В целях реального применения отсрочки отбывания наказания только при совершении таких преступлений в ч. 4 ст. 82.1 УК РФ сформулировано особое

последствие «установления судом факта совершения осужденным, признанным больным наркоманией, отбывание наказания которому отсрочено, преступления, не указанного в части первой настоящей статьи». В таком случае суд «отменяет отсрочку отбывания наказания, назначает наказание по правилам, предусмотренным частью пятой ст. 69 настоящего Кодекса, и направляет осужденного для отбывания наказания в место, назначенное в соответствии с приговором суда».

Причем суд вправе отменить отсрочку отбывания наказания лишь по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением осужденного. Его осуществляет уголовно-исполнительная инспекция.

Наказание, допускающее отсрочку отбывания, должно быть только в виде лишения свободы на определенный срок. Причем срок наказания роли не играет, но играет роль то, что оно осужденному назначено впервые.

Изъявленное желание, допускающую отсрочку отбывания наказания, должно включать добровольное прохождение курса (а) лечения от наркомании, а также (б) медицинской, социальной реабилитации. Для исключения голословности изъявления такого желания в ч. 2 ст. 82.1 УК РФ установлено негативное последствие его неосуществления. Им является отмена отсрочки отбывания наказания и направление осужденного для отбывания наказания в место, назначенное в соответствии с приговором суда.

Основание к отмене отсрочки отбывания наказания и направления осужденного для отбывания наказания в место, назначенное в соответствии с приговором суда, альтернативное. Оно заключается или (а) в отказе от прохождения курса лечения от наркомании, а также медицинской или социальной реабилитации, или (б) в уклонении от лечения.

Отказом от прохождения курса лечения от наркомании, а также медико-социальной реабилитации считается прямо выраженное намерение не осуществлять ранее изъявленное желание. Осужденный считается уклоняющимся

от прохождения курса лечения от наркомании, а также медико-социальной реабилитации, если он, не отказавшись от их прохождения, не посещает или самовольно покинул лечебное учреждение и (или) учреждение медико-социальной реабилитации, либо два раза не выполнил предписания лечащего врача, либо продолжает употреблять наркотические средства или психотропные вещества, систематически употреблять спиртные напитки, одурманивающие вещества, занимается бродяжничеством или попрошайничеством, либо скрылся от контроля уголовно-исполнительной инспекции и его место нахождения не установлено в течение более 30 суток.

Условия к отмене отсрочки отбывания наказания и направления осужденного для отбывания наказания в место, назначенное в соответствии с приговором суда, зависят от основания к этому. Для первого основания достаточно внесения в суд соответствующего представления органа, осуществляющего контроль за поведением осужденного. Для второго основания такового мало. Сначала указанный орган должен объявить предупреждение о недопустимости уклонения от лечения. И только после продолжения уклонения он вправе обратиться в суд.

В период отсрочки отбывания наказания осужденный, признанный больным наркоманией, может совершить новое преступление. Тогда в соответствии с ч. 5 ст. 82.1 УК РФ суд отменяет отсрочку отбывания наказания, назначает ему наказание по правилам, предусмотренным ст. 70 настоящего Кодекса, и направляет осужденного в место, назначенное в соответствии с приговором суда.

Суд «освобождает осужденного, признанного больным наркоманией, от отбывания наказания или оставшейся части наказания» не обязательно по истечении отсрочки отбывания наказания. В ч. 3 ст. 82.1 УК РФ говорится, что это делается «после прохождения курса лечения от наркомании и медико-социальной реабилитации и при наличии объективно подтвержденной ремиссии, длительность которой

после окончания лечения и медицинской, социальной реабилитации составляет не менее двух лет».

Освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда предусмотрено в ст. 83 УК РФ. Оно урегулировано очень близко освобождению от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности (ст. 78 УК РФ). Различия заключаются в следующем:

Во-первых, причина течения сроков давности – неприведение обвинительного приговора суда в исполнение. Приговор обращается к исполнению судом первой инстанции в течение 3 суток со дня его вступления в законную силу или возвращения уголовного дела из суда апелляционной или кассационной инстанции.

На оправдательный приговор ст. 83 УК РФ не распространяется. Более того, она относится исключительно к обвинительному приговору, постановленному с назначением наказания, подлежащим отбыванию осужденным. В противном случае вопрос об освобождении от отбывания наказания просто не может возникнуть.

Во-вторых, начало исчисления срока давности обвинительного приговора суда – его вступление в законную силу. Окончание же зависит от категории преступления, за которое лицо осуждено.

В-третьих, причин приостановления сроков давности две. Одна – уклонение от отбывания наказания. Причем сроки давности, истекшие к моменту уклонения от отбывания наказания, подлежат зачету. Сроки же самого уклонения зачету не подлежат.

Другая причина приостановления сроков давности – предоставление отсрочки отбывания наказания. В этом случае течение сроков давности возобновляется с момента окончания срока отсрочки отбывания наказания, за исключением случаев, предусмотренных ч. 3 и 4 ст. 82 и ч. 3 ст. 82.1 УК РФ, либо с момента отмены отсрочки отбывания наказания.

В-четвертых, последствие неприменения судом сроков давности при осуждении к смертной казни или пожизненному лишению свободы – их замена лишением свободы на определенный срок. Никаких других вариантов закон не предоставляет.

§ 4. Освобождение от дальнейшего отбывания наказания

Под освобождением от дальнейшего отбывания наказания *понимается* ***даваемое лицу, отбывающему наказание, разрешение не выполнять обязанность продолжать претерпевание лишения или ограничения прав и свобод.*** Его виды полностью или частично отражены в ст. 79, 80, 81, 82, 84, 85 и ч. 2 ст. 10 УК РФ. О последней уже говорилось.

Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания предусмотрено в ст. 79 УК РФ. На основании закона им является *даваемое лицу, отбывающему соответствующее наказание, разрешение не продолжать его отбывание при условии, что для своего исправления лицо не нуждается в полном отбывании наказания.*

Основание условно-досрочного освобождения появляется, «если судом будет признано, что для своего исправления оно не нуждается в полном отбывании назначенного судом наказания» (ч. 1 ст. 79 УК РФ). Причем «лицо, отбывающее пожизненное лишение свободы, может быть освобождено условно-досрочно, если судом будет признано, что оно не нуждается в дальнейшем отбывании этого наказания» (ч. 5 ст. 79 УК РФ).

При рассмотрении ходатайства осужденного об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания суд учитывает поведение осужденного, его отношение к учебе и труду в течение всего периода отбывания наказания, в том числе имеющиеся поощрения и взыскания, отношение осужденного к совершенному деянию и то, что осужденный частично или полностью возместил причиненный

ущерб или иным образом загладил вред, причиненный в результате преступления, а также заключение администрации исправительного учреждения о целесообразности его условно-досрочного освобождения. В отношении осужденного, страдающего расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости, и совершившего в возрасте старше 18 лет преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего 14-летнего возраста, суд также учитывает применение к осужденному принудительных мер медицинского характера, его отношение к лечению и результаты судебно-психиатрической экспертизы (ч. 4.1 ст. 79 УК РФ).

Условий условно-досрочного освобождения три. Ими являются (а) отбывание определенных видов наказания, (б) фактическое отбытие определенной части назначенного наказания и (в) возмещение вреда (полностью или частично), причиненного преступлением, в размере, определенном решением суда.

Условно-досрочное освобождение допустимо при отбывании не всех наказаний. В ч. 1 ст. 79 УК РФ названы лишь содержание в дисциплинарной воинской части, принудительные работы и лишение свободы (как на определенный срок, так и пожизненное). Перечень наказаний, допускающих условно-досрочное освобождение, исчерпывающий, закрытый. Применение ст. 79 УК РФ при отбывании других наказаний исключено.

Условно-досрочное освобождение применяется не ранее отбытия определенной части назначенного наказания. Она установлена в ч. 3 ст. 79 УК РФ в зависимости от категорий и видов преступлений, а также в связи с отменной ранее назначенного условно-досрочного освобождения от наказания.

Кроме того, в ч. 4 ст. 79 УК РФ назван минимально необходимый срок отбытия наказания для условно-досрочного освобождения. В нем сказано, что «фактически отбытый осужденным срок лишения свободы не может быть менее

шести месяцев». Для содержания в дисциплинарной воинской части и принудительных работ аналогичного решения нет, следовательно, строго действуют положения ч. 3 ст. 79 УК РФ.

Особые условия сформулированы для условно-досрочного освобождения от отбывания пожизненного лишения свободы. В ч. 5 ст. 79 УК РФ содержатся требования (а) отбытия не менее двадцати пяти лет наказания, (б) отсутствия злостных нарушений установленного порядка отбывания наказания в течение предшествующих трех лет и (в) несовершения в период отбывания наказания нового тяжкого или особо тяжкого преступления.

В целом сроки фактического отбытия наказания для условно-досрочного освобождения предопределены пятью обстоятельствами:

во-первых, категориями совершенных преступлений (п. «а»—«в» ч. 3 ст. 79 УК РФ). Чем опаснее категория, тем, как правило, продолжительнее сроки;

во-вторых, личностью условно-досрочно освобождаемого (п. «в» ч. 3). Речь идет о лице, ранее условно-досрочно освобождавшемся от отбывания наказания, если последнее отменено по основаниям, предусмотренным ч. 7;

в-третьих, видом преступления (п. «г» и «д» ч. 3). Речь идет о преступлениях против половой неприкосновенности несовершеннолетних, в том числе – не достигших 14-летнего возраста, тяжких и особо тяжких преступлениях, связанных с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, и предусмотренных ст. 205–205.5, 210 и 316;

в-четвертых, видом наказания (ч. 5 ст. 79). Речь идет о пожизненном лишении свободы.

Применение условно-досрочного освобождения подчинено нескольким правилам. Одни из них прямо описаны в законе, другие – вытекают из него.

Первое – применяется только в отношении основного наказания.

Второе – не устанавливается испытательный срок. Им по существу является неотбытая часть наказания.

Третье – лицо «может быть полностью или частично освобождено от отбывания дополнительного вида наказания» (ч. 1 ст. 79 УК РФ).

Четвертое – суд «может возложить на осужденного обязанности, предусмотренные частью пятой статьи 73 настоящего Кодекса, которые должны им исполняться в течение оставшейся не отбытой части наказания» (ч. 2 ст. 79 УК РФ).

В течение «оставшейся не отбытой части наказания» поведение лица бывает различным. Как это влияет на условно-досрочное освобождение, определяется в ч. 7 ст. 79 УК РФ.

С одной стороны, суд «может постановить об отмене условно-досрочного освобождения и исполнении оставшейся не отбытой части наказания» (п. «а» ч. 7 ст. 79 УК РФ). Для этого предусмотрены основания и условие. Оснований три: (а) нарушение общественного порядка, за которое было наложено административное взыскание, (б) злостное уклонение от исполнения обязанностей, возложенных судом, и (в) злостное уклонение от исполнения назначенных судом принудительных мер медицинского характера.

Условие одно – представление контролирующих органов. По ч. 6 ст. 79 УК РФ «контроль за поведением лица, освобожденного условно-досрочно, осуществляется уполномоченным на то специализированным государственным органом, а в отношении военнослужащих – командованием воинских частей и учреждений».

С другой стороны, суд может отменить условно-досрочное освобождение и назначить наказание по правилам совокупности приговоров. Основание к тому – совершение нового преступления. Причем отмена связана с его категорией и является факультативной (п. «б» ч. 7 ст. 79 УК РФ) или обязательной (п. «в»).

Факультативная отмена условно-досрочного освобождения зависит от обстоятельств дела. Она заключается в том, что, если «осужденный совершил преступление по не-

осторожности либо умышленное преступление небольшой или средней тяжести, вопрос об отмене либо о сохранении условно-досрочного освобождения решается судом». При сохранении условно-досрочного освобождения постановляется самостоятельный приговор. При отмене – назначается наказание по правилам ст. 70 УК РФ.

Обязательная отмена условно-досрочного освобождения не зависит от обстоятельств дела. Она заключается в том, что, если «осужденный совершил тяжкое или особо тяжкое преступление, суд назначает ему наказание по правилам, предусмотренным статьей 70 настоящего Кодекса».

Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания отражена в ст. 80 УК РФ. Согласно закону под ней понимается *даваемое лицу, отбывающему соответствующее наказание, разрешение не продолжать его отбывание с одновременным возложением обязанности отбывать наказание, содержащее меньший объем лишения или ограничения прав и свобод.*

Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания применяется к лицу «с учетом его поведения в период отбывания наказания...», что является основанием применения ч. 1 ст. 80 УК РФ. Вместе с тем и условно-досрочное освобождение от отбывания наказания также происходит с учетом поведения в период отбывания наказания.

В ч. 1 ст. 79 УК РФ говорится о применении условно-досрочного освобождения, если судом будет признано, что для своего исправления лицо «не нуждается в полном отбывании назначенного наказания». В то же время и при замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания лицо не нуждается в полном отбывании назначенного наказания.

Отличие условно-досрочного освобождения от отбывания наказания в том, что лицо для своего исправления не нуждается не только в полном отбывании назначенного наказания, но и в отбывании любого другого. При замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания си-

туация несколько иная. Лицо для своего исправления, хотя и не нуждается в полном отбывании назначенного наказания, все-таки нуждается в отбывании наказания, имеющего меньший объем лишения или ограничения прав и свобод.

Условия замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания аналогичны установленным для условно-досрочного освобождения от отбывания наказания. Речь идет об (а) отбывании определенных видов наказания, (б) фактическом отбытии определенной части назначенного наказания и (в) возмещение вреда (полностью или частично), причиненного преступлением, в размере, определенном решением суда.

Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания возможна при отбывании не всех наказаний. В ч. 1 ст. 80 УК РФ названы лишь содержание в дисциплинарной воинской части, принудительные работы и лишение свободы (с учетом ч. 2 – только на определенный срок). Характер перечня наказаний, допускающих замену неотбытой части наказания более мягким видом наказания, исчерпывающий, закрытый. Применение ст. 80 УК РФ при отбывании других наказаний не допустимо.

Для применения замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания в предусмотрено отбытие не менее одной трети, половины, двух третей, трех четвертей и четырех пятых срока лишения свободы (ч. 2 ст. 80 УК РФ). Отличия от условно-досрочного освобождения от отбывания наказания в данном случае не значительны. Отбытие двух третей срока наказания отнесено только к совершению особо тяжкого преступления, а трех четвертей – лишь к совершению преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних, а также преступлений, предусмотренных ст. 210 УК РФ.

Нельзя не заметить, что законодатель не установил, какую часть срока необходимо отбыть для применения ст. 80 УК РФ к лицу, отбывающему содержание в дисциплинарной воинской части или принудительные работы. Отсюда

допустимость замены неотбытой их части более мягким видом наказания – не более чем декларация.

Применение замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания подчинено нескольким правилам. Они прямо названы в законе или вытекают из него.

Первое – применяется лишь в отношении основного наказания.

Второе – «суд может избрать любой более мягкий вид наказания в соответствии с видами наказаний, указанными в статье 44 настоящего Кодекса, в пределах, предусмотренных настоящим Кодексом для каждого вида наказания» (ч. 3 ст. 80 УК РФ). При буквальном прочтении закона выходит, что при замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания допустимо определить любой вид наказания, расположенный в перечне ст. 44 УК РФ выше отбываемого. Между тем такое толкование неприемлемо.

Прежде всего, очевидно, что приведенные в ст. 80 УК РФ наказания нельзя заменить лишением специального воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград. Данное наказание – чисто дополнительное (ч. 3 ст. 45 УК РФ), имеющее, как отмечалось, особый режим при применении замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания.

Многие из остальных более мягких видов наказаний ограничены по субъектам назначения (ст. 47, 49–51, 53–55 УК РФ). Отсюда ими не всегда можно производить замену содержания в дисциплинарной воинской части, принудительных работ и лишения свободы.

Значит, чисто формальное следование предписаниям ч. 3 ст. 80 УК РФ исключено. Исходя из смысла закона, необходимо учитывать особенности субъектов заменяющих наказаний.

Третье – лицо «может быть полностью или частично освобождено от отбывания дополнительного вида наказания» (ч. 1 ст. 80 УК РФ).

Глава 21
АМНИСТИЯ, ПОМИЛОВАНИЕ, СУДИМОСТЬ

§ 1. Амнистия

Амнистия – это нормативный акт, которым в отношении индивидуально не определенного круга лиц, совершивших преступления, осуществляется освобождение от уголовной ответственности или наказания, в том числе – только от дополнительного, либо сокращение назначенного наказания или замену его более мягким видом наказания либо снятие судимости. Объявление амнистии относится к ведению Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации (п. «е» ст. 103 Конституции РФ).

Амнистия распространяется только на лиц, совершивших преступления до ее издания. Стало быть, речь идет о деяниях завершенных фактически оконченными или неоконченными преступлениями. В отношении некоторых из них об этом говорилось еще в постановлении 23 Пленума Верховного Суда СССР от 4 марта 1929 г. (в редакции от 14 марта 1963 г.) «Об условиях применения давности и амнистии к длящимся и продолжаемым преступлениям». В нем разъяснялось, что амнистия применяется

«к тем длящимся преступлениям, которые окончились до ее издания. К длящимся же преступлениям, продолжавшимся после издания амнистии, таковая не применяется» (п. 4);

«к продолжаемым деяниям, вполне закончившимся до издания амнистии, и не применяется, если хотя бы одно из

преступных действий, образующих продолжаемое деяние, совершено было после издания амнистии» (п. 5). Издание акта об амнистии – ее доведение до всеобщего сведения, опубликование.

Индивидуально не определенным кругом лиц, к которым применяется амнистия, является их типизированный по соответствующим признакам перечень. В акте об амнистии могут быть указаны, например, несовершеннолетние лица, лица, впервые совершившие преступления, лица, совершившие преступления по неосторожности.

Актами об амнистии допускаются: 1) освобождение от уголовной ответственности; 2) освобождение от наказания; 3) сокращение назначенного приговором суда наказания; 4) замена назначенного судом наказания более мягким видом наказания; 5) освобождение от дополнительного наказания; 6) снятие судимости. Перечень имеет исчерпывающий, закрытый характер. Другие варианты решений незаконны.

Форма актов об амнистии – постановление (ч. 2 ст. 103 Конституции РФ). Его применение – деятельность органов, которые взаимодействуют с лицами, указанными в акте об амнистии.

§ 2. Помилование

Помилование – это акт, которым в отношении индивидуально определенного лица, осужденного за преступление, производится освобождение от дальнейшего отбывания наказания либо сокращение назначенного наказания или замена его более мягким видом наказания, либо снятие судимости. Помилование осуществляет Президент Российской Федерации (п. «в» ст. 89 Конституции РФ).

Помиловано может быть только уже осужденное и отбывающее либо отбывшее наказание лицо. Индивидуально определенное лицо – конкретно указанный в акте помилования человек.

«Каждый осужденный за преступление имеет ...право просить о помиловании» (ч. 3 ст. 50 Конституции РФ). Надо иметь в виду, что в Российской Федерации оно применяется:

а) в отношении лиц, осужденных судами в Российской Федерации к наказаниям, предусмотренным уголовным законом, и отбывающих наказание на территории Российской Федерации;

б) в отношении лиц, осужденных судами иностранного государства, отбывающих наказание на территории Российской Федерации в соответствии с международными договорами Российской Федерации;

в) в отношении лиц, отбывших назначенное судами наказание и имеющих неснятую судимость.

Напротив, помилование, как правило, не применяется в отношении осужденных:

а) совершивших умышленное преступление в период назначенного судами испытательного срока условного осуждения;

б) злостно нарушающих установленный порядок отбывания наказания;

в) ранее освобождавшихся от отбывания наказания условно-досрочно;

г) ранее освобождавшихся от отбывания наказания по амнистии;

д) ранее освобождавшихся от отбывания наказания актом помилования;

е) которым ранее производилась замена назначенного судами наказания более мягким наказанием.

При рассмотрении ходатайства о помиловании принимаются во внимание:

а) характер и степень общественной опасности совершенного преступления;

б) поведение осужденного во время отбывания или исполнения наказания;

в) срок отбытого (исполненного) наказания;

г) совершение осужденным преступления в период назначенного судом испытательного срока условного осуждения;

д) применение ранее в отношении осужденного акта амнистии, помилования или условно-досрочного освобождения от наказания;

е) возмещение материального ущерба, причиненного преступлением;

ж) данные о личности осужденного: состояние здоровья, количество судимостей, семейное положение, возраст;

з) другие обстоятельства.

В помилование входит: 1) освобождение от дальнейшего отбывания наказания; 2) сокращение назначенного наказания; 3) замена назначенного наказания более мягким видом наказания; 4) снятие судимости (ч. 2 ст. 85 УК РФ). Данный перечень имеет исчерпывающий, закрытый характер. Принятие других решений незаконно.

Форма актов о помиловании – указ (ч. 1 ст. 90 Конституции РФ). Его применение – деятельность органа, который взаимодействует с лицом, названным в акте о помиловании.

§ 3. Понятие судимости

Судимость регулируется в ст. 86 УК РФ. Однако в последней определения не дается.

При этом законодательных подсказок вполне достаточно.

В ч. 1 ст. 86 УК РФ предусмотрено, что «лицо, осужденное за совершение преступления, считается судимым со дня вступления обвинительного приговора суда в законную силу до момента погашения или снятия судимости». О вступлении обвинительного приговора суда в законную силу уже говорилось, а на основании ч. 3–5 названной статьи судимость погашается или снимается по истечении либо испытательного срока при условном осуждении, либо соответствующего срока после отбытия или исполнения наказания в остальных случаях.

Получается, что судимыми бывают лишь лица, которые осуждены за совершение преступления и которым назначено наказание. Причем главную роль играет именно последнее, ибо в ч. 2 ст. 86 УК РФ зафиксировано, что «лицо, освобожденное от наказания, считается несудимым», хотя

осуждение за совершение преступления при этом, как ранее отмечалось, по общему правилу происходит. Тем самым одним из признаков судимости следует считать *подверженность наказанию*.

Законодатель ввел в Уголовный кодекс судимость не бесцельно. В абстрактном виде пояснение дано в ч. 1 ст. 86 УК РФ. На ее основании «судимость в соответствии с настоящим Кодексом учитывается при рецидиве преступлений, назначении наказания и влечет за собой иные правовые последствия в случаях и в порядке, которые установлены федеральными законами». Конкретно же судимость в уголовном праве способна привести к следующему:

во-первых, к исключению возможности освобождения от уголовной ответственности (ст. 75, 76, 76.1 и 76.2 УК РФ применимы только к лицам, совершившим соответствующие преступления впервые);

во-вторых, к исключению возможности освобождения от наказания (ст. 80.1 подлежит применению лишь к лицам, совершившим соответствующие преступления впервые);

в-третьих, к повышению наказания в пределах санкции соответствующей статьи Особенной части уголовного законодательства (в связи с наличием рецидива преступлений – п. «а» ч. 1 ст. 63 и ст. 68);

в-четвертых, к повышению верхнего предела наказания, установленного в санкции соответствующей статьи Особенной части уголовного законодательства (в ст. 70 отражено, что при совершении нового преступления до отбытия наказания за предыдущее лишение свободы может быть назначено на срок до тридцати лет, а остальные наказания не могут превышать максимального срока или размера, предусмотренного для них Общей частью);

в-пятых, к применению более строгого вида исправительного учреждения при назначении лишения свободы (в соответствии со ст. 58 женщинам при рецидиве преступлений определяется исправительная колония общего режима, мужчинам при рецидиве и опасном рецидиве –

строгого, при особо опасном рецидиве – особого или на часть срока тюрьма).

В приведенных предписаниях, с одной стороны, недвусмысленно подчеркнута роль судимости в уголовном праве. Она влияет на *усиление уголовной ответственности*. Это еще один признак судимости. Поскольку иные правовые последствия не отражены в уголовном законодательстве, они безразличны для понимания судимости.

С другой стороны, из тех же предписаний вытекает, что усиление уголовной ответственности возможно только при совершении нового преступления. Отсюда до его совершения судимость никакого уголовно-правового значения не имеет. Выходит, что для уголовного права она представляет собой не что иное, как *состояние подверженности наказанию*. Это последний признак судимости.

Итак, признаки ***судимости*** выявлены и позволяют сформулировать ее определение. Под ней понимается ***уголовно-правовое состояние лица, характеризующееся подверженностью наказанию и влекущее усиление уголовной ответственности при совершении нового преступления***.

Если исходить из буквы ч. 2 ст. 86 УК РФ, то любые лица, освобожденные от наказания, считаются несудимыми. В то же время в ч. 4 ст. 86 УК РФ говорится об исчислении сроков судимости при досрочном освобождении от отбывания наказания и замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания. Они же включены в главу 12 УК РФ, которая называется «Освобождение от наказания».

Таким образом, системный подход приводит к выводу о необходимости ограничительного толкования ч. 2 ст. 86 УК РФ. В ней идет речь лишь о тех видах освобождения от наказания, при применении которых наказание не отбывается.

§ 4. Погашение и снятие судимости

В ч. 3 и 4 ст. 86 УК РФ предусмотрено погашение судимости, а в ч. 5 – ее снятие. Общее для них отражено в ч. 6 ст. 86 УК РФ. В соответствии с ней «погашение или

снятие судимости аннулирует все правовые последствия, связанные с судимостью».

Говоря об аннулировании всех правовых последствий судимости, законодатель неоправданно замахнулся на сферу действия иных отраслей права. В них же нередко предписывается обратное. Погашенные или снятые судимости в регулятивных отраслях права подчас признаются препятствием к занятию определенных должностей или определенными видами деятельности (например, судьи, прокурора, следователя, дознавателя). Следовательно, ч. 6 ст. 86 УК РФ необходимо толковать ограничительно, имея в виду лишь уголовно-правовые последствия.

Различия погашения и снятия судимости очевидны. Для погашения судимости достаточно истечения определенного срока. Для снятия судимости такового мало. Необходимо еще соответствующее решение суда.

Стало быть, ***погашение судимости – это автоматическое аннулирование ее уголовно-правовых последствий. Снятие судимости – это аннулирование ее уголовно-правовых последствий по решению суда.***

Сроки погашения судимости различны. На их влияют три фактора: а) условность или реальность наказания (для п. «а» и остальных), б) вид назначенного наказания (для п. «б» и п. «в»–«д») и в) категория совершенного преступления (п. «в»–«д»).

Снятие судимости происходит (а) судом (б) до истечения срока погашения судимости (в) по ходатайству осужденного, (г) при его безупречном поведении после отбытия наказания и (д) возмещении вреда, причиненного преступлением. Перечень, с одной стороны, исчерпывающий, закрытый, а с другой – подлежащий применению только в целом.

Безупречное поведение предполагает соблюдение как законов и иных нормативных актов, так и норм нравственности. Какой период должно вести себя лицо безупречно, в ч. 5 ст. 86 УК РФ не сказано.

Между тем для отмены условного осуждения и снятия судимости ч. 1 ст. 74 УК РФ требует истечения не менее

половины испытательного срока. Наверное, для самостоятельного снятия судимости необходимо истечение не менее половины срока ее погашения.

Положения ч. 1 ст. 74 УК РФ свидетельствуют о том, что снятие судимости происходит не только в случаях предусмотренных ч. 5 ст. 86. Необходимо указать еще на снятие судимости в связи с отсрочкой отбывания наказания, по амнистии и помилованию (ч. 3 и 4 ст. 82, ч. 2 ст. 84 и 85 УК РФ).

Погашение и снятие судимости осуществляется прежде всего для аннулирования возникающих в связи с ее наличием уголовно-правовых последствий. Дело в том, что возможность усиления уголовной ответственности при совершении нового преступления не должна вечно дамокловым мечом висеть над лицом, ранее совершившем преступление. Более или менее значительный срок разрывает взаимосвязь разновременно происшедших деяний. И тогда первое преступление следует признать несуществовавшим, юридически ничтожным.

Аннулирование уголовно-правовых последствий судимости влечет исключение возможности усиления уголовной ответственности при совершении нового преступления. Как сказано в п. «в» ч. 4 ст. 18 УК РФ, «судимости, снятые или погашенные в порядке, предусмотренном статьей 86 настоящего Кодекса...», не учитываются при признании рецидива преступлений. Конечно, это всего лишь один вариант значения погашения или снятия судимости.

§ 5. Исчисление сроков судимости

Необходимость особого исчисления срока судимости возникает тогда, когда осужденному наказание назначается к отбытию или исполнению, и он приступает к этому. Причем под наказанием подразумевается все наказание, т.е. не только основное, но и, если назначено, дополнительное.

Различается два варианта исчисления сроков судимости. Один применяется к ситуации, когда назначенное наказание отбывается или исполняется полностью, другой – частично.

В п. «б»—«д» ч. 3 ст. 86 УК РФ регулируется исчисление сроков судимости, если назначенное наказание отбывается или исполняется полностью. При этом п. «б» относится к более мягким видам наказания, чем лишение свободы на определенный срок, п. «в» и «г» – к лишению свободы на определенный срок, а п. «д» – к любым наказаниям (разумеется, за исключением пожизненного лишения свободы и смертной казни).

В ч. 4 ст. 86 УК РФ регулируется исчисление сроков судимости, если назначенное наказание отбывается или исполняется частично. Это происходит в двух случаях: (а) при досрочном освобождении от отбывания наказания и (б) при замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания. Решение дается единообразное. В обоих случаях нужно учитывать два обстоятельства.

Во-первых, при исчислении срока судимости следует исходить «из фактически отбытого срока наказания». Говоря иначе, неотбытый срок наказания не должен приниматься во внимание.

Во-вторых, само исчисление срока судимости должно происходить с момента освобождения от отбывания основного и дополнительного видов наказаний. Последнее, конечно, подлежит учету, если было назначено и отбывалось или исполнялось.

Досрочным освобождением от отбывания наказания охватывается прежде всего (а) условно-досрочное освобождение от отбывания наказания (ст. 79 УК РФ). Кроме того, данным досрочным освобождение являются (б) освобождение от дальнейшего отбывания наказания по болезни (ст. 81 УК РФ), (в) сокращение наказания или освобождение от дополнительного наказания в порядке амнистии (ст. 84), (г) освобождение от дальнейшего отбывания наказания или его сокращение в порядке помилования (ст. 85) и (д) сокращение назначенного наказания в связи с введением в действие нового закона, смягчающего наказание (ч. 2 ст. 10).

Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания не сводится только к той, которая (а) специально

отражена в ст. 80 УК РФ. К ней также относится та, которая применяется (б) в отношении военнослужащих (ст. 81 УК РФ), (в) при достижении ребенком четырнадцатилетнего возраста (ст. 82), (г) по амнистии (ст. 8), (д) в порядке помилования (ст. 85) и (е) при изменении вида наказания в связи с введением в действие нового закона, смягчающего наказание (ч. 2 ст. 10).

Однако в уголовном законодательстве установлена и другая замена наказания – более строгим видом наказания. Причем не редко речь идет о замене наказания, отраженного в п. «б» ч. 3 ст. 86 УК РФ, на наказание, названное в п. «в» или «г». Таковое может произойти при злостном уклонении от уплаты штрафа и всегда происходит при злостном уклонении от отбывания обязательных, исправительных и принудительных работ и ограничения свободы (ч. 5 ст. 46, ч. 3 ст. 49, ч. 4 ст. 50, ч. 5 ст. 53 и ч. 6 ст. 53.1 УК РФ).

При решении вопроса, какой пункт ч. 3 ст. 86 УК РФ подлежит применению при исчислении срока судимости в обозначенных ситуациях, следует исходить из назначенного наказания. Замена его более строгим видом наказания на исчисление срока судимости влияния не оказывает, она в рассматриваемом плане юридически ничтожна.

Дело в том, что за злостное уклонение от отбывания приведенных ранее наказаний не предусмотрена ответственность в Особенной части Уголовного кодекса, как, скажем, за побег из места лишения свободы или уклонение от отбывания ограничения свободы (в качестве дополнительного наказания) и лишения свободы (ст. 313 и 314 УК РФ). Поэтому наказание не назначается, а заменяется. Сроки же исчисления судимости зависят именно от наказания, к которому лицо осуждалось (п. «б»–«д» ч. 3 ст. 86 УК РФ).

В ст. 86 УК РФ не установлено особых правил исчисления сроков судимости при совершении нескольких преступлений. Отсюда по каждому из них судимость течет самостоятельно.

Глава 22
УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

§ 1. Особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних

По ч. 1 ст. 87 УК РФ «несовершеннолетними признаются лица, которым ко времени совершения преступления исполнилось четырнадцать, но не исполнилось восемнадцати лет». Однако данное предписание не означает, что раздел V и глава 14 УК РФ адресованы лишь лицам в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет.

В ст. 93 УК РФ говорится о применении условно-досрочного освобождения от отбывания наказания «к лицам, совершившим преступление в несовершеннолетнем возрасте». В ст. 95 УК РФ сказано о сроках погашения судимости «для лиц, совершивших преступления до достижения возраста восемнадцати лет». Таким образом, в приведенных случаях важно только то, что лицо совершило преступление, будучи несовершеннолетним. Возраст же на момент условно-досрочного освобождения от отбывания наказания или погашения судимости роли не играет.

Более того, в ст. 96 УК РФ прямо предусмотрено применение положений главы 14 «к лицам в возрасте от восемнадцати до двадцати лет». Это может делаться в ис-

ключительных случаях (с учетом характера совершенного деяния и личности), но кроме помещения в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа и воспитательную колонию.

Общее решение об особенностях уголовной ответственности несовершеннолетних представлено в ч. 2 ст. 87 УК РФ. В соответствии с ней «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».

Особенности **наказания** несовершеннолетних проявляются в двух моментах. Во-первых, на основании ч. 1 ст. 88 УК РФ им назначается лишь шесть видов наказаний:

«а) штраф;

б) лишение права заниматься определенной деятельностью;

в) обязательные работы;

г) исправительные работы;

д) ограничение свободы;

е) лишение свободы на определенный срок».

Во-вторых, приведенные виды наказаний имеют специфику в применении к несовершеннолетним. Ей посвящены ч. 2–6.1 ст. 88 УК РФ.

Специфика *штрафа* для несовершеннолетних отражена в ч. 2 ст. 88 УК РФ. Главный ее показатель – пределы назначения. Несовершеннолетнему штраф назначается в размере от 1 тыс. до 50 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода несовершеннолетнего осужденного за период от двух недель до шести месяцев.

Штраф назначается «как при наличии у несовершеннолетнего осужденного самостоятельного заработка или имущества, на которое может быть обращено взыскание, так и при отсутствии таковых». В силу этого «штраф, назначенный несовершеннолетнему осужденному, по решению

суда может взыскиваться с его родителей или иных законных представителей с их согласия».

Специфика *лишения права заниматься определенной деятельностью* несовершеннолетних в законе не прямо отражена. Правда, бросается в глаза исключение из арсенала, предусмотренного ст. 47 УК РФ, лишения права занимать определенные должности. Оно и понятно в силу ограниченности разрешенной сферы деятельности несовершеннолетних.

Специфика *обязательных работ* для несовершеннолетних отражена в ч. 3 ст. 88 УК РФ. В законе сказано, что они (а) назначаются на срок от сорока до ста шестидесяти часов, (б) заключаются в выполнении работ, посильных для несовершеннолетнего, (в) исполняются им в свободное от учебы или основной работы время, а (г) продолжительность исполнения данного вида наказания лицами в возрасте до пятнадцати лет не может превышать двух часов в день, а лицами в возрасте от пятнадцати до шестнадцати лет – трех часов в день.

Специфика *исправительных работ* для несовершеннолетних отражена в ч. 4 ст. 88 УК РФ. Она заключается в назначении наказания «на срок до одного года».

Специфика *ограничения свободы несовершеннолетних* отражена в ч. 5 ст. 88 УК РФ. В законе установлено, что оно назначается (а) в виде основного наказания (б) на срок от двух месяцев до двух лет.

Специфика лишения свободы несовершеннолетних отражена в ч. 6 и 6.1 ст. 88 УК РФ. Она проявляется в четырех обстоятельствах.

Во-первых, в круге лиц. Лишение 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».

Во-вторых, в виде исправительной колонии. Несовершеннолетними лишение свободы «отбывается в воспита-

тельных колониях». При этом речь идет о лицах, не достигших восемнадцати лет на момент назначения наказания.

В-третьих, в минимальном пределе. «При назначении несовершеннолетнему осужденному наказания в виде лишения свободы за совершение тяжкого либо особо тяжкого преступления низший предел наказания, предусмотренный соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса, сокращается наполовину».

В-четвертых, в максимальном пределе. «Наказание в виде лишения свободы назначается несовершеннолетним осужденным, совершившим преступления в возрасте до шестнадцати лет, на срок не свыше шести лет». Тем же несовершеннолетним, совершившим «особо тяжкие преступления, а также остальным несовершеннолетним осужденным наказание назначается на срок не свыше десяти лет». При этом имеется в виду совершение и одного, и нескольких преступлений.

Особенности **назначения наказания** несовершеннолетнему урегулированы в ст. 89 УК РФ. Они характеризуются двумя чертами.

В ч. 1 говорится, что «при назначении наказания несовершеннолетнему кроме обстоятельств, предусмотренных статьей 60 настоящего Кодекса, учитываются условия его жизни и воспитания, уровень психического развития, иные особенности личности, а также влияние на него старших по возрасту лиц». По смыслу закона речь идет о принятии во внимание обстоятельств, оказавших на несовершеннолетнего неблагоприятное (отрицательное, негативное) воздействие (плохие условия проживания, отсутствие заботы со стороны родителей, насильственные методы воспитания, отставание в психическом развитии, криминальное окружение и т.п.), уменьшающих наказание.

В ч. 2 сказано, что «несовершеннолетний возраст как смягчающее обстоятельство учитывается в совокупности с другими смягчающими и отягчающими обстоятельствами». Его принятие во внимание не исключено и в тех случа-

ях, когда данный возраст является основанием для ограничения максимального предела наказания в соответствии со ст. 88 УК РФ. Дело в том, что законодатель в ней установил лишь минимальный размер принятия во внимание данного обстоятельства в отношении всех несовершеннолетних.

Вместе с тем несовершеннолетним является и тот, кто едва вступил в соответствующий возраст, и тот, кто чуть не переступил его. Между ними в психофизиологическом развитии целая пропасть. Учет же конкретного проявления смягчающего обстоятельства, т.е. в данном случае определенного возраста несовершеннолетнего, никто не запрещал.

К назначению наказания несовершеннолетним примыкает предписание, изложенное в ч. 7 ст. 88 УК РФ. В соответствии с ним «суд может дать указание органу, исполняющему наказание, об учете при обращении с несовершеннолетним осужденным определенных особенностей его личности». Речь идет об уровне интеллектуального и физического развития, склонности к употреблению спиртных напитков, наркотических средств, наличии психических расстройств или соматических заболеваний, подверженности чужому влиянию, способностях или склонностях, желании приобрести определенную профессию, увлечениях.

§ 2. Особенности освобождения от уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних

В ст. 90 УК РФ регламентируется **освобождение от уголовной ответственности несовершеннолетних** с применением принудительных мер воспитательного воздействия. В соответствии с ч. 1 освобождение происходит при наличии двух условий и одного основания.

Условиями освобождения от уголовной ответственности названы (а) несовершеннолетний возраст лица и (б) совершение им преступления ($б^1$) небольшой или ($б^2$) средней тяжести. Такие преступления предусмотрены ч. 2 и 3 ст. 15 УК РФ.

Основанием освобождения является вывод суда, что исправление может быть достигнуто путем применения принудительных мер воспитательного воздействия. Они приведены в ч. 2 ст. 90 УК РФ исчерпывающим, закрытым образом. Их содержание описано в ст. 91 УК РФ.

Предупреждение имеет разъяснительную природу. В результате несовершеннолетнему должны стать понятными два фактора:

во-первых, вред, причиненный его деянием. Причем под вредом имеются в виду как общественно опасные последствия, так и любой другой вред от деяния (моральные страдания людей и т.п.);

во-вторых, последствия повторения совершения преступлений, предусмотренные в уголовном законе. Разумеется, упор должен быть сделан на возможность назначения реального наказания.

Передача под надзор состоит в возложении двух обязанностей:

а) по воспитательному воздействию на несовершеннолетнего. Она означает необходимость развивать его духовно и физически, давая ему образование и обучая правилам поведения;

б) по контролю за поведением несовершеннолетнего. Она предполагает проверку соблюдения правил поведения, наблюдение за этим.

Передача под надзор возможна только родителям, лицам, их заменяющим (усыновителям, лицам, у которых несовершеннолетний находится на иждивении, и т.п.), и специализированному государственному органу. Последним является комиссия по делам несовершеннолетних и защите их прав.

Возложение обязанности загладить причиненный вред заключается в поручении либо возместить причиненный вред своими средствами, либо устранить его своими силами, либо принести извинения потерпевшему. Обязанность возместить причиненный вред своими средствами возлагается

с учетом материального положения несовершеннолетнего, т.е. того, имеются ли у него и в каком объеме деньги или иное имущество. Обязанность устранить причиненный вред своими силами возлагается с учетом наличия у несовершеннолетнего соответствующих трудовых навыков, т.е. умений выполнять определенную работу. Обязанность принести извинения потерпевшему возлагается, когда последний согласен на это.

Ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего серьезно сужает свободу времяпрепровождения и ставит его под надзор специализированного государственного органа. Запрет посещения определенных мест может распространяться на бары, рестораны, кафе. Запрет использования определенных форм досуга, кроме связанных с управлением транспортным средством, включает занятия спортом, например, боевым, посещение спортивных или иных зрелищных мероприятий. Ограничение пребывания вне дома после определенного времени суток относится к вечернему и ночному времени. Ограничение выезда в другие местности без разрешения специализированного государственного органа включает отъезд в другие районы, города, области, страны в зависимости от цели поездки. Если несовершеннолетний ранее учился, но по каким-то причинам прекратил обучение, ему может быть предъявлено требование возвратиться в образовательную организацию с помощью специализированного государственного органа. Если несовершеннолетний не работает, то ему может быть предъявлено требование трудоустроиться с помощью специализированного государственного органа.

Перечень мер ограничения досуга и особых требований к поведению несовершеннолетнего неисчерпывающий, открытый. Тем самым допустимо применять и другие ограничения и требования. К их числу можно отнести те, которые являются обязанностями, возлагаемыми при условном осуждении (ч. 5 ст. 73 УК РФ).

В ч. 3 ст. 90 УК РФ оговорено, что «несовершеннолетнему может быть назначено одновременно несколько принудительных мер воспитательного воздействия». Важно лишь, чтобы принудительная мера воспитательного воздействия не трансформировалась в ограничение свободы как меру наказания (ст. 53 УК РФ).

В отношении двух принудительных мер воспитательного воздействия в ч. 3 ст. 90 УК РФ назван срок их применения. Это касается мер, «предусмотренных пунктами "б" и "г" части второй настоящей статьи». Его продолжительность – «от одного месяца до двух лет при совершении преступления небольшой тяжести и от шести месяцев до трех лет – при совершении преступления средней тяжести». Причем действие обоих мер прекращается по достижении несовершеннолетним восемнадцатилетнего возраста.

Неисполнение несовершеннолетним принудительных мер воспитательного воздействия влечет для него неблагоприятные последствия. В ч. 4 ст. 90 УК РФ зафиксировано, что «в случае систематического неисполнения несовершеннолетним принудительной меры воспитательного воздействия эта мера по представлению специализированного государственного органа отменяется и материалы направляются для привлечения несовершеннолетнего к уголовной ответственности». Данное последствие превращает освобождение несовершеннолетних от уголовной ответственности в условную меру.

Под систематическим неисполнением несовершеннолетним принудительной меры воспитательного воздействия следует понимать неоднократные (более двух раз) нарушения в течение назначенного судом срока применения принудительной меры воспитательного воздействия (например, ограничения досуга, установления особых требований к его поведению), которые были зарегистрированы в установленном порядке специализированным органом, осуществляющим контроль за поведением подростка». В то же время, если несовершеннолетнему назначено одновременно не-

сколько принудительных мер воспитательного воздействия (ч. 3 ст. 90 УК РФ) и в течение определенного срока он допустил единичные нарушения (не более двух раз по каждой из них), такие нарушения не могут быть признаны систематическими, дающими основание для применения судом положений ч. 4 ст. 90 УК РФ об отмене принудительных мер воспитательного воздействия.

Законодатель совместно решил вопрос об особенностях **освобождения от уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних в связи с истечением сроков давности**. В ст. 94 УК РФ отражено, что «сроки давности, предусмотренные статьями 78 и 83 настоящего Кодекса, при освобождении несовершеннолетних от уголовной ответственности или от отбывания наказания сокращаются наполовину».

В ст. 90 УК РФ регламентируется **освобождение от наказания несовершеннолетних** с применением принудительных мер воспитательного воздействия. Оно двух видов.

В ч. 1 ст. 92 УК РФ говорится, что «несовершеннолетний, осужденный за совершение преступления небольшой или средней тяжести, может быть освобожден судом от наказания с применением принудительных мер воспитательного воздействия, предусмотренных частью второй статьи 90 настоящего Кодекса». Речь идет о тех несовершеннолетних, которых было не целесообразно освобождать от уголовной ответственности с их применением, но и наказанию подвергать тоже не целесообразно.

В ч. 2 ст. 92 УК РФ сказано, что «несовершеннолетний, осужденный к лишению свободы за совершение преступления средней тяжести, а также тяжкого преступления, может быть освобожден судом от наказания и помещен в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа». Одновременно в ч. 5 ст. 92 УК РФ приведен перечень преступлений, при совершении которых несовершеннолетние освобождению от наказания в порядке, установленном ее ч. 2, не подлежат.

Помещение в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа применяется как принудительная

мера воспитательного воздействия в целях исправления несовершеннолетнего, нуждающегося в особых условиях воспитания, обучения и требующего специального педагогического подхода. Причем в указанное учреждение несовершеннолетний может помещаться до достижения им возраста восемнадцати лет, но не более чем на три года.

Срок пребывания несовершеннолетнего в специальном учебно-воспитательном учреждении устанавливается судом, но законом допускается его изменение двояким образом:

с одной стороны, он может быть сокращен. Согласно ч. 3 ст. 92 УК РФ «пребывание несовершеннолетнего в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа прекращается до истечения срока, установленного судом, если судом будет признано, что несовершеннолетний не нуждается более в применении данной меры, либо если у него выявлено заболевание, препятствующее его содержанию и обучению в указанном учреждении»;

с другой стороны, он может быть продлен. На основании ч. 4 ст. 92 УК РФ это правомерно в двух случаях: 1) «суд вправе... продлить срок пребывания несовершеннолетнего в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа по истечении срока, установленного судом, в случае, если судом будет признано, что несовершеннолетний нуждается в дальнейшем применении данной меры»; 2) «в случае необходимости завершения освоения несовершеннолетним соответствующих образовательных программ или завершения профессиональной подготовки продление срока пребывания его в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа допускается только по ходатайству несовершеннолетнего».

Законодатель не забыл и о механизме защиты от уклонения от пребывания в специальном учебно-воспитательном учреждении. В соответствии с той же ч. 4 ст. 92 УК РФ «суд вправе восстановить срок пребывания несовершеннолетнего в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа, пропущенный в результате уклонения его

от пребывания в указанном учреждении». Причем как в данном случае, так и при продлении срока «общий срок пребывания несовершеннолетнего в указанном учреждении не может превышать трех лет».

Особенности применения к несовершеннолетним **условного осуждения** представлены в ч. 6.2 ст. 88 УК РФ. В законе сказано, что «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 исполнение определенных обязанностей, предусмотренных частью пятой статьи 73 настоящего Кодекса». Стало быть, по смыслу закона испытательный срок по каждому из приговоров должен исчисляться самостоятельно в пределах постановленных и исполняемых самостоятельно приговоров, а в новом приговоре необходимо возложение обязанностей, ранее не исполнявшихся несовершеннолетним.

Особенности **условно-досрочного освобождения от отбывания наказания** отражены в ст. 93 УК РФ. В соответствии с ней условно-досрочное освобождение «может быть применено к лицам, совершившим преступление в несовершеннолетнем возрасте, осужденным к лишению свободы, после фактического отбытия:

а) не менее одной трети срока наказания, назначенного судом за преступление небольшой или средней тяжести либо за тяжкое преступление;

в) не менее двух третей срока наказания, назначенного судом за особо тяжкое преступление».

При этом реально уменьшены сроки фактического отбытия наказания для условно-досрочного освобождения от него только за тяжкое преступление (ст. 79 УК РФ).

Особенности **погашения судимости** даны в ст. 95 УК РФ. В ней говорится, что «для лиц, совершивших преступления

до достижения возраста восемнадцати лет, сроки погашения судимости, предусмотренные частью 3 статьи 86 настоящего Кодекса, сокращаются и соответственно равны:

а) шести месяцам после отбытия или исполнения наказания более мягкого, чем лишение свободы;

б) одному году после отбытия лишения свободы за преступление небольшой или средней тяжести;

в) трем годам после отбытия лишения свободы за тяжкое или особо тяжкое преступление».

Глава 23
ИНЫЕ МЕРЫ УГОЛОВНО-ПРАВОВОГО ХАРАКТЕРА

§ 1. Понятие мер уголовно-правового характера

В ч. 2 ст. 2 УК РФ предусмотрено, что Уголовный кодекс «устанавливает виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера за совершение преступлений». Из приведенного вытекает, что Уголовный кодекс за совершение преступлений устанавливает не что иное, как меры уголовно-правового характера. Их образуют виды наказания и иные меры, установленные в Уголовном кодексе.

Из ч. 2 ст. 2 УК РФ ясно, что вынесенное в наименование раздела VI УК РФ словосочетание «иные меры уголовно-правового характера» не имеет самостоятельного понятийного статуса. Иные меры наряду с видами наказаний являются показателями объема понятия мер уголовно-правового характера.

Наказание – мера государственного принуждения (ч. 1 ст. 43 УК РФ). Отсюда в уголовном праве при уяснении мер уголовно-правового характера нужно исходить из понимания меры как средства осуществления чего-нибудь. «Чем-нибудь» являются задачи уголовного законодательства (ч. 1 ст. 2 УК РФ). Причем средства их осуществления могут быть непосредственными и отдаленными.

Раздел VI УК РФ в числе иных мер уголовно-правового характера содержит принудительные меры медицинского характера, конфискацию имущества и судебный штраф. Кроме последних, в уголовном законодательстве присутствуют такие меры уголовно-правового характера как (а) освобождение от уголовной ответственности, (б) освобождение от наказания и (в) судимость.

Наряду с наказанием, освобождение от уголовной ответственности и наказания – глобальные меры уголовно-правового характера. Они включают в себя частные меры. Последними выступают обязанности, возлагаемые на условно осужденного и условно-досрочно освобожденного, принудительные меры воспитательного воздействия, применяемые к несовершеннолетним и судебный штраф.

В ч. 1 ст. 3 УК РФ наказание в виде наказуемости законодатель отнес к уголовно-правовым последствиям совершения деяния, предусмотренного уголовным законом. Помимо нее и преступности деяния, в ч. 1 ст. 3 УК РФ указано на иные уголовно-правовые последствия. К таковым относятся также освобождение от уголовной ответственности и наказания, судимость, принудительные меры медицинского характера и конфискация имущества.

Отсюда под ***мерами уголовно-правового характера*** *вполне допустимо понимать* ***уголовно-правовые последствия совершения деяния, предусмотренного уголовным законом.*** Поскольку большинство из данных мер было рассмотрено ранее, остается обратиться лишь к тем из них, которые прямо названы иными и урегулированы в разделе VI УК РФ. Речь идет о принудительных мерах медицинского характера, конфискации имущества и судебном штрафе.

§ 2. Принудительные меры медицинского характера

Принудительные меры медицинского характера регулируются в главе 15 УК РФ. Это *меры лечения, применяемые*

против воли лиц, психическое расстройство которых связано с возможностью причинения иного существенного вреда либо с опасностью для себя или других лиц, и направленные на излечение или улучшение психического состояния, а также предупреждение совершения новых деяний, предусмотренных статьями Особенной части Уголовного кодекса.

Принудительные меры медицинского характера имеют ограниченную сферу действия. В соответствии с ч. 1 ст. 97 УК РФ они «могут быть назначены судом лицам:

а) совершившим деяния, предусмотренные статьями Особенной части настоящего Кодекса, в состоянии невменяемости;

б) у которых после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение или исполнение наказания;

в) совершившим преступление и страдающим психическими расстройствами, не исключающими вменяемости;

...д) совершившим в возрасте старше восемнадцати лет преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, и страдающим расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости». Приведенный перечень является исчерпывающим, закрытым. Определение принудительных мер медицинского характера каким-либо другим лицам исключается.

Более того, принудительные меры медицинского характера применяются не ко всем названным выше лицам. Согласно ч. 2 ст. 97 УК РФ они «назначаются только в случаях, когда психические расстройства связаны с возможностью причинения этими лицами иного существенного вреда либо с опасностью для себя или других лиц».

Напротив, в соответствии с ч. 4 ст. 97 УК РФ «в отношении лиц, указанных в пунктах «а»—«в» части первой настоящей статьи и не представляющих опасности по своему психическому состоянию, суд может передать необходимые материалы в федеральный орган исполнительной власти

в сфере здравоохранения или орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации в сфере здравоохранения для решения вопроса о лечении указанных лиц в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь, или направлении указанных лиц в стационарные учреждения социального обслуживания для лиц, страдающих психическими расстройствами, в порядке, установленном законодательством в сфере охраны здоровья». Причем это обычное лечение без применения принудительных мер медицинского характера.

В ч. 2 ст. 97 УК РФ под «возможностью причинения этими лицами иного существенного вреда» и «опасностью для себя или других лиц» понимается способность совершения новых деяний, предусмотренных статьями Особенной части уголовного законодательства, или аналогичных деяний против себя.

В ч. 3 ст. 97 УК РФ зафиксировано, что «порядок исполнения принудительных мер медицинского характера определяется уголовно-исполнительным законодательством Российской Федерации и иными федеральными законами». Неуголовно-правовая природа приведенного предписания вполне очевидна.

На основании ст. 98 УК РФ «целями применения принудительных мер медицинского характера являются излечение лиц, указанных в части первой статьи 97 настоящего Кодекса, или улучшение их психического состояния, а также предупреждение совершения ими новых деяний, предусмотренных статьями Особенной части настоящего Кодекса». Применительно к улучшению психического состояния соответствующих лиц, скорее всего, имеется в виду отпадение возможности причинения ими иного существенного вреда и (или) опасности для себя или других лиц.

Уголовный закон предусматривает несколько видов принудительных мер медицинского характера. Они названы в ч. 1 ст. 99 УК РФ и приведены исчерпывающим, закрытым образом. Каких-либо других нет.

В сущности, принудительных мер медицинского характера две: (а) принудительное наблюдение и лечение у врача-психиатра в амбулаторных условиях и (б) принудительное лечение в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях. При этом последняя мера имеет три разновидности: ($б^1$) принудительное лечение в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, общего типа, ($б^2$) принудительное лечение в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, специализированного типа, и ($б^3$) принудительное лечение в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, специализированного типа с интенсивным наблюдением.

Применение *принудительного наблюдения и лечения у врача-психиатра в амбулаторных* условиях регулируется ст. 100 УК РФ. Оно «может быть назначено при наличии оснований, предусмотренных статьей 97 настоящего Кодекса, если лицо по своему психическому состоянию не нуждается в помещении в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях».

Один из случаев назначения принудительного наблюдения и лечения у врача-психиатра в амбулаторных условиях отражен в ст. 99 УК РФ. В соответствии с ее ч. 2 «лицам, осужденным за преступления, совершенные в состоянии вменяемости, но нуждающимся в лечении психических расстройств, не исключающих вменяемости, в том числе лицам, указанным в пункте «д» части первой статьи 97 настоящего Кодекса, суд наряду с наказанием может назначить принудительную меру медицинского характера в виде принудительного наблюдения и лечения у врача-психиатра в амбулаторных условиях».

Принудительному лечению в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, посвящена ст. 101 УК РФ. В ее ч. 1 установлено, что «принудительное лечение в медицинской организации,

оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, может быть назначено при наличии оснований, предусмотренных статьей 97 настоящего Кодекса, если характер психического расстройства лица требует таких условий лечения, ухода, содержания и наблюдения, которые могут быть осуществлены только в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях». При этом все зависит от его типа.

Применение *принудительного лечения в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, общего типа* регулируется ч. 2 ст. 101 УК РФ. Оно «может быть назначено лицу, которое по своему психическому состоянию нуждается в лечении и наблюдении в стационарных условиях, но не требует интенсивного наблюдения».

Применение *принудительного лечения в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, специализированного типа* регулируется ч. 3 ст. 101 УК РФ. Оно «может быть назначено лицу, которое по своему психическому состоянию нуждается в лечении и наблюдении в стационарных условиях, но не требует интенсивного наблюдения».

Применение *принудительного лечения в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, специализированного типа с интенсивным наблюдением* регулируется ч. 4 ст. 101 УК РФ. Оно «может быть назначено лицу, которое по своему психическому состоянию представляет особую опасность для себя или других лиц и требует постоянного и интенсивного наблюдения».

Специально срок принудительных мер медицинского характера нигде и никем не указывается. Однако в ст. 102 УК РФ регламентируется продление, изменение и прекращение применения принудительных мер медицинского характера. В ее ч. 1 сказано, что это «осуществляются судом по представлению администрации учреждения, осуществляющего принудительное лечение, или уголовно-исполнительной

инспекции, контролирующей применение принудительных мер медицинского характера, на основании заключения комиссии врачей-психиатров».

Комиссия дает заключение по освидетельствовании лица, которому назначена принудительная мера медицинского характера. В ч. 2 ст. 102 УК РФ предусмотрено, что оно подлежит освидетельствованию «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». Освидетельствование проводится:

а) «по инициативе лечащего врача, если в процессе лечения он пришел к выводу о необходимости изменения принудительной меры медицинского характера либо прекращения ее применения», а также

б) «по ходатайству самого лица, его законного представителя и (или) близкого родственника. Ходатайство подается через администрацию учреждения, осуществляющего принудительное лечение, или уголовно- исполнительную инспекцию, осуществляющую контроль за применением принудительных мер медицинского характера, вне зависимости от времени последнего освидетельствования».

Согласно закону «при отсутствии оснований для прекращения применения или изменения принудительной меры медицинского характера администрация учреждения, осуществляющего принудительное лечение, или уголовно-исполнительная инспекция, осуществляющая контроль за применением принудительных мер медицинского характера, представляет в суд заключение для продления принудительного лечения». Причем «первое продление принудительного лечения может быть произведено по истечении шести месяцев с момента начала лечения, в последующем продление принудительного лечения производится ежегодно».

В ч. 3 ст. 102 УК РФ установлено, что изменение или прекращение применения принудительной меры медицинского характера «осуществляется судом в случае такого из-

менения психического состояния лица, при котором отпадает необходимость в применении ранее назначенной меры либо возникает необходимость в назначении иной принудительной меры медицинского характера». Критериев два:

а) медицинский – излечение или улучшение либо ухудшение состояния психического здоровья лица, и

б) юридический – отпадение или снижение либо повышение опасности лица.

Вместе с тем прекращение применения принудительной меры медицинского характера не обязательно влечет прекращение лечения. Согласно ч. 4 ст. 102 УК РФ «в случае прекращения применения принудительного лечения в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, суд может передать необходимые материалы в отношении лица, находившегося на принудительном лечении, в федеральный орган исполнительной власти в сфере здравоохранения или орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области здравоохранения для решения вопроса о лечении этого лица в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь, или направлении этого лица в стационарное психоневрологическое учреждение социального обслуживания для лиц, страдающих психическими расстройствами, в порядке, установленном законодательством в сфере охраны здоровья».

В ч. 2.1 ст. 102 УК РФ особо регулируется применение принудительных мер медицинского характера в отношении совершившего в возрасте старше восемнадцати лет преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, и страдающего расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости. В законе оговорено, что «вне зависимости от времени последнего освидетельствования и от принятого решения о прекращении применения принудительных мер медицинского характера суд на основании внесенного не позднее чем за шесть меся-

цев до истечения срока исполнения наказания ходатайства администрации учреждения, исполняющего наказание, назначает судебно-психиатрическую экспертизу в отношении лица, указанного в пункте „д“ части первой статьи 97 настоящего Кодекса, в целях решения вопроса о необходимости применения к нему принудительных мер медицинского характера в период условно-досрочного освобождения или в период отбывания более мягкого вида наказания, а также после отбытия наказания». В результате «суд на основании заключения судебно-психиатрической экспертизы может назначить принудительную меру медицинского характера, предусмотренную пунктом «а» части первой статьи 99 настоящего Кодекса, или прекратить ее применение».

Время применения принудительных мер медицинского характера засчитывается в срок наказания. В ст. 103 УК РФ говорится, что «в случае излечения лица, у которого психическое расстройство наступило после совершения преступления, при назначении наказания или возобновлении его исполнения время, в течение которого к лицу применялось принудительное лечение в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, засчитывается в срок наказания из расчета один день пребывания в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, за один день лишения свободы».

Особенности применения принудительных мер медицинского характера при исполнении наказания регулируются ст. 104 УК РФ. В ее ч. 1 определено, что «в случаях, предусмотренных частью второй статьи 99 настоящего Кодекса, принудительные меры медицинского характера исполняются по месту отбывания лишения свободы, а в отношении осужденных к иным видам наказаний – в медицинских организациях государственной системы здравоохранения, оказывающих психиатрическую помощь в амбулаторных условиях». Отсюда вытекает два обстоятельства:

а) субъектами применения принудительных мер медицинского характера могут быть лишь лица, осужденные за

преступления, совершенные в состоянии вменяемости, но нуждающиеся в лечении психических расстройств, не исключающих вменяемости;

б) сами принудительные меры медицинского характера могут быть только в виде амбулаторного принудительного лечения и наблюдения у психиатра.

Психическое состояние лица при отбывании наказания подчас изменяется. Оно способно ухудшиться или улучшиться.

В ч. 2 ст. 104 УК РФ установлено, что «при изменении психического состояния осужденного, требующем лечения в стационарных условиях, помещение осужденного в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, или иную медицинскую организацию производится в порядке и по основаниям, которые предусмотрены законодательством в сфере охраны здоровья». Упомянутое стационарное лечение должно происходить в общем порядке.

В ч. 3 ст. 104 УК РФ говорится, что «время пребывания в указанных в частях первой и второй настоящей статьи медицинских организациях засчитывается в срок отбывания наказания». Речь идет о применении правил ст. 103 УК РФ. Причем «при отпадении необходимости дальнейшего лечения осужденного в указанных в частях первой и второй настоящей статьи медицинских организациях выписка производится в порядке, предусмотренном законодательством в сфере охраны здоровья».

В соответствии с ч. 4 ст. 104 УК РФ прекращение применения принудительной меры медицинского характера, соединенной с исполнением наказания, «производится судом по представлению органа, исполняющего наказание, на основании заключения комиссии врачей-психиатров». Все должно зависеть от достижения целей применения принудительной меры медицинского характера.

Время исполнения наказания и применения принудительной меры медицинского характера не зависят одно от

другого. Само по себе окончание исполнения наказания не влечет автоматического прекращения применения принудительной меры медицинского характера.

§ 3. Конфискация имущества

Конфискация имущества регулируется в главе 15.1 УК РФ. Ее понятие сформулировано в ч. 1 ст. 104.1 УК РФ. *Конфискацией имущества* считается *принудительное безвозмездное изъятие и обращение в собственность государства на основании обвинительного приговора предусмотренного уголовным законодательством имущества*.

Конфискация распространяется не на любое имущество. В соответствии с ч. 1 ст. 104.1 УК РФ она применяется в отношении лишь четырех групп предметов.

Первая группа предметов предусмотрена в п. «а» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ. Она включает конфискацию «денег, ценностей и иного имущества, полученных в результате совершения предусмотренных в нем преступлений, и любых доходов от этого имущества, за исключением имущества и доходов от него, подлежащих возвращению законному владельцу». Содержащийся в законе перечень преступлений, совершение которых влечет конфискацию имущества, более или менее логично вытекает из необходимости возвращения преступно полученного имущества и доходов от него законному владельцу.

Вторая группа предметов предусмотрена в п. «б» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ. Она включает конфискацию «денег, ценностей и иного имущества, в которые имущество, полученное в результате совершения хотя бы одного из преступлений, предусмотренных статьями, указанными в пункте “а” настоящей части, и доходы от этого имущества были частично или полностью превращены или преобразованы».

Слова «превращение» и «преобразование» практически равнозначны и раскрываются как придание чему-либо другого вида, формы. Если, например, на похищенные деньги приобретена дача, то конфискация распространяется на нее.

Третья группа предметов предусмотрена в п. «в» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ. Она включает конфискацию «денег, ценностей и иного имущества, используемых или предназначенных для финансирования терроризма, экстремистской деятельности, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации)».

Финансирование терроризма, экстремистская деятельность и незаконное вооруженное формирование изучаются в Особенной части уголовного права. Организованная группа и преступное сообщество (преступная организация) уже изучены в рамках темы о соучастии.

Четвертая группа предметов предусмотрена в п. «г» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ. Она включает конфискацию «орудий, оборудования или иных средств совершения преступления, принадлежащих обвиняемому».

Понятно, что в контексте анализируемой статьи средства совершения преступления – родовое понятие всех объектов, непосредственно используемых при совершении преступления. Иными являются транспортные средства, финансовые средства, животные, взрывчатые вещества, химические вещества и т.п.

Причем конфискуемые средства совершения преступления не обязательно должны быть указаны в качестве признака состава преступления. Наоборот, по закону они обязательно должны быть виновного, а не кого-то другого. Дело в том, что конфискация имущества является той мерой уголовно-правового характера, которая должна применяться исключительно к лицу, совершившему преступление.

Имущество, подлежащее конфискации, может быть приобщено к имуществу, приобретенному законным путем. В ч. 2 ст. 104.1 УК РФ предусмотрено, что, «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». В отличие от превращения и преобразования приобщение означает не более чем соединение нескольких видов имущества (скажем, совместное хранение в сейфе денег, полученных от сбыта поддельных денег, с деньгами, полученным законным путем).

Имущество, подлежащее конфискации, может быть передано осужденным другому человеку или организации, отсутствовать у него по другим причинам. Конфискация имущества применима и тогда.

В ч. 3 ст. 104.1 УК РФ установлено, что «имущество, указанное в частях первой и второй настоящей статьи, переданное осужденным другому лицу (организации), подлежит конфискации, если лицо, принявшее имущество, знало или должно было знать, что оно получено в результате преступных действий». Получается, что, если лицо не знало или только не должно было знать о преступном происхождении полученного имущества, на него конфискация не распространяется.

В ст. 104.2 УК РФ предусмотрена конфискация денежной суммы или иного имущества взамен предмета, подлежащего конфискации. «Если конфискация определенного предмета, входящего в имущество, указанное в статье 104.1 настоящего Кодекса, на момент принятия судом решения о конфискации данного предмета невозможна вследствие его использования, продажи или по иной причине, суд выносит решение о конфискации денежной суммы, которая соответствует стоимости данного предмета». Говоря иначе, допустимо изъятие у виновного денежного эквивалента имущества, подлежащего конфискации (ч. 1).

Денежные средства у виновного могут отсутствовать или их окажется недостаточно. В таком случае «суд выносит решение о конфискации иного имущества, стоимость которого соответствует стоимости предмета, подлежащего конфискации, либо сопоставима со стоимостью этого предмета, за исключением имущества, на которое в соответствии с гражданским процессуальным законодательством Российской Федерации не может быть обращено взыскание» (ч. 2).

При конфискации имущества могут столкнуться интересы государства и потерпевшего. Последним отдается приоритет.

Во-первых, в соответствии с п. «а» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ, конфискация имущества осуществляется в отношении денег, ценностей и иного имущества, полученных в результате совершения преступлений, предусмотренных законом, и любых доходов от этого имущества, «за исключением имущества и доходов от него, подлежащих возвращению законному владельцу». Получается, что конфискация имущества – следующая в очереди.

Во-вторых, в ч. 1 ст. 104.3 УК РФ предписано, что «при решении вопроса о конфискации имущества в соответствии со статьями 104.1 и 104.2 настоящего Кодекса в первую очередь должен быть решен вопрос о возмещении вреда, причиненного законному владельцу». Одновременно в ч. 2 ст. 104.3 УК РФ отражено, что «при отсутствии у виновного иного имущества, на которое может быть обращено взыскание, кроме указанного в частях первой и второй статьи 104.1 настоящего Кодекса, из его стоимости возмещается вред, причиненный законному владельцу, а оставшаяся часть обращается в доход государства». Выходит, что на конфискацию имущества приходится лишь то, что остается после возмещения вреда.

§ 4. Судебный штраф

Понятие *судебного штрафа* сформулировано в ч. 1 ст. 104.4 УК РФ. В соответствии с законом он *есть денежное взыскание, назначаемое судом при освобождении лица от уголовной ответственности в случаях, предусмотренных ст. 76.2 настоящего Кодекса*. В последнем отличие судебного штрафа от традиционного, назначаемого как наказание (ст. 44 УК РФ).

В ч. 1 ст. 104.5 УК РФ размер судебного штрафа дифференцирован в зависимости от того, предусмотрен он или

нет в соответствующей статье Особенной части уголовного законодательства. Размер судебного штрафа не может превышать половину максимального размера штрафа, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса. В случае если штраф не предусмотрен соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса, размер судебного штрафа не может быть более 250 тыс. руб.

В ч. 1 ст. 104.5 УК РФ штраф всегда имеется в виду как основное наказание. Причем речь идет о штрафе непосредственно в денежной форме.

Поскольку в ч. 1 ст. 104.5. УК РФ не указан минимальный размер судебного штрафа, нужно ориентироваться на ст. 46 и 88. Совершеннолетним он не может быть назначен ниже 5 тыс. руб., а несовершеннолетним – 1 тыс. руб.

Для индивидуализации размера судебного штрафа ч. 2 ст. 104.5 УК РФ указаны обстоятельства, которые должны приниматься во внимание при его назначении. Это тяжесть совершенного преступления и имущественное положения лица, освобождаемого от уголовной ответственности, и его семьи, а также возможность получения указанным лицом заработной платы или иного дохода.

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

Глава 1
ВВЕДЕНИЕ В ОСОБЕННУЮ ЧАСТЬ УГОЛОВНОГО ПРАВА

§ 1. Понятие Особенной части уголовного права

Понимание, что регулирует Особенная часть уголовного права, вытекает из ч. 2 ст. 2 УК РФ. В ней сказано, что Кодекс «определяет, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями, и устанавливает виды наказаний... за совершение преступлений». Первое делается в диспозициях статей Особенной части уголовного законодательства, последнее – в санкциях. Однако было бы неправильно сводить Особенную часть уголовного права исключительно к решению вопросов преступности и наказуемости соответствующих деяний.

В отдельных статьях Особенной части уголовного законодательства, а чаще в примечаниях к ним раскрываются соответствующие понятия и признаки составов преступлений. Так, в ст. 331 УК РФ изложено понятие преступления против военной службы. В примечаниях к ст. 158 УК РФ содержится понятие хищения (1) и установлены значения квалифицирующих признаков значительного ущерба гражданину (2), крупного и особо крупного размера (4), а также помещения и хранилища (3). В примечаниях к ст. 285 УК РФ формулируются определения специальных субъектов

преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления.

Вместе с тем примечания к статьям Особенной части уголовного законодательства играют и другую роль. В ч. 2 ст. 75 УК РФ регулируется освобождение от уголовной ответственности, «в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями Особенной части настоящего Кодекса». И последних немало, например, в примечаниях к ст. 126 и 127.1 УК РФ отражено освобождение от уголовной ответственности при совершении похищения человека и торговли людьми.

В то же время в Особенной части уголовного законодательства имеются иные примечания. Так, в примечаниях к ст. 151, 230 и 332 УК РФ описаны специальные обстоятельства, исключающие преступность деяния. В примечании к ст. 134 УК РФ предусмотрено освобождение от наказания и неприменение лишения свободы. Данные примечания не легитимируются Общей частью Уголовного кодекса, в силу чего их существование весьма сомнительно.

Из приведенного следует, что ***особенная часть уголовного права – структурная единица уголовного права, определяющая преступность и устанавливающая наказуемость отдельных деяний, опасных для личности, общества или государства***. Может показаться, что в изложенном отражены не все выделенные элементы Особенной части уголовного права. На самом деле это вовсе не так. В сформулированном имеются все существенные признаки определяемого явления. Иное дело, что несущественные присутствуют в снятом виде.

С одной стороны, с помощью раскрытия понятий и признаков состава преступления уточняется преступность деяний, опасных для личности, общества или государства. С другой стороны, возможность исключения уголовной ответственности, а также освобождения от нее или наказания не отменяет наказуемости соответствующих деяний.

Значение Особенной части уголовного права двуедино:

во-первых, Особенная часть уголовного законодательства определяет признаки составов отдельных преступлений. В результате она является юридической основой для квалификации деяний, опасных для личности, общества или государства;

во-вторых, Особенная часть уголовного законодательства устанавливает конкретные виды наказания. Тем самым она выступает средством реализации уголовной ответственности за совершение соответствующих деяний.

§ 2. Система Особенной части уголовного права

Единицы Особенной части уголовного права, как правило, расположены в соответствующей последовательности и образуют определенную систему.

При конструировании Особенной части уголовного права законодатель должен был решить три задачи. Ему следовало (1) разделить весь массив предписаний на группы, (2) упорядочить их расположение и (3) определить внутри их место каждого предписания.

Особенная часть действующего Уголовного кодекса поделена, прежде всего, на разделы. Их шесть. По общему правилу разделы состоят из глав. Их девятнадцать. Правда, разделы XI и XII включают по одной главе, что явно нелогично.

Критерий упорядочения разделов и глав Особенной части уголовного права определен в ст. 2 УК РФ, в которой законодателем установлен приоритет ценностей, охраняемых уголовным правом. На первое место поставлена личность, на второе – общество и на третье – государство (ч. 2 названной статьи).

Отсюда в структуре Особенной части уголовного права на первом месте интересы человека (раздел VII), на втором – общества (раздел IX) и на третьем – государства (разделы X и XI).

Раздел VIII УК РФ определяет преступления в сфере экономики. Как следствие, им охраняется вся перечисленная выше триада ценностей.

Сложнее с разделом XII УК РФ. В нем отражены преступления против мира и безопасности человечества. Законодатель их поместил на задворки Особенной части уголовного права, возможно, в связи с тем, что они – объекты особой задачи, стоящей перед Уголовным кодексом. В ч. 1 ст. 2 УК РФ сказано об их не охране, а обеспечении.

В противном случае место регламентации преступлений против мира и безопасности человечества – вслед за преступлениями против личности (раздел VII). Причина в том, что при совершении первых причиняется вред и личности, и обществу, и государству. Причем они страдают явно значительнее, чем при совершении преступлений в сфере экономики (раздел VIII).

Критерием расположения отдельных предписаний внутри глав Особенной части уголовного права, на первый взгляд, является объект преступления. В ч. 1 ст. 2 УК РФ названа задача охраны «прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя Российской Федерации». Между тем объекты охраны в законе перечислены не совсем удачно.

В ч. 1 ст. 2 УК РФ ряд объектов, охраняемых Особенной частью уголовного права, отсутствует. В результате повисает в воздухе легитимность выделения глав 16 УК РФ (преступления против жизни и здоровья), 20 (преступления против семьи и несовершеннолетних), 22 и 23 (преступления в сфере экономической деятельности и против интересов службы в коммерческих и иных организациях), 30–33 (преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления, правосудия, порядка управления и военной службы). То же самое относится к главе 29, но лишь в части преступлений против безопасности государства.

Более того, в ч. 1 ст. 2 УК РФ объекты, охраняемые Особенной частью уголовного права, описаны не совсем адекватно. Окружающая среда получает как бы двойную

охрану. Сначала это делается в связи с тем, что она является составной частью общественной безопасности (раздел IX), затем – самостоятельно (глава 26). Внешне избыточную охрану получает конституционный строй Российской Федерации. Дело в том, что в Особенной части уголовного права под охрану он поставлен не в полном объеме, а только в отношении основ конституционного строя Российской Федерации (глава 29).

Уже из сказанного следует, что объект преступления вряд ли является единственным критерием расположения отдельных предписаний внутри глав Особенной части уголовного права. Кроме него за основу берутся и общественная опасность преступлений, и их взаимосвязь, и многое другое, что требует особого рассмотрения.

Не бесструктурны и сами отдельные предписания Особенной части уголовного права. Однако они состоят не только из упомянутых диспозиций и санкций.

В статях Особенной части уголовного права нередко дифференцируется (изменяется) наказуемость соответствующих деяний. Это делается прежде всего с помощью квалифицирующих признаков. Отсюда выделяются части статей Особенной части Уголовного кодекса, а внутри их еще и пункты с различными квалифицирующими признаками.

§ 3. Квалификация преступления

В первом приближении квалификация преступления – это определение уголовно-правового качества деяния, опасного для личности, общества или государства. Оно определяется путем сопоставления признаков выявленного деяния и названного в уголовном законе состава преступления.

Признаки выявленного деяния и состава преступления сопоставляются, чтобы установить, предусмотрено ли выявленное деяние составом соответствующего преступления. Последнее устанавливается в результате принятия того или иного решения в ходе мыслительной деятельности.

Решение о результатах сопоставления признаков выявленного деяния и состава преступления может быть как положительным (деяние есть преступление), так и отрицательным (деяние – не преступление). Причем такое решение имеет юридическое значение лишь при его закреплении в соответствующем уголовно-процессуальном документе.

В итоге ***квалификация преступления – это принятие и закрепление решения о предусмотренности (или непредусмотренности) выявленного деяния составом определенного преступления.*** Она бывает различной.

По природе квалификация преступления бывает позитивной и негативной. При позитивной происходит принятие и закрепление решения о предусмотренности выявленного деяния составом определенного преступления. При негативной – принятие и закрепление решения о непредусмотренности выявленного деяния составом определенного преступления.

По результату квалификация преступления бывает правильной и неправильной. При правильной осуществляется принятие и закрепление решения о предусмотренности (или непредусмотренности) выявленного деяния составом преступления, которым действительно охватывается (или не охватывается) данное деяние. При неправильной – принятие и закрепление решения о предусмотренности (или непредусмотренности) выявленного деяния составом преступления, которым на самом деле данное деяние не охватывается (или охватывается).

Неправильная квалификация преступления имеет свои разновидности. По механизму возникновения она бывает избыточно-недостаточной и иной неадекватной.

При избыточно-недостаточной квалификации одни признаки состава преступления не находят отображения, другие же отображаются излишне. Скажем, при квалификации по ч. 1 ст. 158 УК РФ грабежа признак открытости хищения не находит отображения, а признак тайности, наоборот, отображается излишне.

При иной неадекватной квалификации преступления соответствующий признак состава преступления или не находит отображения, или отображаются излишне. Такая неправильная квалификации преступления по характеру неадекватности бывает недостаточной и избыточной.

При недостаточной квалификации соответствующий признак состава преступления не находит отображения. При избыточной – соответствующий признак состава преступления находит излишнее отображение. Иллюстрацией первой может быть квалификация по признакам основного состава преступления вместо квалификации по признакам квалифицированного состава, второй – обратная ситуация.

По происхождению неправильная квалификация преступления бывает ошибочной и объективно неправильной. При ошибочной принятие и закрепление решения о предусмотренности (или непредусмотренности) выявленного деяния составом преступления, которым на самом деле данное деяние не охватывается (или охватывается), осуществляет сам квалификатор. При объективно неправильной – принятие и закрепление решения о предусмотренности (или непредусмотренности) выявленного деяния составом преступления, которым на самом деле данное деяние не охватывается (или охватывается), вызывается изменением уголовного закона либо позиции практики.

Выделяются фактическая, юридическая, логическая и философская основы.

Фактической основой квалификации преступления являются признаки выявленного деяния как объект квалификации. Они устанавливаются в ходе уголовно-процессуальной деятельности и подчиняются правилам уголовно-процессуального доказывания.

Юридической основой квалификации преступления являются признаки состава преступления как эталона квалификации. Такое его значение вытекает из ст. 8 УК РФ. В ней установлено, что основанием уголовной ответственности признается «совершение деяния, содержащего все

признаки состава преступления, предусмотренного настоящим Кодексом».

Логической основой квалификации преступления является простой категорический силлогизм как способ принятия решения. Дело в том, что, выступая мыслительной деятельностью, квалификация преступления проходит в логической форме. Осуществляемая при этом оценка дает выводное знание.

Логической формой получения выводных знаний является умозаключение как форма мышления, при которой из одного или нескольких суждений выводится новое. Исходные суждения называются посылками, а новое – заключением.

При квалификации преступления всегда в наличии две посылки. Ими выступают суждения, соответственно, о (1) предусмотренном уголовным законом составе преступления и (2) признаках выявленного деяния. Первая посылка называется большой, а вторая – малой.

Получается, что квалификация преступления, действительно, происходит по правилам простого категорического силлогизма. Вывод в нем возможен лишь при наличии среднего термина. Это понятие, входящее в обе посылки и отсутствующее в заключении.

При квалификации, например, кражи простой категорический силлогизм выглядит следующим образом:

в ч. 1 ст. 158 УК РФ предусмотрено тайное хищение чужого имущества;

Иванов совершил тайное хищение чужого имущества;

Иванов совершил то, что предусмотрено в ч. 1 ст. 158 УК РФ.

Средний термин в приведенном примере – тайное хищение чужого имущества. Он связывает обе посылки и позволяет прийти к сделанному заключению.

Понятно, что вполне допустим и иной простой категорический силлогизм:

в ч. 1 ст. 158 УК РФ предусмотрено тайное хищение чужого имущества;

Иванов не совершал тайного хищения чужого имущества;

Иванов не совершил то, что предусмотрено в ч. 1 ст. 158 УК РФ.

Отрицательное заключение получилось логично. Если одна из посылок отрицательная, то и заключение должно быть таким же.

Философской основой квалификации преступления является соотношение единичного и общего как предпосылка возможности квалификации. Единичное определяет своеобразие объектов, общее же – их сходство.

Известно, что закон (в нашем случае – состав преступления) всеобщ. Наоборот, случай, который должен быть определен на основании закона (в нашем случае выявленное деяние), единичен. Вместе с тем в единичном всегда присутствует то, что поддается типизации. Благодаря этому только и могут появиться законы.

Своеобразной иллюстрацией сказанному способно служить типичное толкование кражи. 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.

Получилось, что истолкование одного из признаков любой кражи – тайности – привело к указаниям на конкретные разновидности преступлений. В результате проделанной операции в целях разъяснения закона осуществлен процесс, обратный законотворческому – из общего понятия выведены единичные объекты. В то же время таковое было бы исключено в отсутствие первичного действа: выведения общего понятия из единичных объектов.

Глава 2
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЖИЗНИ

§ 1. Понятие преступлений против личности

Объектом преступлений, предусмотренных разделом VII УК РФ, выступает личность. При ее раскрытии необходимо исходить из положений ст. 2 Конституции РФ о том, что именно человек, его права и свободы являются высшей ценностью, а признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства. Задача охраны прав и свобод человека и гражданина поставлена и перед уголовным законом (ч. 1 ст. 2 УК РФ).

Под личностью в контексте уголовно-правовой охраны следует понимать любого человека как носителя гарантированных государством прав и свобод независимо от его возраста, состояния физического или психического здоровья, социального статуса.

В то же время, указывая личность в качестве объекта преступления, законодатель подчеркивает, что перечисленные в рассматриваемом разделе деяния непосредственно посягают на конкретного индивида (на личность в значении «человеческая индивидуальность»), а не на общество, государство или человечество в целом, поскольку все преступления в конечном итоге, так или иначе, посягают на человека (в обобщенном смысле этого слова). Уголовное законодательство создается людьми для охраны интересов людей.

Раздел VII УК РФ «Преступления против личности» включает в себя пять глав: 16 «Преступления против жизни и здоровья», 17 «Преступления против свободы, чести и достоинства личности», 18 «Преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности», 19 «Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина», 20 «Преступления против семьи и несовершеннолетних».

Указанные главы предусматривают уголовную ответственность за нарушение в первую очередь личных, а также политических и социальных прав и свобод человека и гражданина, гарантированных Конституцией РФ. Наказание за нарушение экономических прав и свобод человека, а также других субъектов права, предусмотрено разделом VIII УК РФ. Таким образом, ***преступления против личности – это предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния, непосредственно посягающие на личные, политические и социальные права и свободы конкретного человека.***

Преступления против жизни и здоровья, описанные в главе 16 УК РФ, традиционно подразделяются на три группы: 1) преступления против жизни; 2) преступления против здоровья; 3) преступления, ставящие в опасность жизнь и (или) здоровье.

§ 2. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против жизни

Преступления против жизни – это предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния, непосредственно посягающие на существование другого человека.

В главе 16 УК РФ преступления против жизни описаны в ст. 105–110.2. В них содержатся десять основных составов преступлений (ч. 1 ст. 105, ст. 106, ч. 1 ст. 107, ч. 1, 2 ст. 108, ч. 1 ст. 109, ч. 1 ст. 110, ч. 1, 2 ст. 110.1, ч. 1 ст. 110.2 УК РФ) и десять квалифицированных (ч. 2 ст. 105, ч. 2 ст. 107, ч. 2, 3 ст. 109, ч. 2 ст. 110, ч. 3–6 ст. 110.1, ч. 2 ст. 110.2).

Преступления против жизни в зависимости от способа причинения смерти можно классифицировать на две подгруппы: 1) преступления, связанные с причинением смерти виновным лицом (ст. 105–109 УК РФ); 2) преступления, связанные с самоубийством потерпевшего (ст. 110–110.2).

В свою очередь преступления, связанные с причинением смерти виновным лицом в зависимости от формы вины подразделяются на два вида: 1) умышленное причинение смерти – убийство (ст. 105–108 УК РФ); 2) причинение смерти по неосторожности (ст. 109).

В зависимости от уровня общественной опасности выделяют следующие разновидности убийства: простое (ч. 1 ст. 105 УК РФ), квалифицированное (ч. 2 ст. 105) и привилегированные (ст. 106–108). Квалифицирующие и привилегирующие признаки убийства во многом совпадают со смягчающими и отягчающими обстоятельствами (ст. 61, 63 УК РФ), в связи с чем в теории и на практике нередко используется некорректная терминология: «убийство при отягчающих (или смягчающих) обстоятельствах».

Квалифицированное убийство характеризуется обстоятельствами, существенно увеличивающими общественную опасность содеянного. За его совершение предусмотрено наказание вплоть до пожизненного лишения свободы и смертной казни.

Привилегированные убийства влекут пониженное наказание по сравнению с простым убийством (не более пяти лет лишения свободы). Они совершаются при обстоятельствах, в определенной мере «оправдывающих» виновного и тем самым существенно снижающих общественную опасность содеянного.

Объектом преступлений против жизни выступает жизнь другого человека. Жизнь – это период существования организма человека от момента рождения до момента смерти.

Начальный момент жизни человека – момент рождения. Однако ст. 106 УК РФ предусматривает наказание за убийство матерью новорожденного ребенка во время родов,

т.е. начальным моментом жизни с позиций ее уголовно-правовой охраны следует считать как полное, так и частичное появление плода на свет (в частности, рождение головки младенца). Это справедливо, поскольку в такой момент ребенок уже воспринимается внешним наблюдателем не как часть организма матери, и способен стать самостоятельным объектом посягательства.

Разумеется, жизнь существует и до момента рождения ребенка: она возникает в момент зачатия. Однако плод в этом случае рассматривается уголовным законом лишь как часть организма матери и охраняется соответствующим образом. Противоправное прекращение его жизнедеятельности может оцениваться как причинение тяжкого вреда здоровью женщины, повлекшего прерывание беременности (ст. 111, 118 УК РФ), убийство беременной женщины (п. «г» ч. 2 ст. 105) или незаконный аборт (ст. 123).

Конечный момент жизни человека – его смерть. Моментом смерти человека является момент смерти его мозга или его биологической смерти (необратимой гибели человека). Смерть мозга наступает при полном и необратимом прекращении всех его функций, регистрируемом при работающем сердце и искусственной вентиляции легких. Биологическая смерть человека устанавливается на основании наличия ранних или поздних трупных изменений. Оба этих критерия фиксируют «точку невозврата», после которой вернуть человека к жизни невозможно.

Приведенными признаками не обладает, а потому не является конечным моментом жизни клиническая смерть – обратимое состояние, характеризующееся потерей сознания, отсутствием дыхания и пульса на сонных артериях при сохраненной жизнеспособности клеток головного мозга и возможности восстановления признаков жизни при своевременном проведении сердечно-легочной реанимации.

В качестве объекта рассматриваемых преступлений выступает не собственная, а чужая жизнь – жизнь другого человека. Причинение смерти самому себе (самоубийство)

не запрещено уголовным законом. Человек, оставшийся в живых после неудачной попытки суицида, не подлежит уголовной ответственности.

Согласие потерпевшего на причинение ему смерти другим лицом не исключает уголовной ответственности последнего. Глава 8 УК РФ не содержит такого обстоятельства, исключающего преступность деяния.

Нормы главы 16 УК РФ охраняют жизнь только одного вида живых существ – человека. Причинение смерти животному может при наличии соответствующих условий рассматриваться как посягательство на собственность (ст. 167 УК РФ), общественную нравственность (ст. 245), окружающую природную среду (ст. 258) или безопасность человечества (ст. 358).

Жизнь человека применительно к главе 16 УК РФ является основным объектом преступления: описанные в данной главе деяния непосредственно посягают на нее. Однако этим уголовно-правовая охрана жизни человека не ограничивается: в качестве дополнительного объекта преступления жизнь встречается и в других главах раздела VII УК РФ, а также во всех других разделах Особенной части (разделы VIII–XII). Можно сказать, что охране жизни человека посвящен весь уголовный закон.

Потерпевший в составах преступления против жизни – это любой человек независимо от его физических, нравственных, социальных и других характеристик. При этом законодатель предусматривает повышенную уголовную ответственность за преступления против жизни определенных категорий потерпевших (ч. 2 ст. 105, ч. 2 ст. 110, ч. 3, 5 ст. 110.2 УК РФ). Это не нарушает принципа равенства граждан перед законом, поскольку обусловлено либо наличием дополнительного объекта посягательства (при убийстве лица в связи с его служебной или иной общественно-полезной деятельностью) либо особой безжалостностью виновного (применительно к беременным женщинам, малолетним или иным беспомощным лицам). Привилегирован-

ный состав «детоубийства» (ст. 106 УК РФ) предусматривает в качестве потерпевшего новорожденного ребенка.

Преступления против жизни двух или более потерпевших в большинстве случаев закономерно влекут повышенную уголовную ответственность (квалифицирующее обстоятельство в ч. 2 ст. 105, ч. 2 ст. 107, ч. 3 ст. 109, ч. 2 ст. 110, ч. 3 и 6 ст. 110.1 УК РФ).

Объективная сторона преступлений против жизни характеризуется действием, некоторые составы не исключают и бездействия (ст. 105, 109 УК РФ). По своей конструкции большинство составов преступления являются материальными (ст. 105–110, ч. 4–6 ст. 110.1 УК РФ). Они предусматривают общественно опасные последствия в виде смерти потерпевшего, его самоубийства или покушения на самоубийство, без которых преступление завершенным быть не может. Составы преступлений, предусмотренных ч. 1–3 ст. 110.1 и ст. 110.2 УК РФ, являются формальными. Они завершаются действием или бездействием.

Способ совершения преступления является криминообразующим и квалифицирующим признаком в составах преступлений, связанных с самоубийством потерпевшего (ст. 110–110.2 УК РФ), квалифицирующим – в составе убийства (п. «д», «е» ч. 2 ст. 105 УК РФ). Для привилегированных составов преступлений, предусмотренных ст. 106–108 УК РФ, характерна специфическая обстановка, существенным образом снижающая уровень общественной опасности деяния (психотравмирующая ситуация, общественно опасное посягательство, задержание преступника). Состав «детоубийства» предусматривает признак времени совершения преступления (время родов).

Субъектом преступлений против жизни является вменяемое физическое лицо, по общему правилу достигшее на момент совершения преступления шестнадцатилетнего возраста. Применительно к ст. 105 УК РФ законодателем установлен пониженный возраст субъекта – четырнадцать лет. Совершение лицом в возрасте от четырнадцати до

шестнадцати лет убийства, предусмотренного ст. 106–108 УК РФ, не влечет уголовной ответственности.

Специальный субъект (мать новорожденного ребенка) предусмотрен ст. 106 УК РФ. В этой же норме присутствует ограниченная вменяемость как альтернативный признак специального субъекта (состояние психического расстройства, не исключающего вменяемости).

Субъективная сторона преступлений против жизни характеризуется как умыслом (ст. 105–108, 110–110.2 УК РФ), так и неосторожностью (ст. 109). В преступлениях с формальным составом умысел только прямой. В преступлениях с материальным составом умысел бывает и косвенный. Эмоции в виде внезапно возникшего сильного душевного волнения (аффекта) при наличии надлежащей причины их появления имеют значение привилегирующего обстоятельства в ст. 107 УК РФ.

§ 3. Убийство и причинение смерти по неосторожности

Убийство (ч. 1 ст. 105 УК РФ).

Преступлением признается умышленное причинение смерти другому человеку.

Объективная сторона убийства может выражаться как в активном поведении (действии), так и в бездействии (например, мать не кормит новорожденного ребенка).

Убийством является только противоправное лишение жизни. Дело в том, что закон разрешает причинение смерти другому человеку (необходимая оборона, исполнение смертной казни, боевые действия).

По ч. 1 ст. 105 УК РФ квалифицируется *простое убийство*, совершенное без квалифицирующих и привилегирующих обстоятельств, предусмотренных ч. 2 ст. 105 и ст. 106–108 , т.е. убийство одним виновным одного потерпевшего по мотивам ревности, мести, зависти, неприязни, ненависти, возникшим на почве личных отношений, а также при невыясненных мотивах.

Действующий УК РФ предусматривает четыре вида *привилегированного убийства*.

Убийство матерью новорожденного ребенка (ст. 106 УК РФ).

Преступление предполагает наличие следующих специальных признаков.

Потерпевшим от преступления выступает новорожденный, под которым понимают ребенка в возрасте до одного месяца (акушерский месяц – 28 дней).

Субъектом преступления выступает женщина, являющаяся матерью новорожденного ребенка. Соучастие других лиц в совершении детоубийства квалифицируется по п. «в» ч. 2 ст. 105 УК РФ, поскольку ст. 106 содержит привилегирующие обстоятельства, относящиеся к личности специального субъекта, и по отношению к общему субъекту неприменима (по аналогии с правилом ч. 2 ст. 67).

Основанием для существенного снижения наказания в отношении матери является ее биологическая связь с ребенком, а также особое психическое состояние, вызванное одним из трех альтернативных обстоятельств:

1) физические страдания матери, связанные с родовым процессом (закон презюмирует их наличие, если убийство совершено во время или сразу же после родов, данная презумпция является неопровержимой);

2) нахождение матери в условиях психотравмирующей ситуации (например, смерть отца ребенка, потеря средств к существованию);

3) состояние психического расстройства матери, не исключающего вменяемости (ст. 22 УК РФ).

Убийство, совершенное в состоянии аффекта (ст. 107 УК РФ).

Преступление предполагает наличие двух специальных признаков:

1) эмоции – состояние внезапно возникшего сильного душевного волнения виновного (аффект), под влиянием которого совершено убийство;

2) обстановка – предшествовавшее поведение потерпевшего, явившееся причиной аффекта: насилие, издевательство, тяжкое оскорбление, иные противоправные или аморальные действия или бездействие; длительная психотравмирующая ситуация, возникшая в связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего.

Состояние аффекта лишает лицо возможности в полной мере осознавать свои действия и руководить ими, что является основанием для снижения наказания. Аффективное реагирование на поведение потерпевшего включает три стадии: накопления эмоционального напряжения, «взрыва» и истощения. Действия виновного в таком состоянии характеризуются автоматизированностью, двигательной примитивностью.

Совершение убийства в состоянии аффекта, вызванного правомерными действиями потерпевшего (например, законное применение физической силы сотрудниками полиции), квалифицируется на общих основаниях по ст. 105 УК РФ. Если же виновный добросовестно заблуждался, ошибочно считая поведение потерпевшего противоправным, его действия следует квалифицировать по ст. 107 УК РФ.

Убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны (ч. 1 ст. 108 УК РФ).

Преступление характеризуется следующими специальными признаками:

1) обстановка общественно опасного посягательства, осуществляемого потерпевшим в отношении виновного, которое в соответствии со ст. 37 УК РФ порождает право на причинение вреда посягающему лицу;

2) потерпевший – лицо, осуществляющее данное посягательство;

3) цель защиты от общественно опасного посягательства личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства (а не расправы под видом такой защиты);

4) причинение посягающему смерти, что явно не соответствует характеру и опасности посягательства (например, убийство лица при попытке совершить грабеж с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья обороняющегося).

Уголовной ответственности по ч. 1 ст. 108 УК РФ также подлежит лицо в ситуации мнимой обороны в случае, когда оно не осознавало и не могло осознавать отсутствие общественно опасного посягательства и при этом превысило пределы защиты, допустимой в условиях соответствующего реального посягательства.

Рассматриваемое преступление является наименее опасным видом убийства. Если оборонявшееся лицо превысило пределы необходимой обороны в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения (аффекта) и причинило смерть, его действия следует квалифицировать по ч. 1 ст. 108 УК РФ как более привилегированной норме по отношению к ст. 107.

Убийство, совершенное при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ч. 2 ст. 108 УК РФ).

Преступление характеризуется следующими специальными признаками:

1) обстановка задержания лица, совершившего преступление, в которой иными средствами, без причинения вреда, задержать такое лицо не представляется возможным (ст. 38 УК РФ). Причинение смерти лицу, совершившему преступление, не связанное с его задержанием, а равно в случае добровольного выполнения данным лицом требований задерживающего квалифицируется на общих основаниях по ст. 105 УК РФ;

2) потерпевший – лицо, совершившее преступление (как оконченное, так и неоконченное, а равно в соучастии; при этом наличие вступившего в законную силу обвинительного приговора в отношении данного лица не является обязательным);

3) причинение задерживаемому лицу смерти, что явно не соответствует характеру и степени общественной опасности совершенного им преступления и обстоятельствам задержания.

Причинение смерти в рамках ст. 38 УК РФ в принципе не допустимо, поскольку данная норма предусматривает цель доставления лица органам власти и пресечения возможности совершения им новых преступлений (тем самым предполагается наличие живого преступника). Если в процессе задержания задерживаемое лицо совершает общественно опасное посягательство, то причинение вреда в отношении данного лица следует рассматривать по правилам о необходимой обороне (ст. 37 УК РФ).

Уголовной ответственности по ч. 2 ст. 108 УК РФ также подлежит лицо в ситуации задержания мнимого преступника, превысившее пределы причинения вреда, допустимого в условиях задержания реального преступника. Речь идет о добросовестном заблуждении задерживающего лица относительно:

а) характера совершенного задержанным лицом противоправного деяния: виновный принял за преступление административное правонарушение, деяние невменяемого или не достигшего возраста, с которого наступает уголовная ответственность лица (ошибка в характере деяния);

б) того, кто именно совершил преступление (ошибка в личности).

Причинение смерти по неосторожности (ст. 109 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в действиях или бездействии, повлекших смерть потерпевшего. Речь идет о поведении, нарушающем:

1) моральные требования благоразумия и предусмотрительности (совершение рискованных поступков, создание опасности для другого человека и ее недооценка);

2) писаные правила поведения в определенных ситуациях (например, правила обращения с опасными предметами или веществами – техникой, бытовой химией, лекарства-

ми). При этом нарушение ряда конкретных правил безопасности, повлекшее причинение смерти по неосторожности, предусмотрено специальными норами Особенной части УК РФ (ч. 2 ст. 215, ч. 2 ст. 216, ч. 2 ст. 217 и др.).

§ 4. Преступления, связанные с самоубийством потерпевшего

Самоубийство – это намеренное лишение себя жизни. Однако с юридической точки зрения суицид представляет собой распоряжение человеком своим правом на жизнь (ч. 1 ст. 20 Конституции РФ). Поэтому УК РФ не устанавливает ответственности за такое поведение в случае неудавшейся попытки причинения себе смерти.

Итак, само по себе самоубийство ненаказуемо. Вместе с тем оно может находиться в причинной связи с виновными действиями других лиц, что поднимает вопрос о криминализации соответствующего поведения.

Доведение до самоубийства (ст. 110 УК РФ).

Объективная сторона преступления характеризуется следующими признаками:

1) деяние: доведение до самоубийства;

2) способ: путем угроз, жестокого обращения или систематического унижения человеческого достоинства потерпевшего. Признак «систематическое» означает не менее трех раз в течение определенного периода времени (например, месяца, квартала, года);

3) последствия: самоубийство или покушение на самоубийство потерпевшего. Под покушением понимается истинная попытка суицида – акт, потенциально направленный против себя и совершенный с присутствием желания уйти из жизни, а не имитация попытки самоубийства с целью воздействия на других лиц. Исходя из понятия самоубийства как осознанного акта поведения, доведение до суицида лица, не понимающего значения своих действий, образует состав убийства.

Склонение к совершению самоубийства или содействие совершению самоубийства (ст. 110.1 УК РФ).

Статья включает два преступления:

1) склонение к совершению самоубийства путем уговоров, предложений, подкупа, обмана или иным способом при отсутствии признаков доведения до самоубийства (ч. 1). По своей формулировке объективная сторона склонения близка к понятию подстрекательства (ч. 4 ст. 33 УК РФ), при этом включает в число способов склонения и предложение, которое не признается формой подстрекательства;

2) содействие совершению самоубийства советами, указаниями, предоставлением информации, средств или орудий совершения самоубийства либо устранением препятствий к его совершению или обещанием скрыть средства или орудия совершения самоубийства (ч. 2). По своей формулировке объективная сторона содействия близка к понятию пособничества (ч. 3 ст. 33 УК РФ).

Фактически данные нормы криминализуют соучастие в самоубийстве, что противоречит природе суицида как правомерного акта поведения. При этом уголовная ответственность по ст. 110.1 УК РФ наступает независимо от того, совершил потерпевший самоубийство, покушение на самоубийство или нет. Наступление указанных последствий предусматривается ч. 4–6 данной статьи в качестве квалифицирующего обстоятельства. В результате законодатель признает преступлением даже предложение покончить с собой, адресованное взрослому человеку, на которое он никак не отреагировал.

В данном случае речь идет о необоснованной криминализации актов аморального поведения, как правило, не представляющих общественной опасности. Более правильной явилась бы криминализация соответствующих действий в отношении только несовершеннолетних лиц (сейчас это квалифицирующий признак, предусмотренный в п. «а» ч. 3 ст. 110.1 УК РФ).

Организация деятельности, направленной на побуждение к совершению самоубийства (ст. 110.2 УК РФ).

Объективная сторона преступления включает в себя следующие признаки:

1) деяние: организация деятельности, направленной на побуждение к совершению самоубийства;

2) способ: путем распространения информации о способах совершения самоубийства или призывов к совершению самоубийства.

В данной статье речь идет об ответственности администраторов так называемых групп смерти и организаторов любых неформальных сообществ, деятельность которых сопряжена с побуждением, прежде всего детей, к совершению самоубийства. Статья позволяет привлечь таких лиц к ответственности, когда еще отсутствует конкретная жертва преступления, но имеются все признаки склонения лица к совершению самоубийства, например, созданы сайты с соответствующей суицидальной тематикой либо «игра», предполагающая вовлечение ребенка в суицидальную модель поведения.

Непосредственное осуществление деятельности, побуждающей к совершению самоубийства, квалифицируется по ст. 110.1 УК РФ.

Статья предусматривает *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, совершившее указанное преступление, добровольно прекратившее соответствующую преступную деятельность и активно способствовавшее раскрытию и (или) пресечению преступлений, предусмотренных ст. 110, 110.1, 110.2 УК РФ, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления.

§ 5. Квалифицирующие признаки преступлений против жизни

Квалифицирующие признаки содержатся в шести статьях, предусматривающих ответственность за преступления

против жизни (ст. 105, 107, 109, 110, 110.1, 110.2 УК РФ). Данные признаки в зависимости от принадлежности к элементам состава преступления можно разделить на четыре группы:

1) характеризующие объект преступления (совершение преступления в отношении: двух или более лиц; лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга; малолетнего или иного лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии; несовершеннолетнего; лица, находящегося в материальной или иной зависимости от виновного; женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности);

2) характеризующие объективную сторону преступления (совершение преступления с особой жестокостью; общеопасным способом; в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении, средствах массовой информации или информационно-телекоммуникационных сетях, включая сеть Интернет; самоубийство или покушение на самоубийство потерпевшего; сопряженность с похищением человека, разбоем, вымогательством или бандитизмом, изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера);

3) характеризующие субъект преступления (совершение преступления группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей);

4) характеризующие субъективную сторону преступления (совершение преступления по мотиву кровной мести; из корыстных побуждений или по найму; из хулиганских побуждений; с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение; по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы; в целях использования органов или тканей потерпевшего).

Следует иметь в виду, что такое деление является в определенной мере условным. Так, квалифицирующий признак убийства лица в связи с осуществлением им служебной деятельности предполагает не только наличие специального потерпевшего (объект преступления), но и связь убийства именно с данной деятельностью, выраженную в цели воспрепятствования ей или в мотиве мести за такую деятельность (субъективная сторона). Сопряженность убийства с разбоем предполагает корыстные побуждения, а с изнасилованием – сексуальный мотив.

Сформировалось правило, в соответствии с которым одно преступление не может быть квалифицировано по двум и более признакам, характеризующим мотивы или цели. Необходимо устанавливать доминирующие мотив или цель. Нередко поведение человека является полимотивированным, скажем, убийство лица с целью завладения его имуществом может иметь хулиганскую или экстремистскую окраску, однако доминирующими в данном случае будут корыстные побуждения, которые и отражаются при квалификации.

В остальных случаях преступление, совершенное при нескольких квалифицирующих обстоятельствах, должно квалифицироваться по всем пунктам, предусматривающим данные обстоятельства.

Видами квалифицирующих признаков преступлений против жизни являются:

1. Совершение преступления в отношении двух или более лиц (п. «а» ч. 2 ст. 105, ч. 2 ст. 107, ч. 3 ст. 109, п. «в» ч. 2 ст. 110, п. «в» ч. 3 и ч. 6 ст. 110.1 УК РФ).

Применительно к составу ст. 105 УК РФ убийство двух или более лиц, совершенное одновременно или в разное время, не образует совокупности преступлений и подлежит квалификации по пункту «а» ч. 2 ст. 105, а при наличии к тому оснований также и по другим пунктам ч. 2 данной статьи, при условии, что ни за одно из этих убийств виновный ранее не был осужден. Данное разъяснение при-

менимо и к другим составам преступлений, содержащим рассматриваемый квалифицирующий признак.

Кроме того, убийство одного человека и покушение на убийство другого не может рассматриваться как оконченное преступление – убийство двух лиц. В таких случаях независимо от последовательности преступных действий содеянное следует квалифицировать по ч. 1 или ч. 2 ст. 105 и по ч. 3 ст. 30 и п. «а» ч. 2 ст. 105 УК РФ.

2. Совершение убийства лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга (п. «б» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

По данному пункту квалифицируется убийство лица или его близких, совершенное с целью воспрепятствования правомерному осуществлению данным лицом своей служебной деятельности или выполнению общественного долга либо по мотивам мести за такую деятельность.

Под осуществлением служебной деятельности следует понимать действия лица, входящие в круг его обязанностей, вытекающих из трудового договора (контракта) с государственными, муниципальными, частными и иными зарегистрированными в установленном порядке предприятиями, организациями независимо от формы собственности, с предпринимателями, деятельность которых не противоречит действующему законодательству.

Под выполнением общественного долга следует понимать осуществление гражданином как специально возложенных на него обязанностей в интересах общества или законных интересах отдельных лиц, так и совершение других общественно полезных действий (пресечение правонарушений, сообщение органам власти о совершенном или готовящемся преступлении либо о местонахождении лица, разыскиваемого в связи с совершением им правонарушений, дача свидетелем или потерпевшим показаний, изобличающих лицо в совершении преступления, и др.).

К близким потерпевшему лицам, наряду с близкими родственниками, могут относиться иные лица, состоящие

с ним в родстве, свойстве (родственники супруга), а также лица, жизнь, здоровье и благополучие которых заведомо для виновного дороги потерпевшему в силу сложившихся личных отношений.

Рассматриваемая норма является общей по отношению к составам посягательств на жизнь особо охраняемых потерпевших (ст. 277, 295 и 317 УК РФ).

3. Совершение преступления в отношении малолетнего (п. «в» ч. 2 ст. 105 УК РФ); несовершеннолетнего (п. «а» ч. 2 ст. 110, п. «а» ч. 3 и ч. 5 ст. 110.1); лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии (п. «в» ч. 2 ст. 105, п. «а» ч. 2 ст. 110, п. «а» ч. 3 и ч. 5 ст. 110.1); лица, находящегося в материальной или иной зависимости от виновного (п. «а» ч. 2 ст. 110, п. «а» ч. 3 и ч. 5 ст. 110.1).

Малолетним признается лицо, не достигшее на момент совершения преступления четырнадцатилетнего возраста, несовершеннолетним – не достигшее восемнадцатилетнего возраста. Вменение данных признаков возможно только в случае, если виновный знал или допускал, что потерпевшим является лицо, не достигшее, соответственно, четырнадцати или восемнадцати лет.

Как убийство малолетнего или иного лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, надлежит квалифицировать умышленное причинение смерти потерпевшему, неспособному в силу физического или психического состояния защитить себя, оказать активное сопротивление виновному, когда последний, совершая убийство, сознает это обстоятельство. К иным лицам, находящимся в беспомощном состоянии, могут быть отнесены, в частности, тяжелобольные, престарелые, лица, страдающие психическими расстройствами, лишающими их способности правильно воспринимать происходящее.

Не признаются находящимися в беспомощном состоянии лица, находящиеся в состоянии сна или сильного опьянения, поскольку их беззащитность носит естественно-физиологический и временный характер. Убийство по-

терпевшего во время сна не свидетельствует о повышенной общественной опасности виновного. Гораздо большую опасность представляет лицо, способное убить бодрствующего человека. В случае же совершения убийства тяжелобольных, престарелых или психически больных лиц проявляется исключительная аморальность и особая жестокость виновного, что справедливо влечет усиление уголовной ответственности.

Зависимость потерпевшего означает его подчиненное состояние по отношению к виновному и бывает с точки зрения уголовного закона двух видов:

1) материальная зависимость, которая может выражаться в нахождении потерпевшего на имущественном содержании у виновного, в безвозмездном проживании в его жилом помещении или пользовании принадлежащими ему другими необходимыми имущественными благами при отсутствии собственных источников дохода;

2) иная зависимость, примерами которой является служебная зависимость, основанная на подчиненности по службе, а также личная зависимость, основанная на чувствах привязанности, страха и т.п.

4. Совершение преступления в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (п. «г» ч. 2 ст. 105, п. «б» ч. 2 ст. 110, п. «б» ч. 3 и ч. 5 ст. 110.1 УК РФ).

Заведомость означает знание виновного о наличии беременности. При этом срок беременности не имеет значения для квалификации.

Применительно к убийству гибель плода не является обязательным условием вменения рассматриваемого квалифицирующего обстоятельства. Достаточно только наступления смерти беременной женщины (при определенных обстоятельствах ребенок может быть спасен).

Ситуация, при которой виновный посягает на жизнь женщины, ошибочно полагая, что она беременна, представляет собой частный случай фактической ошибки

и должна оцениваться как покушение на негодный объект по ч. 3 ст. 30, п. «г» ч. 2 ст. 105 УК РФ. Если же фактически совершенное убийство содержит другие квалифицирующие обстоятельства (например, особую жестокость), то виновный должен отвечать за оконченное преступление только по ч. 2 ст. 105 УК РФ с вменением соответствующего квалифицирующего признака (в нашем примере предусмотренного п. «д»).

5. Совершение убийства с особой жестокостью (п. «д» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

При квалификации убийства по данному пункту надлежит исходить из того, что понятие особой жестокости связывается как со способом убийства, так и с другими обстоятельствами, свидетельствующими о проявлении виновным особой жестокости. При этом для признания убийства совершенным с особой жестокостью необходимо установить, что умыслом виновного охватывалось совершение убийства с особой жестокостью.

Признак особой жестокости наличествует, в частности, в случаях, когда перед лишением жизни или в процессе совершения убийства к потерпевшему применялись пытки, истязание или совершалось глумление над жертвой либо когда убийство совершено способом, который заведомо для виновного связан с причинением потерпевшему особых страданий (нанесение большого количества телесных повреждений, использование мучительно действующего яда, сожжение заживо, длительное лишение пищи, воды и т.д.). Особая жестокость может выражаться в совершении убийства в присутствии близких потерпевшему лиц, когда виновный сознавал, что своими действиями причиняет им особые страдания.

Глумление над трупом само по себе не может расцениваться в качестве обстоятельства, свидетельствующего о совершении убийства с особой жестокостью. Содеянное в таких случаях, если не имеется других данных о проявлении виновным особой жестокости перед лишением по-

терпевшего жизни или в процессе совершения убийства, следует квалифицировать по соответствующей части ст. 105 и по ст. 244 УК РФ, предусматривающей ответственность за надругательство над телами умерших.

Уничтожение или расчленение трупа с целью сокрытия преступления не может быть основанием для квалификации убийства как совершенного с особой жестокостью.

6. Совершение убийства общеопасным способом (п. «е» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

Под общеопасным способом убийства следует понимать такой способ умышленного причинения смерти, который заведомо для виновного представляет опасность для жизни не только потерпевшего, но хотя бы еще одного лица (например, путем взрыва, поджога, производства выстрелов в местах скопления людей, отравления воды и пищи, которыми помимо потерпевшего пользуются другие люди).

Если в результате примененного виновным общеопасного способа убийства наступила смерть не только определенного лица, но и других лиц, содеянное надлежит квалифицировать, помимо п. «е» ч. 2 ст. 105 УК РФ, по п. «а» ч. 2 ст. 105, а в случае причинения другим лицам вреда здоровью – по п. «е» ч. 2 ст. 105 и по статьям, предусматривающим ответственность за умышленное причинение вреда здоровью.

В тех случаях, когда убийство путем взрыва, поджога или иным общеопасным способом сопряжено с уничтожением или повреждением чужого имущества либо с уничтожением или повреждением лесов, а равно насаждений, не входящих в лесной фонд, содеянное, наряду с п. «е» ч. 2 ст. 105 УК РФ, следует квалифицировать также по ч. 2 ст. 167 или ч. 3 или ч. 4 ст. 261.

Умышленное причинение смерти человеку в результате террористического акта влечет уголовную ответственность по п. «б» ч. 3 ст. 205 УК РФ, в результате диверсии – по ч. 3 ст. 281.

7. Совершение преступления в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении, средствах

массовой информации или информационно-телекоммуникационных сетях, включая сеть Интернет (п. «д» ч. 2 ст. 110, п. «д» ч. 3 ст. 110.1, ч. 2 ст. 110.2 УК РФ).

Публичный способ совершения преступлений, направленных на самоубийство потерпевшего, существенно повышает степень их общественной опасности, поскольку в этом случае:

а) расширяется круг лиц, на которых оказывается преступное воздействие. Их должно быть не менее двух;

б) увеличивается эффективность, сила такого воздействия (например, публичное унижение человеческого достоинства усиливает психическую травму лица при доведении его до самоубийства).

8. Самоубийство или покушение на самоубийство потерпевшего (ч. 4–6 ст. 110.1 УК РФ).

Самоубийство или покушение на самоубийство потерпевшего является квалифицирующим признаком составов склонения к совершению самоубийства (ч. 1 ст. 110.1 УК РФ) и содействия его совершению (ч. 2 ст. 110.1).

Между содействием, склонением и указанными последствиями должна быть причинная связь. Такая связь при содействии самоубийству отсутствует, если потерпевший не воспользовался данными ему советами, указаниями, предоставленной информацией, средствами или орудиями совершения самоубийства и другой помощью.

Самоубийство или покушение на него несовершеннолетнего, беспомощного, материально или иным образом зависимого лица, а также беременной женщины влечет повышенную ответственность по ч. 5, самоубийство двух или более лиц – по ч. 6 ст. 110.1 УК РФ.

9. Сопряженность убийства с похищением человека, с разбоем, вымогательством или бандитизмом, с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера (п. «в», «з», «к» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

При квалификации убийства, сопряженного с похищением человека, следует иметь в виду, что по смыслу закона

ответственность по данному пункту ч. 2 ст. 105 УК РФ наступает не только за умышленное причинение смерти самому похищенному, но и за убийство других лиц, совершенное виновным в связи с похищением человека. Содеянное должно квалифицироваться по совокупности с преступлением, предусмотренным ст. 126 УК РФ.

Ответственность за умышленное причинение смерти человеку, сопряженное с захватом заложника, в настоящее время предусмотрена ч. 4 ст. 206 УК РФ.

Как сопряженное с разбоем, вымогательством или бандитизмом следует квалифицировать убийство в процессе совершения указанных преступлений. Содеянное в таких случаях квалифицируется по п. «з» ч. 2 ст. 105 УК РФ в совокупности со статьями, предусматривающими ответственность за разбой, вымогательство или бандитизм.

Под убийством, сопряженным с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера, следует понимать убийство в процессе совершения указанных преступлений или с целью их сокрытия, а также совершенное, например, по мотивам мести за оказанное сопротивление при совершении этих преступлений. Учитывая, что при этом совершаются два самостоятельных преступления, содеянное следует квалифицировать по п. «к» ч. 2 ст. 105 УК РФ и, в зависимости от конкретных обстоятельств дела, по соответствующим частям ст. 131 или ст. 132.

Трижды используемая в ч. 2 ст. 105 УК РФ конструкция «убийство, сопряженное с другим преступлением» вызывает нарекания с точки зрения соответствия принципу справедливости, поскольку и диспозиция, и санкция нормы охватывают сопряженное с убийством деяние, но последнее требует дополнительной квалификации. Более правильным обозначать связь убийства с сопряженным преступлением с помощью субъективных признаков мотива и цели.

10. Совершение преступления группой лиц (п. «ж» ч. 2 ст. 105 УК РФ), группой лиц по предварительному сго-

вору или организованной группой (п. «ж» ч. 2 ст. 105, п. «г» ч. 2 ст. 110, п. «г» ч. 3 ст. 110.1).

При квалификации убийства по п. «ж» ч. 2 ст. 105 УК РФ необходимо учитывать содержащееся в ст. 35 определение понятия преступления, совершенного группой лиц, группой лиц по предварительному сговору и организованной группой лиц.

Убийство признается совершенным группой лиц, когда два или более лица, действуя совместно с умыслом, направленным на совершение убийства, непосредственно участвовали в процессе лишения жизни потерпевшего, применяя к нему насилие, причем необязательно, чтобы повреждения, повлекшие смерть, были причинены каждым из них (например, один подавлял сопротивление потерпевшего, лишал его возможности защищаться, а другой причинил ему смертельные повреждения). Убийство следует признавать совершенным группой лиц и в том случае, когда в процессе совершения одним лицом действий, направленных на умышленное причинение смерти, к нему с той же целью присоединилось другое лицо (другие лица).

Предварительный сговор на убийство предполагает выраженную в любой форме договоренность двух или более лиц, состоявшуюся до начала совершения действий, непосредственно направленных на лишение жизни потерпевшего. При этом наряду с соисполнителями преступления, другие участники преступной группы могут выступать в роли организаторов, подстрекателей или пособников убийства, и их действия надлежит квалифицировать по соответствующей части ст. 33 и п. «ж» ч. 2 ст. 105 УК РФ.

Организованная группа – это группа из двух и более лиц, объединенных умыслом на совершение одного или нескольких убийств. Как правило, такая группа тщательно планирует преступление, заранее подготавливает орудия убийства, распределяет роли между участниками группы. Поэтому при признании убийства совершенным организованной группой действия всех участников независимо от их роли в престу-

плении следует квалифицировать как соисполнительство без ссылки на ст. 33 УК РФ.

11. Причинение смерти по неосторожности вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей (ч. 2 ст. 109 УК РФ).

Под ненадлежащим исполнением профессиональных обязанностей понимается поведение лица, полностью или частично не соответствующее официальным требованиям или предписаниям, предъявляемым к лицу, в результате чего наступает смерть потерпевшего. Обязательным условием для привлечения лица к уголовной ответственности является установление правовых предписаний, регламентирующих поведение лица в той или иной профессиональной сфере. Отсутствие соответствующей правовой нормы (правил поведения) свидетельствует и об отсутствии самого общественно опасного деяния, поскольку в таком случае нельзя установить отношение лица к тем или иным правовым предписаниям (профессиональным обязанностям).

Кроме того, несовершение необходимого действия либо совершение запрещаемого действия должно быть обязательным условием наступившего последствия, т.е. таким условием, устранение которого (или отсутствие которого) предупреждает последствие.

12. Совершение убийства по мотиву кровной мести (п. «е.1» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

Рассматриваемый мотив отличается об простой мести тем, что основной побудительной причиной совершения убийства выступает не личное оскорбление, а необходимость исполнения виновным требований обычая кровной мести. Устанавливая повышенную уголовную ответственность за такое убийство, государство выражает свое отрицательное отношение к существованию данного обычая.

Субъектом рассматриваемого преступления выступает лицо, принадлежащее к группе населения, поддерживающей и признающей обычай кровной мести.

13. Совершение убийства из корыстных побуждений (п. «з» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

Как убийство из корыстных побуждений следует квалифицировать убийство, совершенное в целях получения материальной выгоды для виновного или других лиц (денег, имущества или прав на его получение, прав на жилплощадь и т.п.) или избавления от материальных затрат (возврата имущества, долга, оплаты услуг, выполнения имущественных обязательств, уплаты алиментов и др.).

Рассматриваемый квалифицирующий признак неприменим, если имеются предусмотренные тем же пунктом более специальные признаки совершения убийства по найму или сопряженности с разбоем, вымогательством или бандитизмом.

14. Совершение убийства по найму (п. «з» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

Как убийство по найму надлежит квалифицировать убийство, обусловленное получением исполнителем преступления материального или иного вознаграждения. Лица, организовавшие убийство за вознаграждение, подстрекавшие к его совершению или оказавшие содействие в совершении такого убийства, несут ответственность по соответствующей части ст. 33 и п. «з» ч. 2 ст. 105 УК РФ.

15. Совершение убийства из хулиганских побуждений (п. «и» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

По данному пункту следует квалифицировать убийство, совершенное на почве явного неуважения к обществу и общепринятым нормам морали, когда поведение виновного является открытым вызовом общественному порядку и обусловлено желанием противопоставить себя окружающим, продемонстрировать пренебрежительное к ним отношение (например, умышленное причинение смерти без видимого повода или с использованием незначительного повода как предлога для убийства).

Если виновный, помимо убийства из хулиганских побуждений, совершил иные умышленные действия, грубо нарушавшие общественный порядок, выражавшие явное

неуважение к обществу и сопровождавшиеся применением насилия к гражданам либо угрозой его применения, а равно уничтожением или повреждением чужого имущества, то содеянное им надлежит квалифицировать по п. «и» ч. 2 ст. 105 УК РФ и соответствующей части ст. 213.

Для правильного отграничения убийства из хулиганских побуждений от убийства в ссоре либо драке следует выяснять, кто явился их инициатором, не был ли конфликт спровоцирован виновным для использования его в качестве повода к убийству. Если зачинщиком ссоры или драки явился потерпевший, а равно в случае, когда поводом к конфликту послужило его противоправное поведение, виновный не может нести ответственность за убийство из хулиганских побуждений.

16. Совершение убийства с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение (п. «к» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

Ответственность по данному квалифицирующему признаку может нести как само лицо, совершившее, совершающее или намеренное совершить другое преступление в качестве исполнителя или иного соучастника, так и лица, непричастные к другому преступлению, но заинтересованные в его сокрытии.

Квалификация по данному пункту совершенного виновным убийства определенного лица с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение исключает возможность квалификации этого же убийства, помимо указанного пункта, по какому-либо другому пункту ч. 2 ст. 105 УК РФ, предусматривающему иную цель или мотив убийства. Поэтому, если установлено, что убийство потерпевшего совершено, например, из корыстных или из хулиганских побуждений, оно не может одновременно квалифицироваться по п. «к» ч. 2 ст. 105 УК РФ.

Рассматриваемый квалифицирующий признак также неприменим, если убийство квалифицируется как сопряженное с похищением человека, разбоем, вымогательством,

бандитизмом, изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера по п. «в», «з» или «к» ч. 2 ст. 105 УК РФ.

17. Совершение убийства 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).

Согласно примечанию 2 к ст. 282.1 УК РФ данный вид убийства относится к преступлениям экстремистской направленности.

Квалификация убийства по п. «л» ч. 2 ст. 105 УК РФ исключает возможность одновременной квалификации содеянного по другим пунктам ч. 2 данной статьи, предусматривающим иной мотив или цель преступления (например, из хулиганских побуждений).

Преступления, совершенные по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы, следует отграничивать от преступлений, совершенных на почве личных неприязненных отношений. Для правильного установления мотива преступления следует учитывать, в частности, длительность межличностных отношений подсудимого с потерпевшим, наличие с ним конфликтов, не связанных с национальными, религиозными, идеологическими, политическими взглядами, принадлежностью к той или иной расе, социальной группе.

Если совершаются действия, направленные на полное или частичное уничтожение национальной, этнической, расовой или религиозной группы как таковой путем убийства членов этой группы, содеянное квалифицируется по ст. 357 УК РФ как геноцид.

18. Совершение убийства в целях использования органов или тканей потерпевшего (п. «м» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

Рассматриваемый пункт применяется в случае, если при совершении убийства виновный преследует цель изъятия

и использования органов или тканей потерпевшего. При этом не имеет значения, были они в дальнейшем фактически изъяты и использованы или не были.

Цель изъятия и использования органов или тканей в п. «м» ч. 2 ст. 105 УК РФ (в отличие от ст. 120) не определена. Это может быть как незаконная трансплантация, так и иная цель (например, употребление в пищу, исполнение ритуала и т.п.). Убийство в целях последующей незаконной продажи органов или тканей потерпевшего охватывается рассматриваемым признаком и не требует дополнительной квалификации как совершенного из корыстных побуждений.

19. Причинение смерти по неосторожности вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей (ч. 2 ст. 109 УК РФ).

Под ненадлежащим исполнением профессиональных обязанностей понимается поведение лица, полностью или частично не соответствующее официальным требованиям или предписаниям, предъявляемым к нему, в результате чего наступает смерть потерпевшего. Типичным примером подобного поведения является так называемая врачебная халатность (ненадлежащее оказание медицинской помощи).

Глава 3
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЗДОРОВЬЯ

§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против здоровья

Объектом преступлений выступает здоровье другого человека. Причинение вреда собственному здоровью уголовно ненаказуемо. Исключение составляет членовредительство (причинение себе какого-либо повреждения) с целью уклонения от исполнения обязанностей военной службы (ст. 339 УК РФ). Согласие лица на причинение вреда его здоровью не исключает уголовной ответственности причинителя, за некоторыми изъятиями (правомерное медицинское вмешательство; участие в спортивных соревнованиях, связанных с физическим контактом; участие в эксперименте).

Говоря о здоровье человека как объекте преступления, таковым следует считать его (человека) психосоматическое состояние, которое характеризуется определенным уровнем (или объемом возможностей) биологической и социальной адаптации. Соответственно, ***преступления против здоровья человека (преступные посягательства на здоровье человека) – это предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния, которые направлены на изменение (ухудшение) психосоматического состояния человека и способны снизить***

имеющийся у него уровень (или уменьшить имеющийся объем возможностей) биологической и/или социальной адаптации.

Жизнь и здоровье в своей сущности составляют единое целое, предполагают само биологическое существование человека и выступают в качестве родового объекта уголовно-правовой охраны. К нормам, специально нацеленным на защиту здоровья человека, следует относить и определенную совокупность статей главы 16 УК РФ, предусматривающих ответственность за создание непосредственной и реальной опасности для психосоматического состояния конкретного человека, так как не причинить реального вреда объекту не значит не воздействовать на него вовсе или не быть направленным против него. Отсюда посягательствами на здоровье (преступлениями против здоровья) можно считать все виды преступлений, ответственность за которые регламентирована в ст. 111–125 УК РФ.

Здоровье человека как объект преступлений, описанных в главе 16 УК РФ, выступает в качестве основного. Нормы других глав также осуществляют охрану здоровья лица, но уже в качестве дополнительного – обязательного или факультативного – объекта (например, в ст. 126, 131, 139, 150, 161 УК РФ).

В зависимости от наличия или отсутствия связи преступных деяний с фактическим вредоносным воздействием на здоровье человека, все преступления, направленные на соответствующий объект, могут быть разделены на две группы:

1) те, которые всегда подразумевают реальное (объективное, фактическое) негативное воздействие на здоровье человека (ст. 111–118, 121, 124 УК РФ). Это преступления, реально воздействующие на здоровье;

2) те, которые не предполагают обязательного деструктивного воздействие на здоровье, но ставят жизнь и (или) здоровье в опасность (ст. 119, 120, 122, 123, 125 УК РФ). Фактическое влияние на психосоматическое состояние человека для таких преступлений может быть дополнительным (квалифицирующим) признаком (например, заражение

ВИЧ – в ч. 2 ст. 122 УК РФ, причинение вреда здоровью – в ч. 3 ст. 123). Это преступления, ставящие в опасность жизнь и (или) здоровье.

Объективная сторона ряда преступлений против здоровья человека может выражаться как в действии, так и в бездействии (ст. 111, 112, 115, 118, 121, 122 УК РФ), некоторые – предполагают только действия (ст. 113, 114, 116 и 116.1, 117, 119, 120, 123), и только два (ст. 124 и 125) совершаются лишь бездействием.

В большинстве случаев для наступления уголовной ответственности за данные преступления необходимо возникновение тех или иных последствий деяния, ибо большинство составов главы 16 УК РФ законодатель сконструировал по типу материальных. Последние обязательны к наступлению для завершения преступления.

В то же время объективная сторона ряда преступлений включает исключительно деяние. К преступлениям с формальным составом относится угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью (ст. 119 УК РФ), принуждение к изъятию органов или тканей человека для трансплантации (ст. 120), незаконное проведение искусственного прерывания беременности (ст. 123), оставление в опасности (ст.125). Они завершаются действием или бездействием.

Субъектом преступлений по общему правилу являются вменяемые физические лица, достигшие шестнадцати лет. В то же время ответственность за умышленное причинение тяжкого и средней тяжести вреда здоровью (ст. 111 и 112 УК РФ) может наступать с четырнадцатилетнего возраста. Субъекты ряда преступлений относятся к категории *специальных* (ст. 116.1, 121, ч. 2–4 ст. 122, ст. 124, 125 УК РФ).

Субъективная сторона большинства преступлений против здоровья человека включает вину только в виде прямого умысла, у ряда преступлений вина может иметь форму косвенного умысла (ст. 111–115 УК РФ), а у некоторых (связанных с заражением инфекцией) – возможна еще и неосторожность в форме легкомыслия (ст. 121, ч. 2 и 3 ст. 122).

Для трех преступлений против здоровья характерна лишь неосторожная форма вины (ст. 118, 124 и ч. 4 ст. 122 УК РФ).

Для двух преступлений характерен признак заведомости (ст. 122 и 125 УК РФ). Он означает, что лицо должно знать о соответствующем факте.

Одно преступление совершается в состоянии аффекта (ст. 113 УК РФ). Для одного же преступления свойственен мотив в виде хулиганских побуждений, 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 (ст. 116 УК РФ).

§ 2. Преступления, реально воздействующие на здоровье

Большинство преступлений данной подгруппы объединены признаком причинения ***вреда здоровью***. Под таким вредом следует понимать ***вызванное внешним воздействием изменение (ухудшение) психосоматического состояния человека, характеризующееся реальным снижением уровня его адаптации (т.е. дезадаптацией) к окружающей биосоциальной среде.*** Понятие «вред здоровью» не синонимично понятию «повреждение» (под которым понимают нарушение структуры и/или функции органа (ткани) в результате внешнего воздействия), поскольку включает в себя, например, еще и причиненные расстройства психики.

В уголовном законе различается три вида вреда здоровью: тяжкий, средней тяжести и легкий. В основу выделения положены характер и степень ухудшения психосоматического состояния человека, выраженного в его (человека) биологической и/или социальной дезадаптации.

Определяя виды вреда здоровью, законодатель использует ряд признаков.

Первичным критерием градации видов вреда здоровью является наличие или отсутствие опасности для жизни тех

соматических изменений (повреждения, заболевания, состояния или процесса), которые были причинены потерпевшему.

Опасными для жизни считаются такие изменения в организме, исходом которых обычно (часто) является смерть человека. Причинение такой патологии независимо от последующего реального состояния организма пострадавшего считается причинением тяжкого вреда здоровью.

Следующим критерием деления видов вреда здоровью (имеющим значение в отсутствие опасности для жизни) является характер последствий негативного воздействия на человека.

Первый вариант последствий – стойкие или необратимые, причем возможность их коррекции (например, путем протезирования) не имеет правового значения. Законодатель выражает эти последствия в таких признаках, как: потеря зрения, речи, слуха, органа или функции органа, неизгладимое обезображивание лица, стойкая утрата трудоспособности (общей и/или профессиональной). К категории необратимых последствий условно можно отнести и последствие в виде прерывания беременности, а к категории стойких – также заболевание наркоманией или токсикоманией.

Иной вариант последствий – нестойкие, обратимые (временные). В законе они выражаются и охватываются понятием «расстройство здоровья».

В случае наступления стойких или необратимых последствий вид (тяжесть) вреда здоровью определяется степенью их негативности, а при возникновении временных – их длительностью.

Причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 111 УК РФ).

Преступлением является такое воздействие на человека, которое вызвало:

1) опасную для жизни патологию либо

2) крайне негативные и стойкие или необратимые биосоциальные последствия (которые конкретно названы

в диспозиции ч. 1 ст. 111 УК РФ либо охватываются признаком значительной стойкой утраты общей трудоспособности не менее чем на одну треть).

Потеря зрения – это полная стойкая (постоянная) слепота или снижение остроты зрения до 0,04 и ниже на оба глаза. Потеря зрения на один глаз так же, как и посттравматическое удаление одного глазного яблока (при отсутствии обезображивания лица), не является потерей зрения, а приводит лишь к его ухудшению, степень которого (относительно исходного уровня) оценивается по критерию стойкой утраты общей трудоспособности. Потеря одного глаза или утрата функции одного глазного яблока не расценивается как потеря органа или утрата органом его функции соответственно, поскольку глаз является лишь частью зрительного анализатора (который условно можно считать «органом зрения»). Потеря слепого (до травмы) глаза не ухудшает зрения человека и при отсутствии обезображивания лица оценивается по длительности расстройства здоровья.

Аналогично под потерей слуха понимают полную стойкую (постоянную) глухоту на оба уха, а равно стойкое снижение слуха до степени, когда человек не слышит разговорную речь с расстояния 3–5 см от ушных раковин. Экспертный подход в отношении оценки потери слуха на одно ухо такой же, как и при потере зрения на один глаз.

Под потерей речи понимается потеря способности выражать мысли членораздельными звуками, понятными для окружающих.

Признак потери какого-либо органа либо утраты органом его функций применим лишь в отношении двигательной функции конечностей (рук и ног) и производительной (половой) способности как совокупной функции целого комплекса органов, в основном входящих в состав половой системы. Под потерей руки или ноги понимают отделение их от туловища или стойкую утрату ими функций (паралич или иное состояние, исключающее их активность). Потерю наиболее важной в функциональном отношении части ко-

нечности (кисти, стопы) приравнивают к потере руки или ноги. Под производительной способностью у мужчин понимают способность к совокуплению и оплодотворению, а у женщин – к совокуплению, зачатию, вынашиванию беременности и деторождению.

Прерывание беременности – это прекращение ее течения до момента физиологических родов, независимо от срока беременности и судьбы плода (сохранение жизни или гибель). Беременность может прерваться выкидышем, внутриутробной гибелью плода, преждевременными родами или в результате медицинского вмешательства (выскабливание, кесарево сечение и проч.).

Отдельного внимания заслуживает психическое расстройство, заболевание наркоманией или токсикоманией как признак тяжкого вреда здоровью. В соответствии с буквой закона, их характер не влияет на квалификацию деяния.

Последствие в виде неизгладимого обезображивания лица как признак тяжкого вреда здоровью имеет не столько медицинское, сколько социальное (эстетическое) содержание. Факт наличия обезображивания является оценочным. Вместе с тем естественно, что при обезображивании лицо должно иметь отталкивающий вид.

Границы лица в целях применения данного признака определяются следующим образом: верхняя – край волосистого покрова головы в норме, боковые – задние края оснований ушных раковин (т.е. ушные раковины включаются в границы лица) и задние края ветвей нижней челюсти, нижняя – нижний край угла и тела нижней челюсти. Таким образом, неизгладимое повреждение смежных с лицом участков тела (волосистой части головы или шеи), а, тем более, конечностей или туловища, даже если оно резко ухудшает «эстетику» облика человека, уже не может подпадать под отмеченный выше признак.

Под изгладимостью повреждения следует понимать возможность исчезновения видимых последствий повреждения или значительное уменьшение их выраженности (например,

выраженности рубцов, деформаций, нарушения мимики и пр.) с течением времени самостоятельно или под влиянием нехирургических (консервативных) методов (массаж, физиопроцедуры, мази и т.п.). Если же устранение этих последствий возможно лишь путем косметического оперативного вмешательства, то такое повреждение считается неизгладимым. При повреждениях лица эксперт-медик устанавливает только то, является ли повреждение изгладимым или неизгладимым, и определяет тяжесть причиненного повреждением вреда здоровью в соответствии со всеми другими критериями (стойкая утрата трудоспособности, длительность расстройства здоровья и т.д.).

Общей трудоспособностью считается совокупность способностей человека к выполнению неквалифицированной работы и обеспечению самообслуживания (гигиенические процедуры, самостоятельное перемещение в пространстве, прием пищи, надевание одежды, обуви и т.п.). Однако общая трудоспособность толкуется более широко как способность всех органов к выполнению своих функций (поэтому и у детей утрату трудоспособности определяют так же, как у взрослых людей). В противном случае, например, сложно относить к утрате трудоспособности или способности к самообслуживанию или даже к способности к действию такие последствия, как отсутствие части ушной раковины, кончика или крыла носа, потеря 2–3 зубов, удаление желчного пузыря, сужение мочеиспускательного канала, удаление части копчика и др.

Стойкая утрата – это необратимая потеря (полная или частичная) функции, которая не восстановится до конца жизни. Поэтому, очевидно, что установить наличие стойкой утраты трудоспособности и определить ее степень возможно лишь при определившемся исходе повреждения или заболевания. В противном случае (если на момент медицинского обследования живого лица не ясен исход вреда здоровью, не опасного для жизни человека) степень тяжести вреда, причиненного здоровью человека, не определяется. Если окончательный исход не определился в течение 120 дней,

то условно стойкой (необратимой) утратой общей трудоспособности считают такой размер утраченной функции, который сформировался у пострадавшего по истечении указанного промежутка времени.

Тем не менее, из этого очевидного правила имеются исключений. К тяжкому вреду здоровья, вызывающему значительную стойкую утрату общей трудоспособности не менее чем на одну треть, независимо от исхода, относят целый ряд переломов и вывихов: перелом плечевой кости; перелом любой из костей, составляющих локтевой сустав; некоторые переломы-вывихи костей предплечья; перелом вертлужной впадины, составляющей тазобедренный сустав; перелом бедренной кости; перелом костей, составляющих коленный сустав, за исключением надколенника; перелом большеберцовой кости; некоторые переломы лодыжек обеих берцовых костей в сочетании с подвывихом или вывихом стопы; компрессионный перелом двух и более смежных позвонков грудного или поясничного отдела позвоночника; открытый вывих плеча или предплечья, или кисти, или бедра, или голени, или стопы с разрывом связочного аппарата и капсулы сустава.

Таким образом, если здоровье (трудоспособность) пострадавшего после причинения таких повреждений полностью восстановилось (даже за срок менее 120 суток), вред здоровью будет признан тяжким по критерию стойкой утраты общей трудоспособности.

Профессиональная трудоспособность – совокупность способностей человека к выполнению определенного объема и качества работы по конкретной профессии (специальности), по которой осуществляется основная трудовая деятельность. Степень утраты трудоспособности должна выражаться в значительной стойкой утрате общей трудоспособности не менее чем на одну треть или полной утрате профессиональной трудоспособности.

Уголовно наказуемым является и умышленное, и неосторожное (ст. 118 УК РФ) причинение тяжкого вреда здоровью.

Причинение средней тяжести вреда здоровью (ст. 112 УК РФ).

Преступление в отсутствии признаков тяжкого вреда, законодатель связывает с таким воздействием на человека, которое повлекло:

1) стойкие (или необратимые) негативные биосоциальные последствия, которые охватываются признаком значительной стойкой утраты общей трудоспособности менее чем на одну треть, либо

2) нестойкие (обратимые, временные), но длительные негативные биосоциальные последствия, которые охватываются понятием длительного расстройства здоровья.

Уголовно наказуемым является умышленное (ст. 112, 113, ч. 2 ст. 114 УК РФ), а также неосторожное, но только в результате неоказания помощи больному (ст. 124), причинение средней тяжести вреда здоровью.

Причинение легкого вреда здоровью (ст. 115 УК РФ).

Преступление в отсутствии признаков тяжкого и средней тяжести вреда, законодатель связывает с таким воздействием на человека, которое повлекло:

1) стойкие (или необратимые) негативные биосоциальные последствия, которые охватываются признаком незначительной стойкой утраты общей трудоспособности, либо

2) нестойкие (обратимые) кратковременные негативные биосоциальные последствия, которые охватываются понятием кратковременного расстройства здоровья.

Поскольку длительность временной нетрудоспособности (как одного из основных показателей дезадаптации) измеряется днями (сутками), то минимальная продолжительность расстройства здоровья может составлять одни сутки.

Причинение телесного повреждения считается причинением вреда здоровью, только если оно сопровождается реальным ухудшением адаптации (ограничением жизнедеятельности, ухудшением качества жизни) потерпевшего. Такие повреждения, как единичные и необширные ссадины, кровоподтеки, поверхностные раны чаще всего не вызывают

значимых ограничений жизнедеятельности человека и поэтому обычно (но не всегда) расцениваются как повреждения, не причинившие вред здоровью человека.

Множественные ссадины, кровоподтеки и неглубокие, как правило, ушибленные, раны могут сопровождаться выраженным отеком окружающих тканей и приводить к ограничению функций (ограничение полей зрения при отеке травмированных век, ограничение движений в суставах из-за отечной болезненности травмированных мягких тканей и т.п.). Такие повреждения, как сопровождающиеся нарушением функции, «расстраивают» здоровье пострадавшего, и должны оцениваться по критерию длительности этого расстройства.

Причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью в состоянии аффекта (ст. 113 УК РФ).

Как привилегированный состав по основным объективным и субъективным признакам он аналогичен составу ст. 107 УК РФ. Различие, помимо объекта преступления, заключается в последствиях и, соответственно, в содержании умысла. Степень привилегирующего влияния признака аффекта на ответственность позволяет говорить о том, что причинение легкого вреда здоровью или побоев в состоянии аффекта не является преступлением.

Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны и ***умышленное причинение тяжкого или средней тяжести вреда при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление*** (ст. 114 УК РФ). За исключением объекта, последствий и, соответственно, содержания умысла, признаки этих привилегированных преступлений понимаются аналогично таковым в ст. 108 УК РФ.

Так же, как в случае умышленного причинения легкого вреда здоровью или побоев в состоянии аффекта, причинение такого вреда и физической боли при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, а равно причинение средней тяжести вреда

здоровью при превышении пределов необходимой обороны не являются преступными.

Побои (ст. 116 УК РФ).

Действия, входящие *в объективную сторону* преступления, шире, нежели это следует из заголовка статьи 116 УК РФ. Их также составляют иные насильственные действия. По сути, побои являются наиболее распространенным вариантом насильственных действий и любое число побоев (ударов) может составлять преступное деяние. Основной криминообразующий признак побоев – это последствие деяния в виде причинения физической боли (в отсутствие вреда здоровью).

Чаще всего при нанесении ударов (или удара) на теле пострадавшего образуются повреждения (повреждение), характер которых может обуславливать (при наличии соответствующих признаков) причинение вреда здоровью (любой степени тяжести). В таких случаях нанесение ударов (побои) является способом причинения вреда здоровью и не подлежит самостоятельной оценке. В иных случаях насильственные действия могут не обусловливать (при отсутствии соответствующих признаков) причинение вреда здоровью. Речь идет о незначительных повреждениях (таких, как единичные необширные ссадины и кровоподтеки (гематомы), единичные необширные поверхностные раны и др.), которые вообще не влекут расстройства здоровья.

В ряде случаев побои или иные насильственные действия могут вообще не оставлять после себя никаких объективно выявляемых повреждений, но это не исключает возможности установить факт их причинения. В силу невозможности объективно подтвердить или опровергнуть наличие болевых ощущений, при причинении повреждений оно чаще всего презюмируется.

Побои являются преступлением лишь в том случае, если их *субъективная сторона* включает в себя хулиганские побуждения или мотив политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо мотив ненависти или вражды в отношении какой-либо

социальной группы. При отсутствии указанных признаков побои представляют собой административное правонарушение (ст. 6.1.1. КоАП РФ).

Нанесение побоев лицом подвергнутым административному наказанию (ст. 116.1 УК РФ).

Повторное совершение административного деяния лицом, уже подвергнутым за аналогичное деяние административному наказанию, становится преступлением. В соответствии со ст. 4.6 КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

Истязания (ст. 117 УК РФ).

Объективную сторону преступления, по сути, составляют любые насильственные действия (в том числе систематические побои как наиболее распространенный вариант насилия, а также, например, прижигание раскаленным предметом, длительное лишение воды, пищи, тепла, подвешивание вниз головой), которые повлекли за собой последствие в виде страданий (в отсутствие последствий, указанных в ст. 111 и 112 УК РФ). В случае если при истязании был причинен легкой вред здоровью, то он также включается в объективную сторону истязаний и охватывается нормой ч. 1 ст. 117 УК РФ.

Можно заметить, что побои и истязание находятся друг с другом в определенном логическом соотношении, поэтому грань между ними не очевидна, когда страдания причиняются посредством причинения физической боли. В объективной сфере такая граница отсутствует вовсе, потому что невозможно дать ответ на вопрос, какова должна быть сила боли, чтобы ее можно было считать уже страданием. Суть различия этих феноменов находится в субъективном аспекте восприятия потерпевшим соответствующих деяний. Физическая боль является простейшим (неврологическим) ощущением, которое имеет объективную физиологическую при-

роду, в то время как страдание – это вариант психического отношения человека к насилию (телесному или психическому). Физическая боль приобретает новое качество, когда она реально сказывается на психике пострадавшего, приводя как минимум к ситуативному ее расстройству. Для психического состояния истязаемого характерен устойчивый и крайне негативный эмоциональный фон – страх перед неизбежностью продолжения страданий и неизвестностью их длительности. Сочетание психологической невыносимости воздействия с неизвестностью его продолжительности и невозможностью прекращения вводит человека в состояние паники, которая переживается хуже многих повреждений «телесного» здоровья. Именно это придает принципиально иной характер общественной опасности «истязательного» насилия.

Заражение венерической болезнью и заражение ВИЧ-инфекцией (ст. 121 и 122 УК РФ).

Такая разновидность преступлений против здоровья, как заражение инфекцией является весьма специфичной. Их нельзя в полной мере связывать с причинением вреда здоровью, поскольку подобное воздействие на организм человека не подразумевает обязательной дезадаптации (ухудшения качества жизни) инфицированного. Конструкция ст. 121 УК РФ лишь не исключает возможности «попутного» возникновения легкого вреда здоровью.

Суть заражения заключается только в попадании возбудителей заболевания в организм потерпевшего. Возникновение состояния зараженности в результате внешнего воздействия роднит заражение с причинением повреждения, однако, в отличие от последнего, результат взаимодействия организма человека с попавшим в него возбудителем отсрочен во времени и не однозначен. В ряде случаев попадание инфекции вообще не приводит к нарушению структуры или функции органов (тканей) (например, при носительстве) и, соответственно, не вызывает каких-либо реальных изменений психосоматического состояния. В других же – оно знаменует лишь начало процесса повреждения организма, спектр реальных послед-

ствий которого крайне широк (от кратковременного легкого «нездоровья» до смерти зараженного) и во многом зависит от поведения инфицированного. В этой связи заражение следует считать особенным видом воздействия, которое реально может быть связано с угрозой здоровью (или жизни) или с фактическим его расстройством той или иной тяжести.

В случае заражения венерической инфекцией и возникновения болезни причиняемый вред чаще всего является легким, и тогда (при наличии умысла на заражение) дополнительной квалификации по ст. 115 УК РФ не требуется, поскольку норма ст. 121 является специальной и предпочтение в случае конкуренции отдается ей. Если причиняется тяжкий или средней тяжести вред здоровью в присутствии субъективных оснований содеянное, помимо ст. 121, должно квалифицироваться по ст. 111 или 112 УК РФ.

Специфика феномена заражения сама по себе позволяет предполагать существование отдельных норм, защищающих индивида от такого «необычного» посягательства на его здоровье. Очевидно, что различия самих инфекций должны определять тяжесть и общественную опасность заражения, включающую и угрозу для здоровья населения, которая исходит от появившегося нового источника инфекции.

Преступным в настоящее время считается инфицирование человека определенными возбудителями: ВИЧ (ст. 122 УК РФ) и теми, которые вызывают так называемые «венерические заболевания» (ст. 121). В отличие от ВИЧ, группу венерических инфекций нельзя назвать четко определенной, поскольку их официального перечня не существует. К ним можно относить такие заболевания, как сифилис (люэс), гонорея (перелой, триппер), мягкий шанкр, паховая гранулема и хламидийная лимфогранулема.

Способ заражения значения для квалификации не имеет.

Субъекты преступлений, описываемых ст. 121 и ч. 2–4 ст. 122 УК РФ – *специальные* – инфицированные соответствующим возбудителем и знающие об этом лица (ст. 121, ч. 2 и 3 ст. 122) или лицо, профессиональная деятельность

которого связна с возможностью заражения других лиц ВИЧ и необходимостью (обязанностью) соблюдения соответствующих санитарно-эпидемиологических правил (ч. 4 ст. 122 УК).

Статья 122 УК РФ предусматривает *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, совершившее деяния, предусмотренные ч. 1 или 2 настоящей 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 этой болезни и добровольно согласилось совершить действия, создавшие опасность заражения.

Неоказание помощи больному (ст. 124 УК РФ).

В соответствии с конструкцией преступление всегда сопряжено с реальным негативным ухудшением психосоматического состояния больного как минимум до уровня средней тяжести вреда здоровью.

Потерпевшим от данного преступления является больной, т.е. лицо, состояние здоровья которого требует оказания ему определенной помощи.

Объективная сторона преступления включает бездействие – невыполнение мероприятий по оказанию первой помощи.

Уголовная ответственность за бездействие предполагает, что лицо (а) должно было и (б) могло действовать. Обязанность (долженствование) действовать вытекает из предписаний соответствующих нормативных правовых актов.

Возможность действовать (субъективный критерий) – обязательное условие ответственности. Не случайно в ст. 124 УК РФ говорится о неоказании помощи без уважительных причин. К уважительным относятся причины, непреодолимые в момент возникновения конкретной обязанности действовать. Ими можно считать непреодолимую силу, состояние крайней необходимости, отсутствие необходимого инструмента, лекарств и т.д.

Необходимым предварительным условием медицинского вмешательства является информированное добровольное

согласие гражданина или его законного представителя. Следовательно, при обычных обстоятельствах отсутствие такого согласия исключает наказуемость, даже если в последующем из-за неоказания помощи наступил вред здоровью. Вместе с тем оказание помощи без согласия гражданина или законного представителя возможно, если оно необходимо по экстренным показаниям для устранения угрозы жизни человека и если его состояние не позволяет выразить свою волю или отсутствуют законные представители.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, обязанное оказывать первую помощь по закону или по специальному правилу. Прежде всего речь идет о медицинских работниках (врач, фельдшер, медицинская сестра, акушерка, провизор и т.п.). В то же время на практике при соответствующих обстоятельствах эти лица крайне редко полностью бездействуют. Правда, помимо медиков такую помощь в определенных условиях обязаны оказать многие другие лица (в том числе сотрудники таможенных органов, службы судебных приставов, полиции, ФСБ, пожарные, спасатели, частные охранники и др.). С ними как раз и возникают проблемы.

§ 3. Преступления, ставящие в опасность жизнь и (или) здоровье

Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью (ст. 119 УК РФ).

Преступление с *объективной стороны* выражается в активном поведении – в вербальном или физическом действии (жесты, демонстрация оружия либо иных средств лишения жизни или причинения тяжкого вреда здоровью и т.п.). Угроза – способ психического воздействия, направленного на запугивание потерпевшего, на то, чтобы вызвать у последнего чувство тревоги, беспокойства за свою безопасность.

Выделяются такие обязательные черты угрозы, как конкретность и реальность ее осуществления. Для конкретности достаточно ясности в вопросе о том, угрожает виновный ли-

шением жизни или причинением тяжкого вреда здоровью. Реальность угрозы означает, что существуют достаточные основания опасаться приведения ее в исполнение. Такие основания должны возникнуть у потерпевшего, и в этом случае цель угрозы считается достигнутой, дискомфорт возникшим.

Реальность угрозы не находится целиком в плоскости субъективного ее восприятия потерпевшим и может определяться различными обстоятельствами (обстановкой, характером взаимоотношений виновного и потерпевшего, серьезностью повода для угрозы, личностью угрожающего, наличием предметов, посредством которых возможно причинить серьезную травму, и т.д.). Угроза может считаться реальной, даже если сам виновный приводить ее в исполнение не собирался, а только запугивал.

Сложен вопрос, можно ли считать угрозы, описанные в ст. 119 УК РФ, вариантом обнаружения умысла, за которые лишь в порядке исключения законодатель предусмотрел уголовную ответственность. Изложенное выше позволяет сделать вывод, что в статье речь идет не об обнаружении, а о реализации умысла, только не на убийство или причинение тяжкого вреда здоровью, не о намерении совершить именно такое преступление, а об умысле на нарушение психической неприкосновенности личности, ее спокойствия путем запугивания, внушения чувства страха. Налицо деятельность, направленная на конкретный объект и производящая в нем вредные изменения, а не простое озвучивание преступных намерений.

Высказывание угрозы виновным может преследовать не цель запугивания, а лишь обнаруживает возникшее решение об убийстве или причинении тяжкого вреда здоровью. В этом случае, если виновный помимо заявления о замысле совершает какие-либо действия, направленные на реализацию заявленного намерения, содеянное квалифицируется не по ст. 119 УК РФ, а как приготовление к преступлению либо покушение на соответствующее преступление (ст. 30, 105 или 111).

При совершении преступлений, состав которых включает угрозу в качестве конструктивного признака, в соответ-

ствии с правилами квалификации при конкуренции части и целого, предпочтение отдается целому и дополнительной квалификации по ст. 119 УК РФ не требуется.

Принуждение к изъятию органов или тканей человека для трансплантации (ст. 120 УК РФ).

Преступление, по сути, предполагает ответственность за принуждение к донорству (к отдаче органа или ткани). Изъятие органов и тканей для трансплантации (пересадки) допускается у живого донора при наличии его информированного добровольного согласия. Оно возможно при совокупности следующих условий: если донор предупрежден о возможных осложнениях для его здоровья в связи с предстоящим оперативным вмешательством по изъятию органов и (или) тканей; если донор свободно и сознательно в письменной форме выразил согласие на изъятие своих органов и (или) тканей; если донор прошел всестороннее медицинское обследование и имеется заключение консилиума врачей-специалистов о возможности изъятия у него органов и (или) тканей для трансплантации.

Предметом преступления может быть любой объект трансплантации.

Объективную сторону преступления составляют принуждение (как деяние) и насилие либо угроза его применения (как способы осуществления деяния).

Принуждение – это неправомерное воздействие на лицо, приневоливание его к донорству с созданием опасности неблагоприятных последствий для потерпевшего в случае отказа от него.

Статья 120 УК РФ ограничивает уголовно наказуемое принуждение двумя способами: насилием либо угрозой его применения. Таким образом, не всякое принуждение, по мнению законодателя, достигает уровня общественной опасности, характерной для преступлений.

Под насилием понимается физическое воздействие (удары, причинение вреда здоровью, запирание и т.п.). Угроза как психическое воздействие ограничена законодателем угрозой применения только физического воздействия (насилием).

Отсюда в ситуациях, если лицо принуждается к донорству угрозами, например, разгласить позорящие сведения, уничтожить или повредить имущество и т.д., ст. 120 УК РФ не применима. Угрозы могут иметь своим содержанием причинение физического вреда любой степени. Это могут быть угрозы убийством, нанесением тяжкого вреда здоровью, побоями и т.д.

Если в результате физического или психического воздействия потерпевшему причинен тяжкий вред здоровью, содеянное должно квалифицироваться по совокупности (ст. 120 и 111 УК РФ). Если виновному удалось принудить лицо и у него был изъят орган (ткань), следует вести речь о реальной совокупности преступлений. В зависимости от степени тяжести причиненного изъятием вреда здоровью содеянное помимо ст. 120 квалифицируется также по ст. 115, 112, п. «ж» ч. 2 ст. 111 или п. «м» ч. 2 ст. 105 УК РФ.

Субъективная сторона преступления включает специальную цель – согласие потерпевшего на изъятие органа или ткани.

Заведомое поставление другого лица в опасность заражения ВИЧ-инфекцией (ч. 1 ст. 122 УК РФ).

Объективная сторона преступления заключается в деянии, создающем реальную опасность (т.е. возможность) попадания ВИЧ в организм другого человека. ВИЧ-инфекция попадает в организм лица половым путем, при контактах поврежденных частей тела, через кровь.

Опасность заражения возникает, например, при половом сношении ВИЧ-инфицированного без предохраняющих (контрацептивных) средств, при предоставлении им другому лицу своего использованного шприца для уколов, введения наркотиков и т.д. Для констатации совершения преступления не имеет значения, что заражения ВИЧ-инфекцией не произошло.

Согласие потерпевшего на поставление в опасность заражения ВИЧ-инфекцией (например, согласие вступить в половую связь) не исключает уголовной ответственности.

Субъект преступления – специальный. Обычно это носитель ВИЧ-инфекции либо больной СПИДом. На таких лиц возлагается обязанность – как инфекционно больных – соблюдать соответствующие санитарно-гигиенические правила при контакте с лицами, не зараженными этой инфекцией. Кроме того, субъектом может явиться медицинский работник, татуировщик (нарушающий правила безопасности, например, при работе с инструментами), лицо, предоставляющее шприц после использования ВИЧ-инфицированным и др.

Поставление в опасность, закончившееся заражением ВИЧ-инфекцией, влечет ответственность по ч. 2 ст. 122 УК РФ, при этом вменения ч. 1 не требуется, так как поставление в опасность – неизбежный этап и более ранняя стадия заражения. Квалификация по совокупности необходима, если потерпевшими выступают два лица, одно из которых подверглось заражению, а другое – поставлено в опасность заражения.

Статья предусматривает *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, совершившее деяния, предусмотренные ч. 1 или 2 настоящей 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 этой болезни и добровольно согласилось совершить действия, создавшие опасность заражения.

Незаконное проведение искусственного прерывания беременности (ст. 123 УК РФ).

Объективная сторона преступления заключается в проведении по желанию женщины искусственного прерывания беременности только ненадлежащим лицом. Нарушение каких-либо иных требований к процедуре искусственного прерывания беременности (например: при выходе за определенные законом сроки беременности или в отсутствии должных показаний) не влечет ответственности по данной статье. Способы прерывания беременности и место его проведения на квалификацию не влияют.

Если процесс производства аборта привел к появлению на свет живого ребенка, которого тут же лишают жизни, содеянное как представляющее реальную совокупность преступлений подлежит квалификации не только по ст. 123 УК РФ, но и по статье об убийстве.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, не имеющее высшего медицинского образования соответствующего профиля. Такими лицом может быть человек без медицинского образования или со средним медицинским образованием или с высшим медицинским образованием (имеющий диплом), но не прошедшим дополнительного последипломного образования или профессиональной переподготовки по специальности «Акушерство и гинекология». Именно факт проведения прерывания беременности непрофессионалом, по мнению законодателя, создает большую вероятность неблагоприятного исхода и составляет наиболее опасный вид незаконных абортов.

Оставление в опасности (ст. 125 УК РФ).

Потерпевшим от преступления признается лицо, а) находящееся в опасном для жизни или здоровья состоянии и к тому же б) лишенное возможности принять меры к самосохранению в силу малолетства, старости, болезни или вследствие своей беспомощности.

Закон, таким образом, устанавливает ряд условий, касающихся личности потерпевшего, для уголовной ответственности за бездействие виновного. Одно из них – потерпевший на момент оставления его без помощи находился в опасном для жизни или здоровья состоянии (оказался на глубоком месте реки, среди шумного потока движущегося транспорта, получил травму и т.д.). Причины попадания в такую ситуацию могут быть различными. Важно, что она возникла и опасность для жизни (или, по крайней мере, для здоровья) является не абстрактной, а реальной.

Второе условие – в сложившейся ситуации потерпевший не может самостоятельно принять меры к самосохранению, устранению возникшей для него реальной опасности.

Причины, лишающие такой возможности, – малолетство, старость, болезнь или беспомощное состояние. Понятие беспомощного состояния ранее уже рассматривалось при характеристике квалифицирующих признаков, в частности убийства. Малолетство, старость и болезнь, по сути, так же предполагают состояние физической или психологической беспомощности, составляют ее разновидность. В тех случаях, когда болезнь, старость или малолетство такого состояния не вызывают и у лица есть возможность принять меры к самосохранению, уголовная ответственность по ст. 125 УК РФ исключается.

С *объективной стороны* преступление выражается в бездействии. В ст. 125 УК РФ непосредственно оговорено, из чего вытекает обязанность действовать, оказывать помощь потерпевшему:

- виновный был обязан иметь о нем заботу. Наличие такого долженствования предполагается еще до момента возникновения опасности в силу закона или договора (родители обязаны заботиться о детях, а дети – о родителях, сиделка в силу договора - о больном либо дряхлом человеке);
- лицо само поставило потерпевшего в опасное для жизни состояние. Такое поставление, порождающее обязанность действовать в дальнейшем, возможно в результате как противоправных, так и правомерных, как виновных, так и невиновных актов поведения. Например, потерпевший получает повреждение при столкновении с машиной, водитель которой правил дорожного движения не нарушал. Это, однако, не снимает с водителя транспортного средства обязанности оказать необходимую помощь пострадавшему.

Важное условие уголовной ответственности за бездействие – это наличие возможности действовать, что также непосредственно оговорено в ст. 125 УК РФ. Вопрос о том, существовала ли в действительности у лица такая возмож-

ность, является вопросом факта. Вывод делается на основе всех обстоятельств в их совокупности. По силам, допустим, оказание помощи воспитателем ребенку, упавшему в неглубокую канаву с водой. Лицо может быть лишено объективно возможности оказать помощь ввиду возникшей непреодолимой силы, собственной беспомощности и т.д.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, на котором лежала обязанность заботиться о потерпевшем (родители, педагоги, воспитатели, опекуны и попечители, инструкторы по плаванию, проводники в горах и т.д.), либо которое само поставило потерпевшего в опасное для жизни или здоровья состояние.

Отличие анализируемого вида преступления от описанного в ст. 124 УК РФ – в субъекте (там им является лицо, обязанное оказывать помощь в силу профессии), в потерпевшем (там им является только больной), в объективной стороне (там обязательным является причинение вреда здоровью потерпевшего), в субъективной стороне (деяние, предусмотренное ст. 125, – умышленное, а ст. 124 – неосторожное).

Бездействия, охватываемые составами ст. 124 и 125 УК РФ, необходимо отграничивать от бездействия, как способа причинения смерти (ст. 105 и 109) или вреда здоровью (ст. 111 и 112). Различие между ними следует искать в характере невыполненной обязанности. Если деятельность лица является обязательным условием безопасного существования других людей (например, кормление матерью грудного ребенка), невыполнение такой постоянной обязанности должно рассматриваться как причинение смерти или вреда здоровью. Если обязанность носит разовый характер (оказание помощи больному, лицу, оказавшемуся в опасном состоянии, например, после ДТП), ее невыполнение влечет ответственность по специальным нормам (ст. 124 и 125 УК РФ) даже если обязанное действовать, но бездействующее лицо желало наступления смерти или возникновения вреда здоровью потерпевшего.

§ 4. Квалифицирующие признаки преступлений против здоровья

Квалифицирующие признаки присущи почти всем преступлениям против здоровья человека. Они отсутствуют только у привилегированных видов причинения вреда здоровью (ст. 113 и 114 УК РФ), побоев (ст. 116 и 116.1) и оставления в опасности (ст. 125).

Общим для умышленного причинения всех трех видов вреда здоровью (п. «е» ч. 2 ст. 111 и 112, п. «б» ч. 2 ст. 115 УК РФ), а также – для истязаний (п. «з» ч. 2 ст. 117) и угрозы убийством или причинением тяжкого вреда здоровью (ч. 2 ст. 119) является квалифицирующий признак совершение деяния по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы.

Для умышленного причинения вреда здоровью (любой тяжести) общими являются квалифицирующие признаки их совершения из хулиганских побуждений (п. «д» ч. 2 ст. 111 и 112, п. «а» ч. 2 ст. 115 УК РФ) и с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия (п. «з» ч. 2 ст. 111 и 112, п. «в» ч. 2 ст. 115).

Под оружием следует понимать устройства и предметы, конструктивно предназначенные для поражения живой или иной цели, подачи сигналов. Под предметами, используемыми в качестве оружия при совершении деяния, понимаются любые материальные объекты, которыми, исходя из их свойств, можно причинить вред здоровью или смерть. К таким предметам относятся перочинный или кухонный нож, дубинка, топор, ракетница и т.п., а также предметы, предназначенные для временного поражения цели (например, механические распылители, аэрозольные и другие устройства, снаряженные слезоточивыми и раздражающими веществами). Действия лица, совершившего причинение вреда здоровью с использованием собак или других живот-

ных, также надлежит квалифицировать с учетом конкретных обстоятельств дела как совершение деяния «с применением предметов, используемых в качестве оружия».

Под применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия, при причинении вреда здоровью понимают реальное их использование в процессе воздействия на психосоматическое состояние (здоровье) человека.

Квалифицирующий признак совершения преступления по найму используется законодателем лишь в отношении умышленного причинения тяжкого вреда здоровью (п. «г» ч. 2 ст. 111 УК РФ) и истязаний (п. «ж» ч. 2 ст. 117).

Для умышленного причинения средней тяжести вреда здоровью (п. «г» ч. 2 ст. 112 УК РФ) и истязаний (п. «е» ч. 2 ст. 117) предусмотрены квалифицирующие, а для умышленного причинения тяжкого вреда здоровью (п. «а» ч. 3 ст. 111) – особо квалифицирующие признаки их совершения преступной группой: группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Ненадлежащее исполнение лицом своих профессиональных обязанностей, вследствие которого по неосторожности наступают преступные последствия, выступает в роли квалифицирующего признака причинения тяжкого вреда здоровью (ч. 2 ст. 118 УК РФ) и заражения ВИЧ-инфекцией (ч. 4 ст. 122).

Квалифицирующими обстоятельствами многих посягательств, направленных против здоровья человека, являются характеристики потерпевшего. Так, совершение деяния в отношении малолетнего усиливает ответственность за умышленное причинение тяжкого (п. «б» ч. 2 ст. 111 УК РФ) и средней тяжести (п. «в» ч. 2 ст. 112) вреда здоровью. Для этих же преступлений, а также для истязаний (п. «г» ч. 2 ст. 117 УК РФ) и принуждения к донорству (ч. 2 ст. 120) квалифицирующим является признак совершения деяния в отношении лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии. Только при истязании (п. «г» ч. 2 ст. 117 УК РФ) и принуждении к донорству (ч. 2 ст. 120)

в роли повышающего ответственность обстоятельства выступает материальная или иная зависимость потерпевшего от виновного. Признак несовершеннолетия потерпевшего отмечен законодателем в качестве квалифицирующего в нормах об уголовной ответственности за заражение венерической болезнью (ч. 2 ст. 121 УК РФ) и ВИЧ-инфекцией (ч. 3 ст. 122), а также (но с указанием на заведомость данного факта для виновного) – в отношении истязания (п. «г» ч. 2 ст. 117).

Общим для умышленного причинения тяжкого (п. «а» ч. 2 ст. 111 УК РФ) и средней тяжести (п. «б» ч. 2 ст. 112) вреда здоровью, а также для истязаний (п. «б» ч. 2 ст. 117) является признак их совершения в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга.

В целом ряде преступлений против здоровья, связанных с реальным негативным на него воздействием, ответственность усилена за наличие двух и более потерпевших. Такими деяниями являются: умышленное причинение тяжкого (п. «б» ч. 3 ст. 111 УК РФ) и средней тяжести (п. «а» ч. 2 ст. 112) вреда здоровью, истязания (п. «а» ч. 2 ст. 117), заражение венерической болезнью (ч. 2 ст. 121) и ВИЧ-инфекцией (ч. 3 ст. 122).

Квалифицирующими видами умышленного причинения тяжкого и средней тяжести вреда здоровью являются их совершение с особой жестокостью, а также с издевательством или мучениями для потерпевшего (п. «б» ч. 2 ст. 111 и п. «в» ч. 2 ст. 112 УК РФ). Под *мучениями* как способом причинения вреда здоровью понимаются действия, причиняющие страдания путем длительного лишения пищи, питья или тепла; либо помещение (или оставление) потерпевшего во вредные для здоровья условия, либо другие сходные действия. Как издевательства рассматриваются случаи глумления, иного грубого нарушения человеческого достоинства. Правда, сложившееся в обществе представление об особой жестокости (как даваемая «со стороны» общественная

оценка ситуации и человека, который издевается, заставляя испытывать мучения другого) позволяет охватить данным признаком и издевательство, и мучения потерпевшего.

Общим для незаконного проведения искусственного прерывания беременности (ч. 2 ст. 123 УК РФ) и неоказания помощи больному (ч. 2 ст. 124) является квалифицирующий признак неосторожного причинения тяжкого вреда здоровью потерпевшего как последствия преступного деяния.

Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, незаконное проведение искусственного прерывания беременности и неоказание помощи больному становятся квалифицированными (особо квалифицированными) преступлениями в случае, если они повлекли по неосторожности смерть потерпевшего (ч. 4 ст. 111, ч. 3 ст. 123, ч. 2 ст. 124 УК РФ).

Наибольшую общественную опасность и вместе с тем сложность в плане правоприменения представляет предусмотренный в ч. 4 ст. 111 УК РФ вид умышленного причинения тяжкого вреда здоровью – повлекший по неосторожности смерть потерпевшего. Внешне это преступление напоминает убийство: например, удар ножом в жизненно важную часть тела, вызвавший наступление смерти. В одном случае такое деяние может быть расценено как убийство, в другом – по правилам ч. 4 ст. 111 УК.

Отграничение прежде всего должно проводиться по субъективной стороне: в деянии, описанном в ч. 4 ст. 111 УК РФ, она слагается из двух предметов субъективного отношения (тяжкий вред здоровью, смерть) и, соответственно, двух форм вины. Относительно первого предмета имеется умысел (прямой или косвенный), т.е. виновный предвидит, по крайней мере, возможность наступления именно тяжкого вреда здоровью потерпевшего и желает либо сознательно допускает эти последствия (либо относится к ним безразлично). Если у виновного не было умысла на причинение именно тяжкого вреда здоровью и тем более, если не было умысла на причинение вреда здоровью вообще, о вменении ч. 4 ст. 111 УК РФ не может идти речи.

Относительно второго предмета, результата – смерти – субъективное отношение виновного иное: лицо допускает неосторожность. Оно либо предвидит возможность наступления смерти от наносимого умышленно тяжкого вреда, но без достаточных оснований самонадеянно рассчитывает на предотвращение смерти (легкомыслие), либо не предвидит такой возможности, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло это предвидеть (небрежность). Такова, например, ситуация, когда наносится удар ножом в бедро с повреждением крупной кровеносной артерии и от острой кровопотери наступает смерть.

Некоторые преступления против здоровья человека имеют специфические (для данной группы преступлений) признаки. Такими признаками для умышленного причинения тяжкого вреда здоровью являются: совершение деяния общеопасным способом (п. «в» ч. 2 ст. 111 УК РФ) и совершение его в целях использования органов или тканей потерпевшего – (п. «ж» ч. 2 ст. 111).

Целый ряд квалифицирующих признаков специфичен для истязания: совершение деяния в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (п. «в» ч. 2 ст. 117 УК РФ), в отношении лица, похищенного либо захваченного в качестве заложника (п. «г» ч. 2 ст. 117), а также – с применением пытки (п. «д» ч. 2 ст. 117).

При истязании лица, захваченного в качестве заложника, речь идет о реальной совокупности преступлений и действия виновного надлежит квалифицировать помимо п. «г» ч. 2 ст. 117 также и по ст. 206 УК РФ.

Под пыткой понимается причинение физических или нравственных страданий в целях понуждения к даче показаний или иным действиям, противоречащим воле человека, а также в целях наказания либо в иных целях.

Глава 4
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СВОБОДЫ, ЧЕСТИ И ДОСТОИНСТВА ЛИЧНОСТИ

§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против свободы, чести и достоинства личности

Преступления против свободы, чести и достоинства личности – это предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния, посягающие на свободу передвижения и распоряжения собой, а также честь и достоинство человека.

Классификация преступлений, установленных главой 17 УК РФ, осуществляется в зависимости от их объекта: (1) преступления против свободы человека (ст. 126–128) и (2) преступления против чести и достоинства человека (ст. 128.1).

Основным объектом рассматриваемых деяний выступают свобода, честь и достоинство личности – ценности, защита которых гарантирована ст. 21–23 Конституции РФ. В главе 17 подразумевается не любая свобода, а свобода передвижения человека и распоряжения собой (включая свои способности к труду). Честь и достоинство как объект, охраняемый ст. 128.1 УК РФ, является сложносоставным. *Дополнительными объектами* данных преступлений могут выступать жизнь или здоровье человека, собственность, общественная безопасность и т.д.

Потерпевшим от рассматриваемых преступлений может быть любое физическое лицо, независимо от возраста, дееспособности и способности осознавать значимость происходящего (т.е. и младенцы).

Объективная сторона преступлений, регламентированных в главе 17 УК РФ, характеризуется тем, что, во-первых, все основные их составы сконструированы по типу формальных (окончание этих преступлений определяется деянием и не зависит от наступления последствий) и, во-вторых, все они совершаются только путем активного поведения (действия).

Субъектом преступлений выступает вменяемое лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста (единственное исключение с четырнадцатилетним возрастным порогом – ст. 126 УК РФ).

С точки зрения *субъективной стороны* все преступления в главе 17 УК РФ являются прямоумышленными. В ст. 127.1 УК РФ присутствует цель.

При совершении преступлений, описанных в главе 17 УК РФ, предусмотрено два *специального вида освобождения от уголовной ответственности*, закрепленных в примечаниях к ст. 126 и 127.1 УК РФ. Следует подчеркнуть, что оба вида освобождения являются императивными, т.е. обязывают следствие или суд прекратить уголовное преследование лица, выполнившего все условия, предусмотренные этими нормами.

§ 2. Преступления против свободы человека

Похищение человека (ст. 126 УК РФ).

С *объективной стороны* преступление выражается в противоправном изъятии человека из привычной для него среды путем насилия, угрозы его применения, обмана или любым иным способом. Изъятие предполагает захват потерпевшего и его перемещение (в том числе обманное). Последующее удержание человека в неволе находится за рамками объективной стороны преступления. Соответственно, длитель-

ность удержания для квалификации значения не имеет, но учитывается при назначении наказания.

Способом похищения человека нередко выступает применение насилия к потерпевшему или иным лицам (например, к родителю похищаемого ребенка) или угроза его применения. Если это насилие не опасно для жизни похищенного или иных лиц (например, побои), то оно поглощается основным составом похищения человека (ч. 1 ст. 126 УК РФ) и не требует дополнительной квалификации по ст. 116 и т.д. В ситуации, когда насилие или его угроза не являются способом похищения или удержания человека, а применяются в иных целях, т.е. имеет место реальная совокупность преступлений, содеянное квалифицируется по правилам ст. 17 УК РФ (например, по ст. 126 и 112, если потерпевшего после похищения избили, причинив ему средней тяжести вред здоровью).

Субъективная сторона преступления по смыслу закона характеризуется целью удержания похищенного (прямо не названной в диспозиции ч. 1 ст. 126 УК РФ). Исходя из этого, не усматривается состав похищения человека в действиях виновных, перемещавших потерпевшего не с намерением его последующего удержания, а с целью совершения в отношении него иного преступления (убийства, изнасилования, разбоя, грабежа и т.д.).

Возникает вопрос, может ли считаться *субъектом* похищения человека близкий родственник ребенка (его родитель, даже лишенный родительских прав, дед, брат и т.д.), если он действует в интересах похищаемого. Поскольку в ст. 126 УК РФ не оговорены такого рода изъятия, оценка подобных ситуаций должна осуществляться по правилам малозначительности деяния (ч. 2 ст. 14 УК РФ) с учетом всех обстоятельств дела, включая мнение похищенного.

Похищение человека следует отличать от захвата заложника (ст. 206 УК РФ) по основному объекту и цели преступников. При захвате заложников виновные посягают на общественную безопасность и имеют цель понудить го-

сударство, организацию или гражданина к определенному действию (бездействию), как правило, афишируя свои требования, стремясь сделать содеянное достоянием широкого круга лиц, в том числе и властей. Похищение же по общему правилу осуществляется скрытно. Виновные содержат в тайне от органов власти сведения о себе, местонахождении похищенного и требованиях, которые они адресуют потерпевшему или его близким.

В статье предусмотрен *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, добровольно освободившее похищенного, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления.

Незаконное лишение свободы (ст. 127 УК РФ).

Незаконное лишение свободы в отличие от похищения не предполагает изъятия человека из естественной для него среды, т.е. не характеризуется захватом и перемещением потерпевшего, а заключается в незаконном удержании его в неволе. Законодательство знает немало случаев правомерного удержания человека в изоляции (при продлении сроков ареста по уголовному делу и т.д.), при незаконном же лишении свободы правовые основания для удержания человека отсутствуют.

Способы лишения свободы потерпевшего, так же как и его похищения, могут быть самыми разнообразными (насилие, угрозы, обман и т.д.). Насилие выражается не только в побоях или причинении вреда здоровья потерпевшего, но и в запирании человека в помещении, его связывании или приковывании.

В случае если незаконное лишение свободы выступает способом совершения иного – более опасного – преступления, конструктивным признаком состава которого является насилие, содеянное квалифицируется лишь по статье, предусматривающей ответственность за указанное (иное) преступление (например, по ст. 105 УК РФ). Фактическое удержание потерпевшего может также сопутствовать совер-

шению преступлений, предусмотренных ст. 131, 132, 161, 162 УК РФ и др.

Если удержание человека происходит в результате должностных злоупотреблений, необходима оценка содеянного только по нормам, предусматривающим ответственность за подобные злоупотребления (ст. 285, 286, 301, 305 УК РФ и др.) без дополнительного вменения ст. 127.

Торговля людьми (ст. 127.1 УК РФ).

Преступление имеет сложную *объективную сторону* и имеет в качестве альтернативных следующие деяния: сделку в отношении человека, включая его куплю-продажу, вербовку, перевозку, передачу, укрывательство или получение человека. Очевидно, что отечественный законодатель широко трактует понятие торговли людьми, вводя в него даже вербовку и перевозку человека. Согласие лица стать предметом торговли значения для квалификации не имеет.

Сделка как способ торговли людьми не сводится к их купле-продаже (хотя, естественно, это самая распространенная ее форма), но может выражаться и в мене человека на другой «товар», его дарении, аренде, подряде, безвозмездном пользовании и т.д. При этом момент завершения преступления зависит от того, является ли сделка в отношении человека консенсуальной или реальной. Так, при купле-продаже с момента достижения соглашения между сторонами сделка считается совершенной, а преступление – завершенным. Напротив, договор дарения является реальным, а потому дарение человека образует завершенное преступление лишь при условии его фактической передачи.

Вербовка – склонение человека к определенной деятельности. Перевозка – перемещение человека из одного места в другое любым видом транспорта. Передача – фактическое предоставление потерпевшего. Укрывательство – сокрытие человека, предоставление ему жилища, помещения и иного места. Получение – фактическое завладение потерпевшим.

Для *субъективной стороны* торговли людьми в форме совершении сделок в отношении человека цель сделок не

имеет значения для квалификации по ст. 127.1 УК РФ. Чаще всего целью торговли является последующая эксплуатация человека, но не всегда (виновный может преследовать, например, цель усыновления или удочерения приобретаемого малолетнего ребенка). Для других же форм торговли – вербовки, перевозки, передачи, укрывательства или получения – характерна цель эксплуатации потерпевшего. Понятие эксплуатации дефинируется как использование занятия проституцией другими лицами и иные формы сексуальной эксплуатации, рабский труд (услуги), подневольное состояние.

Торговля людьми с незаконным лишением их свободы, но без их похищения не требует дополнительной квалификации по ст. 127 УК РФ.

В статье предусмотрен *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, впервые совершившее деяния, предусмотренные ч. 1 или п. «а» ч. 2 второй настоящей статьи, добровольно освободившее потерпевшего и способствовавшее раскрытию совершенного преступления, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления.

Использование рабского труда (ст. 127.2 УК РФ).

Потерпевшим в силу закона признается только лицо, которое по не зависящим от него причинам не может отказаться от выполнения работ (услуг). Такими причинами могут являться, среди прочих, применение к потерпевшему или его близким физического насилия, угрозы его применения, угрозы уничтожения или повреждения имущества, шантаж. Тяжелое материальное положение человека, которое вынудило его добровольно наняться на работу и получать в качестве платы за нее кров и питание, не может трактоваться как причина, по которой лицо не может отказаться от выполнения работы.

Использование рабского труда с точки зрения *объективной стороны* выражается в использовании труда человека, в отношении которого осуществляются полномочия, при-

сущие праву собственности, т.е. владение, пользование или распоряжение.

Использование труда человека – это его эксплуатация в качестве работника с целью последующего потребления результатов его работы. По смыслу закона, для квалификации по ст. 127.2 УК РФ достаточно осуществления в отношении невольника не всей триады полномочий, присущих праву собственности, а хотя бы одного. Дело в том, что рабство есть состояние или положение человека, над которым осуществляются атрибуты права собственности или некоторые из них.

Незаконная госпитализация в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях (ст. 128 УК РФ).

Объективная сторона преступления состоит в незаконной госпитализации лица в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях. Так, незаконным является госпитализация потерпевшего, не страдающего психическим расстройством, либо страдающим таковым, но без необходимости госпитализации, без постановления суда или заключения врача-психиатра о проведении обследования или лечения в стационарных условиях. При этом если госпитализация осуществлена с нарушением закона, но с согласия лица, т.е. добровольно (а такие случаи нередки, если, например, лицо желает укрыться), ст. 128 УК РФ не применима.

Поскольку в ст. 128 УК РФ речь идет именно о госпитализации в медицинскую организацию, незаконное удержание в нем лица (например, после его выздоровления) должно квалифицироваться по иным статьям (ст. 127, 286 и т.д.). В равной мере помещение или удержание в иной медицинской организации, нежели оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, влечет ответственность по иным статьям УК РФ (ст. 127, 286 и т.д.).

Интересен вопрос о *субъекте* преступления. Поскольку по ч. 2 ст. 128 УК РФ наказуемо использование лицом своего

служебного положения, постольку по ч. 1 ст. 128 должны оцениваться действия лиц, не занимающих такого положения, т.е. общих субъектов (участвующих в водворении в стационар, включая близких родственников).

§ 3. Преступления против чести и достоинства человека

Клевета (ч. 1 ст. 128.1 УК РФ).

По смыслу закона, *потерпевшим* от преступления является живое лицо, поэтому ст. 128.1 УК РФ для защиты чести и достоинства гражданина после его смерти не применима, для этого следует использовать гражданско-правовые средства.

Объективная сторона преступления состоит в распространении ложных сведений, порочащих честь и достоинство другого лица или подрывающих его репутацию. Честь – это оценка человека обществом, достоинство – внутренняя самооценка человека. Под репутацией принято понимать общественное мнение о человеке, что фактически растворяет это понятие в понятии чести. Распространение – доведение соответствующих сведений хотя бы до одного постороннего лица.

Для вменения ст. 128.1 УК РФ не имеет значения, присутствовал или нет при распространении сведений сам потерпевший. Способы распространения носят разнообразный характер: устно, письменно, знаками, рисунками (в том числе, через сеть Интернет) и т.д.

Ложность сведений – это несоответствие последних действительности. Именно данный признак отличает клевету от диффамации. Она выражается в распространении порочащих другое лицо любых сведений, в том числе истинных. В УК РФ ответственность за распространение достоверной, хотя и порочащей информации обоснованно отсутствует (для реагирования на нее достаточно гражданско-правовых способов защиты).

Порочный характер сведений означает, что они должны негативно характеризовать честь и (или) достоинство по-

терпевшего. Кроме того, состав клеветы образует распространение лишь определенных сведений. Степень определенности – вопрос факта. При клевете должно иметь место указание на конкретные правонарушения или аморальные поступки либо особенности потерпевшего, но не требуется подробная детализация информации (когда именно совершено правонарушение и т.д.).

Следовательно, утверждения общего характера («вор», «мошенник», «взяточник» и пр.) не образуют состава клеветы и как оскорбительные могут повлечь иную ответственность (административную, гражданско-правовую). Высказывание мнения также не может считаться клеветой, поскольку Конституцией РФ гарантирована свобода слова. Например, субъект говорит, что, на его взгляд, такой-то чиновник совершил хищения бюджетных денег, выделенных на празднование юбилея города. Такое высказывание может повлечь лишь гражданско-правовую ответственность.

При клевете преступник должен достоверно знать о ложности распространяемых сведений. Если лицо заблуждается относительно истинности распространенных им сведений, клевета отсутствует.

Клевету необходимо отличать от заведомо ложного доноса о совершении преступления (ст. 306 УК РФ), который посягает не только и не столько на честь и достоинство потерпевшего, сколько на интересы правосудия. При ложном доносе сведения о преступлении направляются виновным в правоохранительные органы, а его умысел включает незаконное привлечение потерпевшего к уголовной ответственности.

§ 4. Квалифицирующие признаки преступлений против свободы, чести и достоинства личности

В главе 17 УК РФ ответственность за все преступления дифференцирована посредством квалифицирующих признаков.

Наиболее часто (во всех пяти статьях о преступлениях против свободы) используется признак тяжких последствий. Это оценочное понятие, вменение которого зависит от всего массива фактических обстоятельств дела. В любом случае как тяжкое последствие есть основания расценивать самоубийство потерпевшего или близкого ему человека. При определенных условиях к тяжким последствиям можно отнести развитие у потерпевшего серьезного заболевания, крупный материальный ущерб, осложнение межгосударственных отношений.

Второе место по частоте использования занимает признак совершения преступления лицом с использованием своего служебного положения (п. «в» ч. 2 ст. 127.1, п. «в» ч. 2 ст. 127.2, ч. 2 ст. 128, ч. 3 ст. 128.1 УК РФ). Под лицами, использующими свое служебное положение, следует понимать должностных лиц (примечание 1 к ст. 285 УК РФ), государственных или муниципальных служащих, не являющихся должностными лицами, а также лиц, выполняющих управленческие функции в коммерческих и иных организациях (примечание 1 ст. 201). Важно установить не только статус лица, но и тот факт, что он использовал свои служебные полномочия или свой служебный авторитет. Анализируемый признак имеет приоритет при конкуренции со ст. 201, 285, 286 УК РФ. Так, торговля людьми сотрудником таможни или пограничной службы с использованием своих полномочий оценивается по «в» ч. 2 ст. 127.1 УК РФ.

Под насилием, опасным для жизни или здоровья, либо угрозой применения такого насилия (п. «в» ч. 2 ст. 126, п. «в» ч. 2 ст. 127 УК РФ) понимается насилие, которое повлекло причинение тяжкого, средней тяжести или легкого вреда здоровью потерпевшего, либо выраженное вовне намерение применить такое насилие. Потерпевшим может быть как сам похищенный или незаконно лишенный свободы, так и третьи лица, пресекающие совершение преступления.

В п. «е» ч. 2 ст. 127.1 и п. «г» ч. 2 ст. 127.2 УК РФ говорится о применении насилия или угрозы его применения

(без конкретизации характера насилия). Этот признак предполагает насилие, как опасное для жизни и здоровья лица (причинение вреда здоровью), так и неопасное (лишение свободы, причинение физической боли, связывание и т.п.), а равно угрозу любого из этих видов насилия.

В п. «д» ч. 2 ст. 127.1 и п. «д» ч. 2 ст. 127.2 УК РФ сказано о совершении преступлений, сопряженных с документами. Использование поддельных документов – их официальное предъявление с целью сокрытия торговли людьми; изъятие документов – лишение потерпевшего его действительных документов; их сокрытие – утаивание; уничтожение документов – их фактическая ликвидация. Если имела место подделка официальных документов, то дополнительно вменяется ч. 1 ст. 327 УК РФ.

В п. «г» ч. 2 ст. 127.1 УК РФ указан специфический признак – перемещение потерпевшего через Государственную границу РФ или его незаконное удержание за границей. Здесь подразумевается только незаконное пересечение границы, и оно не требует дополнительной квалификации по ст. 322 УК РФ. Фраза «за границей» предполагает территорию какого-либо иностранного государства.

Заметным своеобразием отличается также п. «б» ч. 3 ст. 127.1 УК РФ – торговля людьми, совершенная способом, опасным для жизни и здоровья многих людей. Этот квалифицирующий признак – единственный во всей Особенной части УК РФ – означает, что в процессе торговли людьми (в первую очередь при их перевозке и укрывательстве) создается реальная угроза причинения смерти или наступления любого вреда здоровью хотя бы двум лицам (оставление потерпевших без пищи и воды, перевозка в стесненных в контейнерах или без надлежащей вентиляции, на переполненных судах и т.д.).

Под шантажом при использовании рабского труда в п. «г» ч. 2 ст. 127.2 УК РФ подразумевается угроза оглашения позорящих сведений о потерпевшем или его близких (в том числе о правонарушении), а равно иных сведений,

распространение которых может нанести ущерб правам и законным интересам, чести и достоинству потерпевшего или его близких.

В ч. 4 ст. 128.1 УК РФ указана клевета о том, что лицо страдает заболеванием, представляющим опасность для окружающих (речь идет, например, о дифтерии, сибирской язве и т.д.), а также клевета, соединенная с обвинением лица в совершении преступления сексуального характера (т.е. любого из предусмотренных ст. 131–135, 240–242.2).

В ч. 5 ст. 128.1 УК РФ усилена ответственность и за клевету, соединенную с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления, понятия которых раскрыты в ч. 4 и 5 ст. 15.

Глава 5
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПОЛОВОЙ НЕПРИКОСНОВЕННОСТИ И ПОЛОВОЙ СВОБОДЫ ЛИЧНОСТИ

§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против половой неприкосновенности и половой свободы личности

Уголовная ответственность за преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности установлена главой 18 УК РФ, которая включает в себя пять статей, описывающих пять составов.

Половые отношения между людьми носят глубоко личный, интимный характер, поэтому данная сфера в принципе не может быть предметом детального правового регулирования. В половых отношениях с точки зрения современного законодательства допустимо все, что совершается с согласия сексуальных партнеров и не причиняет им существенного вреда.

Основанием для вмешательства государства в данную сферу является только нарушение гарантированных Конституцией РФ права на свободу и личную неприкосновенность (ч. 1 ст. 22) и права на защиту детства (ч. 1 ст. 38).

Соответственно, ***преступления половой неприкосновенности и половой свободы личности — это предусмотренные***

уголовным законом общественно опасные деяния, непосредственно посягающие на половую неприкосновенность и половую свободу человека. Они могут быть классифицированы по различным основаниям.

Рассматриваемые деяния в зависимости от объекта посягательства подразделяются на две группы: 1) преступления против половой свободы (ст. 131–133 УК РФ); 2) преступления против половой неприкосновенности личности (ст. 134–135). При этом преступления первой группы в случае их совершения в отношении не достигших шестнадцатилетнего возраста лиц также являются преступлениями против половой неприкосновенности (п. «а» ч. 3, п. «б» ч. 4 ст. 131, п. «а» ч. 3, п. «б» ч. 4 ст. 132, ч. 2 ст. 133 УК РФ).

Особую подгруппу анализируемых преступлений представляют деяния против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста (п. «б» ч. 4 ст. 131, п. «б» ч. 4 ст. 132, ч. 2 ст. 133, ч. 3 ст. 134, ч. 2 ст. 135 УК РФ). Совершение данных преступлений влечет ряд неблагоприятных последствий для виновного в силу прямого указания закона:

1) возможность установления пожизненного лишения свободы (ч. 1 ст. 57 УК РФ), реализованная законодателем в ч. 5 ст. 131, ч. 5 ст. 132, ч. 6 ст. 134;

2) невозможность применения условного осуждения, отсрочки отбывания наказания (п. «а» ч. 1 ст. 73, ст. 82);

3) увеличенный срок фактического отбытия наказания, дающий право на условно-досрочное освобождение и замену неотбытой части наказания более мягким наказанием – не менее четырех пятых срока назначенного (п. «д» ч. 3 ст. 79, ч. 2 ст. 80);

4) возможность применения принудительных мер медицинского характера при наличии диагноза «педофилия» (п. «д» ч. 1 ст. 97);

5) усиление уголовной ответственности при специальном рецидиве (ч. 5 ст. 131, ч. 5 ст. 132, ч. 6 ст. 134, ч. 5 ст. 135).

Кроме того, в зависимости от способа совершения выделяются насильственные (ст. 131–132 УК РФ) и ненасильственные преступления (ст. 133–135) против половой неприкосновенности и половой свободы личности.

Объектом преступлений закономерно выступают две ценности:

1) половая неприкосновенность личности, которая действующим уголовным законом признается за несовершеннолетними, не достигшими шестнадцатилетнего возраста, что предполагает запрет половых отношений с данными лицами;

2) половая свобода личности, под которой понимается право лица, достигшего шестнадцатилетнего возраста, добровольно, по своему усмотрению вступать или не вступать в половые отношения.

Естественной границей между состояниями половой неприкосновенности и половой свободы является достижение половой зрелости. Таковой является заключительный этап индивидуального полового созревания организма, характеризующийся его общим физическим развитием и морфофункциональным состоянием половых органов, позволяющим человеку без ущерба для своего здоровья и здоровья плода осуществлять свойственные его биологическому полу половые функции, основанные на комплексе процессов, включающих созревание половых клеток, способность к совершению физиологического полового акта, оплодотворения, зачатия, беременности, вынашивания плода, физиологических родов и лактации.

Очевидно, что половое созревание каждого конкретного лица имеет свои особенности. В связи с этим установление факта достижения половой зрелости требует наличия специальных познаний, которыми, как правило, не обладает виновный, что на практике может приводить к объективному вменению. В целях соблюдения принципа определенности уголовно-правового запрета более продуктивным является указание в законе конкретного возраста, при наступлении

которого презюмируется достижение потерпевшим половой зрелости.

Именно по изложенному пути пошел законодатель. Дело в том, что, устанавливая уголовную ответственность за половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста, – хотя и не имеющие насильственный характер, – законодатель исходил из того, что потерпевшее лицо в силу психологической незрелости не осознает в полной мере характер совершаемых с ним действий и их физические, нравственные, психологические, социальные и иные последствия (лишение подростка детства и отрочества, торможение личностного развития, сокращение его социальных перспектив, препятствие получению образования) и, соответственно, выступает жертвой осознанных и волевых действий совершеннолетнего лица. Таким образом, отсутствие половой свободы лица, не достигшего шестнадцатилетнего возраста, обусловлено его недостаточным физиологическим, а также психологическим и социальным развитием.

Уголовно-правовой запрет половых отношений с лицами, не достигшими шестнадцатилетнего возраста, в целом соответствует нормам семенного права. Противоправность полового сношения лица, достигшего восемнадцатилетнего возраста, с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста, исключается только после регистрации их брака, а следовательно, и официального признания их семейных отношений.

Половая неприкосновенность и половая свобода являются объектами и других преступлений. В соответствии с примечанием к ст. 73 УК РФ к преступлениям против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста, относятся и преступления, предусмотренные ст. 240, 241, 242.1 и 242.2 УК РФ. Вовлечение в занятие проституцией (ст. 240 УК РФ) может нарушать половую свободу личности (например, если происходит вовлечение с применением насилия). Однако в приведенных случаях рассматриваемые объекты являются факультатив-

ными, основным объектом посягательств выступает общественная нравственность. В отличие от указанных актов поведения преступления, предусмотренные ст. 131–135 УК РФ, непосредственно посягают на половую неприкосновенность и половую свободу личности (как на основной объект).

В качестве *потерпевшего* могут выступать: 1) женщина (ст. 131 УК РФ); 2) любое лицо (ст. 132, 133); 3) лицо, достигшее двенадцатилетнего, но не достигшее шестнадцатилетнего возраста (ст. 134, 135).

Объективная сторона преступлений характеризуется деянием только в форме действия, все составы являются формальными. Они выполнены при совершении соответствующих действий.

Субъект преступлений является общим. Особенностью главы 18 УК РФ является то, что в ней представлены все три возраста субъекта уголовной ответственности: пониженный (четырнадцать лет в ст. 131, 132), общий (шестнадцать лет в ст. 133) и повышенный (восемнадцать лет в ст. 134, 135). При изнасиловании же субъект преступления – специальный. Им является мужчина.

Субъективная сторона преступлений характеризуется прямым умыслом.

Рассматриваемое поведение, как правило, предполагает сексуальный мотив – удовлетворение половой потребности виновного, хотя возможны и другие побуждения (например, месть, корысть при совершении изнасилования по найму).

Особое значение в анализируемых составах имеет субъективное отношение виновного к возрасту потерпевшего (недостижение последним возраста восемнадцати, шестнадцати, четырнадцати или двенадцати лет является криминообразующим или квалифицирующим признаком). Квалификация преступлений по соответствующим признакам возможна в случаях, когда виновный не только знал, но и допускал, что потерпевшим является лицо, не достигшее возраста, специально указанного в диспозиции соответствующей статьи главы 18.

§ 2. Преступления против половой свободы личности

Изнасилование (ст. 131 УК РФ).

Объективная сторона изнасилования включает следующие признаки:

1) деяние: половое сношение, т.е. половой акт естественным путем, совершенный виновным (мужчиной) в отношении потерпевшей (женщины) вопреки ее воле и согласию;

2) три альтернативных способа совершения преступления:

а) применение насилия к потерпевшей или к другим лицам, под которым следует понимать как опасное, так и неопасное для жизни или здоровья насилие, включая побои или совершение иных насильственных действий, связанных с причинением потерпевшему лицу физической боли либо с ограничением его свободы;

б) угроза применения указанного насилия к потерпевшей или к другим лицам. Угроза при этом выступает средством преодоления сопротивления потерпевшей, у которой имеются основания опасаться осуществления этой угрозы (реальность угрозы).

По смыслу ст. 17 УК РФ, если при изнасиловании или совершении насильственных действий сексуального характера в целях преодоления сопротивления потерпевшего лица применялось насилие или выражалась угроза применения насилия в отношении других лиц (к примеру, близкого родственника потерпевшей), такие действия требуют дополнительной квалификации по иным статьям Особенной части;

в) использование беспомощного состояния потерпевшей. Беспомощность означает, что лицо в силу своего физического или психического состояния (слабоумие или другое психическое расстройство, физические недостатки, иное болезненное либо бессознательное состояние), возраста (малолетнее или престарелое лицо) или иных обстоятельств не могло понимать характер и значение совершаемых с ним действий либо оказать сопротивление виновному. В соот-

ветствии с примечанием к ст. 131 УК РФ любое лицо, не достигшее двенадцатилетнего возраста, находится в беспомощном состоянии, т.е. не может понимать характер и значение совершаемых с ним действий.

Насильственные действия сексуального характера (ст. 132 УК РФ).

Объективная сторона преступления включает следующие признаки:

1) деяние: мужеложство, лесбиянство и иные действия сексуального характера (в частности, оральный, анальный половой акт, иные суррогатные формы сексуальных действий, а также естественное половое сношение, совершенное женщиной в отношении потерпевшего мужчины вопреки его воле и согласию);

2) способы аналогичные способам совершения изнасилования;

Понуждение к действиям сексуального характера (ст. 133 УК РФ).

Объективная сторона преступления включает следующие признаки:

1) деяние: понуждение лица к половому сношению, мужеложству, лесбиянству или совершению иных действий сексуального характера, т.е. воздействие на потерпевшее лицо с целью получения от него вынужденного согласия на совершение указанных действий;

2) три альтернативных способа совершения преступления:

а) шантаж (угроза распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких, либо иных сведений, которые могут причинить существенный вред правам или законным интересам потерпевшего или его близких);

б) угроза уничтожением, повреждением или изъятием имущества;

в) использование материальной или иной зависимости потерпевшего.

Перечень способов понуждения является закрытым. Не могут рассматриваться как понуждение к действиям сек-

суального характера действия лица, добившегося согласия потерпевшей на вступление в половое сношение или совершение действий сексуального характера путем обмана или злоупотребления доверием (например, заведомо ложного обещания вступить в брак и т.п.).

§ 3. Преступления против половой неприкосновенности личности

Половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста (ст. 134 УК РФ).

Объективная сторона преступления включает три вида добровольных действий сексуального характера: половое сношение (ч. 1 ст. 134 УК РФ), мужеложство и лесбиянство (ч. 2), совершенные с лицом, достигшим двенадцатилетнего возраста, но не достигшим шестнадцатилетнего возраста, без применения насилия или угрозы его применения и без использования беспомощного состояния потерпевшего лица.

Указанные действия, совершенные в отношении лица, не достигшего двенадцатилетнего возраста, должны квалифицироваться по п. «б» ч. 4 ст. 131 или 132 УК РФ как изнасилование или насильственные действия сексуального характера.

Статья содержит единственный в Особенной части УК РФ *специальный вид освобождения от наказания* (разновидность изменения обстановки – ст. 80.1 УК РФ). Лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное ч. 1 ст. 134 УК РФ, 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 потерпевшей (потерпевшим).

Кроме того, статья содержит единственный в Особенной части УК РФ случай *неприменения наказания в виде лишения*

свободы. Если разница в возрасте между потерпевшей (потерпевшим) и подсудимым (подсудимой) составляет менее четырех лет, к последнему не применяется наказание в виде лишения свободы за совершенное деяние, предусмотренное ч. 1 ст. 134 или ч. 1 ст. 135 настоящего Кодекса.

Развратные действия (ст. 135 УК РФ).

Объективная сторона преступления заключается в совершении развратных действий без применения насилия. Она включает любые действия, кроме полового сношения, мужеложства и лесбиянства, совершенные в отношении лиц, достигших двенадцатилетнего возраста, но не достигших шестнадцатилетнего возраста, которые были направлены на удовлетворение сексуального влечения виновного или на вызывание сексуального возбуждения у потерпевшего лица, или на пробуждение у него интереса к сексуальным отношениям.

Развратными могут признаваться и такие действия, при которых непосредственный физический контакт с телом потерпевшего лица отсутствовал, включая действия, совершенные с использованием сети Интернет, иных информационно-телекоммуникационных сетей.

По ст. 135 УК РФ чаще всего квалифицируется физический контакт виновного с потерпевшим в виде прикосновений к интимным частям тела, а также ненасильственные действия сексуального характера, не охватываемые ст. 134 (например, оральный половой акт).

Обязательным негативным признаком состава преступления является отсутствие насилия или угрозы его применения, а также использования беспомощного состояния потерпевшего лица.

Развратные действия, совершенные в отношении лица, не достигшего двенадцатилетнего возраста, должны квалифицироваться по п. «б» ч. 4 ст. 132 УК РФ как насильственные действия сексуального характера. Данное правило применимо лишь по отношению к «контактной» разновидности развратных действий.

§ 4. Квалифицирующие признаки преступлений против половой неприкосновенности и половой свободы личности

Квалифицирующие признаки содержатся во всех статьях, предусматривающих ответственность за преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности. Данные признаки в зависимости от принадлежности к элементам состава преступления можно условно разделить на три группы.

1. Характеризующие объект преступления:

1) несовершеннолетие потерпевшего (п. «а» ч. 3 ст. 131 и 132, ч. 2 ст. 133 УК РФ);

2) недостижение потерпевшим четырнадцатилетнего возраста (п. «б» ч. 4 ст. 131 и 132, ч. 3 ст. 134, ч. 2 ст. 135);

3) совершение преступления в отношении двух или более лиц (ч. 4 ст. 134, ч. 3 ст. 135).

2. Характеризующие объективную сторону преступления:

4) угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью (п. «б» ч. 2 ст. 131 и 132 УК РФ);

5) особая жестокость по отношению к потерпевшей или к другим лицам (п. «б» ч. 2 ст. 131 и 132);

6) заражение потерпевшего венерическим заболеванием (п. «в» ч. 2 ст. 131 и 132);

7) причинение по неосторожности тяжкого вреда здоровью потерпевшего, заражение его ВИЧ-инфекцией или иные тяжкие последствия (п. «б» ч. 3 ст. 131 и 132);

8) причинение по неосторожности смерти потерпевшему (п. «а» ч. 4 ст. 131 и 132).

3. Характеризующие субъект преступления:

9) совершение преступления группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (п. «а» ч. 2 ст. 131 и 132, ч. 5 ст. 134, ч. 4 ст. 135 УК РФ);

10) совершение преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего (ч. 5 ст. 131 и 132, ч. 6 ст. 134, ч. 5 ст. 135).

Глава 6
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ КОНСТИТУЦИОННЫХ ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА

§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против конституционных прав и свобод человека и гражданина

Права и свободы человека и гражданина закреплены главой 2 Конституции РФ. В соответствии с ней (ст. 17), определяя приоритеты объектов охраны, Уголовный кодекс РФ (ч. 1 ст. 2) ставит права и свободы человека и гражданина на первое место.

Конституционные права и свободы человека и гражданина охраняются нормами не только главы 19 УК РФ, поэтому ее название можно считать в некотором смысле условным. Для охраны некоторых гарантированных Конституцией РФ прав и свобод законодатель создал самостоятельные главы УК РФ. Так, охране жизни и здоровья посвящена глава 16 УК РФ, охране свободы, чести и достоинства – глава 17, охране собственности – глава 21 и др.

Различие между главой 19 УК РФ и другими заключается в том, что первой охраняются посягательства на приобретенные права и свободы человека и гражданина, а последни-

ми – на естественные. Соответственно, под ***преступлениями против конституционных прав и свобод человека и гражданина понимаются предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния, посягающие на установленные Основным законом приобретенные права и свободы человека и гражданина***.

Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина могут быть классифицированы. В зависимости от характеристики объекта посягательств рассматриваемые деяния делятся на три группы:

1) преступления против личных прав и свобод (ст. 136–140, 148 УК РФ);

2) преступления против политических прав и свобод (ст. 141–142.1, 144, 149);

3) преступления против социально-экономических прав и свобод (ст. 143, 144.1, 145–147).

Объектом преступлений являются соответствующие конституционные права и свободы человека и гражданина. *Дополнительным объектом* некоторых преступлений выступает здоровье потерпевшего (ст. 143, 149 УК РФ), собственность (ст. 146, 147). *Предмет* преступления также указан в ряде составов преступления (ст. 137, 138.1, 140, 142, 142.1, 145.1, 146, 147 УК РФ).

Потерпевшим от преступления, как правило, признается любое лицо: гражданин РФ, иностранный гражданин или лицо без гражданства. Согласно ст. 141 и 149 УК РФ им может быть лишь гражданин РФ, так как в соответствии со ст. 31 и 32 Конституции РФ лишь граждане РФ имеют право собираться мирно, без оружия, проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирование, избирать и быть избранными в органы государственной власти и органы местного самоуправления, участвовать в референдуме.

Объективная сторона большинства преступлений осуществляется деянием в форме общественно опасного действия. Общественно опасное бездействие может иметь место при совершении преступлений, квалифицируемых по ст. 136, 143, 145.1 УК РФ.

По конструкции объективной стороны преступления, не включающие общественно опасные последствия, являются формальными, а включающие их – материальными. Соответственно, первые выполнены совершением общественно опасных действий. Для завершения вторых необходимо наступление последствий.

Все нормы рассматриваемой главы (за исключением ст. 136 УК РФ) имеют бланкетные диспозиции, что требует обращения к иноотраслевому законодательству для уяснения их признаков.

Субъективная сторона нарушения правил охраны труда (ст. 143 УК РФ) предполагает вину в форме неосторожности. Все остальные преступления совершаются умышленно. Если в них отсутствуют указания на общественно опасные последствия, они совершаются лишь с прямым умыслом. В противном случае он может быть и косвенным.

Мотив преступления является обязательным признаком составов преступлений, предусмотренных ст. 136, 145, 145.1 УК РФ. В составах преступлений, установленных ст. 141, 141.1, 142.2, 148 УК РФ, обязательным признаком является цель совершения преступления.

При наличии признака заведомости (ст. 140, 142.1 УК РФ) лицо должно знать о соответствующем факте.

Субъект преступлений обычно – общий. Им является лицо, достигшее возраста шестнадцати лет. *Специальный субъект* характерен для преступлений, предусмотренных ст. 136, 140, 142, 142.1, 142.2, 143, 145, 145.1, 149 УК РФ.

§ 2. Преступления против личных прав и свобод

Нарушение равенства прав и свобод человека и гражданина (ст. 136 УК РФ).

С точки зрения *объективной стороны* преступление состоит в дискриминации, под которой понимается неоправданное различие в правах, свободах и законных интересах

человека и гражданина, осуществляемое по определенному признаку. В соответствии со ст. 19 Конституцией РФ запрещены любые формы ограничения прав и свобод граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности.

Уголовный закон содержит исчерпывающий перечень признаков, по которым ущемление равенства прав, свобод и законных интересов человека и гражданина образует состав преступления. Ими являются пол, раса, национальность, язык, происхождение, имущественное и должностное положение, место жительства, отношение к религии, убеждения, принадлежность к общественным объединениям или каким-либо социальным группам. Нарушение прав, свобод и законных интересов человека и гражданина в зависимости от иных обстоятельств или по иным основаниям не образует рассматриваемого состава преступления.

Обязательным признаком объективной стороны преступления является использование своего служебного положения.

Субъект преступления – специальный. Им является должностное лицо или лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, а также в некоммерческой организации, не являющейся государственным органом, органом местного самоуправления, государственным или муниципальным учреждением.

Нарушение неприкосновенности частной жизни (137 УК РФ).

Предметом преступления являются сведения о частной жизни лица, составляющие его личную или семейную тайну. Право определять, являются ли те или иные сведения тайной, принадлежит самому лицу. Характер сведений не влияет на квалификацию: это могут быть как позорящие сведения (о судимости, наличии заболеваний, которые не принято афишировать, например, венерических), так и иные сведения, которые лицо не хочет делать достоянием других (о состоянии здоровья, семейных и иных взаимоотношениях, имущественном положении, перспективах карьерного роста,

отношении к религии и др.). Сведения могут быть как зафиксированными на материальных носителях (фотографиях, видеороликах, документах, электронных носителях информации), так и существующими в устной форме.

Неотъемлемой частью сведений о частной жизни лица, являющихся его личной или семейной тайной, могут явиться его персональные данные. Под ними понимается любая информация, относящаяся к определенному или определяемому на ее основании лицу (субъекту персональных данных), в том числе его фамилия, имя, отчество, год, месяц, дата и место рождения, адрес, семейное, социальное, имущественное положение, образование, профессия, доходы, а также другая информация, в качестве которой может выступать биометрическая информация о лице, данные о супруге, детях, других членах семьи; индивидуальные средства коммуникации (номер телефона, адрес электронной почты и др.).

Объективная сторона преступления характеризуется следующими незаконными альтернативными действиями: 1) собирание указанных сведений; 2) распространение их без согласия лица; 3) распространение их в публичном выступлении, публично демонстрируемом произведении или средствах массовой информации.

Незаконность выражается в отсутствии согласия лица на совершение указанных действий (ч. 1 ст. 24 Конституции РФ). Вместе с тем нужно иметь в виду, что законодательством предусмотрены случаи законного собирания информации о частной жизни лица без его согласия.

Собирание предполагает любые способы получения сведений: покупка, похищение, фотографирование, личное наблюдение, подслушивание, опрос людей и др. Под распространением понимается сообщение сведений хотя бы одному третьему лицу.

Выступление – личное обращение (монолог). Демонстрация произведения – показ творения, созданного трудом человека. Публичность предполагает наличие более одного слушателя или наблюдателя. Под средством массовой инфор-

мации понимается периодическое печатное издание, сетевое издание, телеканал, радиоканал, телепрограмма, радиопрограмма, видеопрограмма, кинохроникальная программа, иная форма периодического распространения массовой информации под постоянным наименованием (названием).

Следствием распространения сведений в публичном выступлении, публично демонстрируемом произведении или средствах массовой информации является ознакомление с указанными сведениями неопределенного количества лиц.

Нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений (ст. 138 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в нарушении тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений. Преступление заключается в несоблюдении гарантированной ч. 2 ст. 23 Конституции РФ тайны сообщений граждан. Закон содержит открытый их перечень. К иным сообщениям могут быть отнесены смс-сообщения, факсовые сообщения.

Нарушение тайны может состоять: в ознакомлении с содержанием сообщений (прочтение писем, прослушивание телефонных переговоров); в ознакомлении с наличием сообщений (получение распечатки входящих и исходящих звонков с мобильных телефонов); в разглашении содержания сообщений. Для наличия состава преступления не требуется, чтобы содержание сообщений составляло личную или семейную тайну.

Уголовная ответственность за нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений граждан возможна только при отсутствии согласия потерпевшего на совершение указанных действий. Ограничение этого права (наложение ареста на почтовые и телеграфные отправления и их выемка в учреждениях связи, контроль и запись телефонных и иных переговоров, получение информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами) возможно лишь на основании судебного решения при соблюдении установленных законом ограничений.

Если сведения, содержащиеся в указанных сообщениях, относятся к частной жизни лица и составляют его личную или семейную тайну, нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений следует квалифицировать по совокупности со ст. 137 УК РФ, поскольку в таких случаях происходит нарушение двух самостоятельных гарантированных Конституцией РФ личных прав.

Незаконный оборот специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации (ст. 138.1 УК РФ).

Предметом преступления являются специальные технические средства, предназначенные для негласного получения информации. К ним относятся специальные технические средства для негласного получения и регистрации акустической информации, визуального наблюдения и документирования, прослушивания телефонных переговоров, перехвата и регистрации информации с технических каналов связи, контроля почтовых сообщений и отправлений, исследования предметов и документов, проникновения и обследования помещений, транспортных средств и других объектов, получения (изменения, уничтожения) информации с технических средств ее хранения, обработки и передачи, контроля за перемещением транспортных средств и других объектов, для негласной идентификации личности.

Объективная сторона преступления представлена тремя незаконными альтернативными действиями. Под производством понимают изготовление указанных средств любым способом. Приобретение – их возмездное или безвозмездное получение, в том числе временное позаимствование. Сбыт предполагает любые возмездные или безвозмездные способы отчуждения указанных средств.

Незаконность перечисленных действий означает совершение их лицами, не уполномоченными на проведение оперативно-розыскной деятельности, или отсутствие у лиц, их совершающих, лицензии на разработку, производство,

реализацию и приобретение в целях продажи указанных технических средств.

Нарушение неприкосновенности жилища (ст. 139 УК РФ).

Объективная сторона преступления состоит в проникновении в жилище против воли проживающего в нем лица. В соответствии со ст. 25 Конституции РФ жилище неприкосновенно, никто не вправе проникать в него против воли проживающих в нем лиц иначе как в случаях, установленных федеральным законом (без предварительного получения разрешения суда), или на основании судебного решения.

Жилищем является 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. Это могут быть квартира, комната в гостинице или общежитии, дача, садовый домик, сборный домик, бытовка или иное временное сооружение, специально приспособленное и используемое в качестве жилья на строительстве железных дорог, линий электропередачи и других сооружений, в изыскательских партиях, на охотничьих промыслах и т.п.

Правом на неприкосновенность жилища обладают как лица, наделенные правом пользования или правом собственности на занимаемое жилое помещение в качестве места жительства либо места пребывания, которое подтверждено правоустанавливающими документами (договоры аренды, найма, субаренды, поднайма, ордер, свидетельство о праве собственности и т.п.) или должностными лицами, а равно титулодержателями, так и лица, вселенные в жилое помещение (в том числе на время) по воле проживающих в нем на законном основании.

Способ проникновения в жилище для квалификации преступления значения не имеет. Он может быть открытым или тайным, совершенным в присутствии в жилище проживающих

там лиц или других людей, так и в их отсутствие, включать как непосредственное проникновение человека в жилище, так и контролирование жилища изнутри с помощью специальных технических средств. В то же время использование обмана, злоупотребления доверием для проникновения в жилище не образует рассматриваемого состава преступления, поскольку в этих случаях лицо проникает в жилище по воле проживающего в нем лица, хотя оно и находилось в заблуждении относительно тех или иных обстоятельств.

Если проникновение в жилище выступает способом совершения другого преступления и является его квалифицирующим признаком, например, кражи, грабежа, разбоя (ст. 158, 161, 162 УК РФ), то такое деяние не образует совокупности составов преступления и дополнительной квалификации по комментируемой статье не требует.

Отказ в предоставлении гражданину информации (ст. 140 УК РФ).

В ч. 2 ст. 24 Конституции закреплена обязанность органов государственной власти и органов местного самоуправления, их должностных лиц обеспечить любому гражданину возможность ознакомления с документами и материалами, непосредственно затрагивающими его права и свободы, если иное не предусмотрено законом. Гарантией реализации права гражданина на ознакомление с указанными документами является установление уголовной ответственности за отказ в предоставлении гражданину информации.

Предметом преступления являются: документы и материалы, непосредственно затрагивающие права и свободы гражданина (например, материалы пенсионного дела, прокурорской проверки, информация об эксплуатационных характеристиках жилых домов, о полученном лицом образовании), которые собраны законным путем и находятся в ведении должностного лица.

Объективная сторона преступления состоит в нарушении гарантированного ч. 2 ст. 24 Конституции РФ права гражданина на ознакомление с информацией, затрагиваю-

щей его права и свободы, совершенном тремя альтернативными действиями: неправомерным отказом в предоставлении информации; предоставлением неполной информации; предоставлением заведомо ложной информации.

Неправомерным будет отказ в предоставлении лицу информации, если федеральными законами не установлено ограничение доступа к ней в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. При предоставлении неполной информации частично она предоставляется. Предоставление ложной информации означает предоставление не той информации, которая собрана в отношении гражданина.

Конструктивным признаком состава является причинение вреда правам и законным интересам граждан (неполучение или получение в меньшем размере пособия, пенсии, неполучение почетного звания, награды).

Субъект преступления – специальный. Им является должностное лицо (определение дано в примечании к ст. 285 УК РФ), обладающее документами и материалами, непосредственно затрагивающими права и свободы гражданина.

Воспрепятствование осуществлению права на свободу совести и вероисповеданий (ст. 148 УК РФ) охватывает два самостоятельных преступления (ч. 1 и 3).

Объективная сторона преступления в ч. 1 предусматривает публичные действия, выражающие явное неуважение к обществу верующих. Вид верования значения не имеет. Публичные действия предполагают наличие верующих. Данные действия должны выражать явное неуважение к обществу верующих. Речь идет о действиях, противоречащих верованиям.

Субъективная сторона преступления включает цель оскорбления чувств верующих. Оскорблением является унижение чести и достоинства других лиц, выраженное в неприличной форме. Оно должно относиться к чувствам верующих.

Явность неуважение к обществу означает очевидность последнего для виновного.

Объективная сторона преступления в ч. 3 охватывает два альтернативных действия: незаконное воспрепятствование деятельности религиозных организаций; незаконное воспрепятствование совершению религиозных обрядов и церемоний.

В соответствии со ст. 28 Конституции каждому гарантируется свобода совести, свобода вероисповедания, включая право исповедовать индивидуально или совместно с другими любую религию или не исповедовать никакой, свободно выбирать, иметь и распространять религиозные и иные убеждения и действовать в соответствии с ними. Ответственность за нарушение этого конституционного права установлена ст. 148 УК. Однако уголовно-правовой охране подлежат лишь объединения и обряды, не запрещенные законом.

Религиозной организацией признается добровольное объединение граждан РФ, иных лиц, постоянно и на законных основаниях проживающих на территории РФ, образованное в целях совместного исповедания и распространения веры и в установленном законом порядке зарегистрированное в качестве юридического лица.

Воспрепятствование деятельности религиозной организации может состоять в отказе в регистрации организации, закрытии культовых зданий и сооружений. Воспрепятствование совершению религиозных обрядов – это запрет или лишение возможности их проведения.

Незаконным является воспрепятствование деятельности религиозной организации, если оно противоречит установленным ограничениям деятельности такой организации. Так, основания для ликвидации религиозной организации и запрета на ее деятельность в судебном порядке четко указаны в законе, например, действия, направленные на осуществление экстремистской деятельности; нанесение ущерба нравственности, здоровью граждан, склонение к самоубийству или к отказу по религиозным мотивам от оказания медицинской помощи лицам, находящимся

в опасном для жизни и здоровья состоянии; принуждение членов и последователей религиозного объединения и иных лиц к отчуждению принадлежащего им имущества в пользу религиозного объединения; побуждение граждан к отказу от исполнения установленных законом гражданских обязанностей и совершению иных противоправных действий.

Понуждение лица к участию в религиозном обряде, деятельности религиозной организации не может быть квалифицировано по комментируемой статье. Такое деяние образует состав преступления в зависимости от способа преступного поведения и (или) наступивших общественно опасных последствий.

В случаях воспрепятствования осуществлению права на свободу совести, сопровождающемуся причинением вреда здоровью, лишением свободы, уничтожением или повреждением имущества, необходима квалификация по совокупности с соответствующими статьями Уголовного кодекса.

Религиозные обряды и церемонии – традиционные религиозные действия, сопровождающие важные моменты жизни верующего, например, богослужение, чтение молитвы, крещение, причащение, венчание, исповедь.

§ 3. Преступления против политических прав и свобод

Воспрепятствование осуществлению избирательных прав или работе избирательных комиссий (ст. 141 УК РФ).

Статья охватывает два самостоятельных преступления (ч. 1 и 3).

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1, состоит из трех альтернативных действий:

– воспрепятствование свободному осуществлению гражданином своих избирательных прав или права на участие в референдуме (например, отказ от включения лица в список избирателей, отказ в выдаче удостоверения при перемене избирателем места

пребывания, воспрепятствование участию кандидатов в предвыборной кампании);
- нарушение тайны голосования (например, недопущение избирателя в кабину для голосования, нумерация избирательных бюллетеней);
- воспрепятствование работе избирательных комиссий, комиссий референдума либо деятельности члена избирательной комиссии, комиссии референдума, которое может состоять в различных действиях (бездействии), препятствующих осуществлению ими своих обязанностей.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 3, включает два альтернативных действия:
- вмешательство в осуществление избирательной комиссией, комиссией референдума ее полномочий, установленных законодательством о выборах и референдумах (требование или указание должностного лица по вопросам регистрации кандидатов, списков кандидатов, подсчета голосов избирателей, участников референдума и по иным вопросам, относящимся к исключительной компетенции избирательной комиссии, комиссии референдума);
- вмешательство в работу Государственной автоматизированной системы РФ «Выборы».

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, использующее свое должностное или служебное положение.

Обязательным признаком *субъективной стороны* является цель – повлиять на решения избирательной комиссии, комиссии референдума;

Нарушение порядка финансирования избирательной кампании кандидата, избирательного объединения, деятельности инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума (ст. 141.1 УК РФ).

Статья также охватывает два самостоятельных преступления (ч. 1 и 2).

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1, состоит в нарушении порядка финансирования избирательной кампании или проведения референдума, совершенном одним из следующих способов:

- передача кандидату, избирательному объединению денежных средств в крупных размерах, минуя соответствующий избирательный фонд;
- расходование не перечисленных в избирательные фонды денежных средств в крупных размерах;
- передача кандидату, избирательному объединению материальных ценностей в крупных размерах без компенсации за счет средств соответствующего избирательного фонда;
- выполнение оплачиваемых работ, реализация товаров, оказание платных услуг, прямо или косвенно связанных с выборами, осуществленные в крупных размерах без оплаты из соответствующего избирательного фонда или с оплатой из соответствующего избирательного фонда по необоснованно заниженным расценкам;
- передача инициативной группе по проведению референдума, иной группе участников референдума денежных средств в крупных размерах, минуя соответствующий фонд референдума;
- расходование не перечисленных в фонды референдума денежных средств в крупных размерах;
- передача инициативной группе по проведению референдума, иной группе участников референдума материальных ценностей в крупных размерах без компенсации за счет средств соответствующего фонда референдума;
- выполнение оплачиваемых работ, реализация товаров, оказание платных услуг, прямо или косвенно связанных с референдумом и направленных на выдвижение инициативы проведения референдума, осуществленные в крупных размерах без оплаты из соответствующего фонда референдума или с оплатой

из соответствующего фонда референдума по необоснованно заниженным расценкам
- внесение пожертвований в крупных размерах в избирательный фонд, фонд референдума через подставных лиц.

Крупным размером признаются размер суммы денег, стоимость имущества или выгод имущественного характера, которые превышают одну десятую предельной суммы всех расходов средств избирательного фонда соответственно кандидата, избирательного объединения, фонда референдума, установленной законодательством о выборах и референдумах на момент совершения деяния, но при этом составляют не менее 1 млн руб.

С*убъективная сторона* включает цель – достижение определенного результата на выборах или референдуме.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2, выражена следующими альтернативными действиями:
- использование в крупных размерах помимо средств соответствующего избирательного фонда финансовой (материальной) поддержки для проведения избирательной кампании кандидата, избирательного объединения;
- использование в крупных размерах помимо средств соответствующего фонда референдума финансовой (материальной) поддержки для выдвижения инициативы проведения референдума, получения определенного результата на референдуме;
- расходование в крупных размерах пожертвований, запрещенных законодательством о выборах и референдумах и перечисленных на специальный избирательный счет, специальный счет фонда референдума.

При этом их крупный размер определяется так же, как и в ч. 1 той же статьи.

Субъект преступления – специальный. Им является в соответствующем случае: 1) кандидат, его уполномоченный представитель по финансовым вопросам, уполномоченный представитель по финансовым вопросам избира-

тельного объединения; 2) уполномоченный представитель по финансовым вопросам инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума.

Фальсификация избирательных документов, документов референдума (ст. 142 УК РФ).

Статья охватывает уже три самостоятельных преступления (ч. 1–3).

Предметом преступления, предусмотренного ч. 1, являются избирательные документы, документы референдума (например, бюллетени, открепительные удостоверения, списки избирателей и участников референдума, подписные листы, протоколы комиссий об итогах голосования).

Объективная сторона преступления состоит в фальсификации указанных предметов (подделка, подмена, внесение ложных сведений, удаление сведений и др.).

Субъект преступления – специальный. Им является член избирательной комиссии, комиссии референдума или кандидат; уполномоченный представитель избирательного объединения, группы избирателей, инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума, или уполномоченный представитель кандидата.

Предметом преступления, предусмотренного ч. 2, являются подписи избирателей, участников референдума в поддержку выдвижения кандидата, списка кандидатов, выдвинутого избирательным объединением, инициативы проведения референдума, подделанные подписи (подписные листы).

Объективная сторона преступления выражена в подделке подписей или заверении подделанных подписей (подписных листов).

Преступление имеет место только при наличии одного или нескольких из следующих признаков:

- совершение действий группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;
- наличие подкупа, принуждения, применения насилия или угрозы его применения, уничтожения имущества или угрозы его уничтожения;

– существенное нарушение указанными действиями прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства.

Предметом преступления, предусмотренного ч. 3, являются избирательные бюллетени, бюллетени для голосования на референдуме, открепительные удостоверения.

Объективная сторона преступления состоит из незаконного изготовления, хранения или перевозки соответствующих предметов. Изготовление избирательных бюллетеней (бюллетеней для голосования на референдуме) может заключаться в производстве, тиражировании выше установленного количества, в нарушении установленного порядка, времени или места их изготовления. Под хранением понимается фактическое размещение (владение) незаконно изготовленных бюллетеней у какого-либо лица, в жилище, в помещении организации или других местах. Перевозка – это перемещение незаконно изготовленных избирательных бюллетеней (бюллетеней для голосования на референдуме) из одного места в другое с использованием любого вида транспортного средства.

Фальсификации итогов голосования (ст. 142.1 УК РФ).

Предметом преступления являются: бюллетени; сведения об избирателях, участниках референдума; списки избирателей, участников референдума; подписи избирателей, участников референдума; протоколы об итогах голосования.

Объективная сторона преступления выражается:

– во включении неучтенных бюллетеней в число бюллетеней, использованных при голосовании;
– в представлении неверных сведений об избирателях, участниках референдума;
– в неправильном составлении списков избирателей, участников референдума, выражающемся во включении в них лиц, не обладающих активным избирательным правом, правом на участие в референдуме, или вымышленных лиц;

– в фальсификации подписей избирателей, участников референдума в списках избирателей, участников референдума;
– в замене действительных бюллетеней с отметками избирателей, участников референдума;
– в порче бюллетеней, приводящей к невозможности определить волеизъявление избирателей, участников референдума;
– в незаконном уничтожении бюллетеней;
– в неправильном подсчете голосов избирателей, участников референдума;
– в подписании членами избирательной комиссии, комиссии референдума протокола об итогах голосования до подсчета голосов или установления итогов голосования;
– в неверном (не соответствующем действительным итогам голосования) составлении протокола об итогах голосования;
– в незаконном внесении в протокол об итогах голосования изменений после его заполнения;
– в неправильном установлении итогов голосования, определении результатов выборов, референдума.

Субъект преступления – специальный. Им является член избирательной комиссии, комиссии референдума; лицо, участвующее в подсчете голосов, в подведении итогов голосования; иное лицо, имеющее доступ к документам избирательной комиссии или комиссии референдума.

Воспрепятствование законной профессиональной деятельности журналистов (ст. 144 УК РФ).

Потерпевшим от преступления может быть журналист. Статьей 29 Конституции РФ гарантированы свобода мысли и слова, а также свобода массовой информации. Реализация этого права во многом сопряжена с профессиональной деятельностью журналистов.

Объективная сторона преступления выражается в деянии в форме воспрепятствования законной профессиональной

деятельности журналиста, а также характеризуется способом воспрепятствования – принуждением к распространению либо к отказу от распространения информации.

Воспрепятствование – это противодействие со стороны других лиц путем принуждения журналистов к распространению информации. Принуждение может быть осуществлено как путем воздействия на орган массовой информации (угроза прекращения или приостановления его деятельности, уничтожение тиража или его части и иные подобные деяния), так и путем воздействия на самого журналиста. В частности, принуждение может выразиться в применении к самому журналисту или его близким насилия, в угрозе его применения, в уничтожении или угрозе уничтожения имущества, угрозе увольнения, понижения в должности, шантаже, т.е. угрозе разглашения нежелательных сведений, и других действиях, нарушающих законные права и интересы журналиста (распространения сведений, порочащих журналиста и его близких) и т.д.

Под распространением информации понимается любая форма доведения ее до неопределенного круга лиц, массового потребителя: опубликование, выступление по радио, по телевидению и т.п.

Под профессиональной деятельностью журналистов понимаются редактирование, создание, сбор или подготовка сообщений и материалов для редакции зарегистрированного СМИ на основе трудовых или иных договорных отношений журналиста с редакцией зарегистрированного СМИ либо по ее уполномочию. Она должна быть законной.

Воспрепятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования или участию в них (ст. 149 УК РФ).

Объективная сторона преступления состоит в действиях, нарушающих гарантированное ст. 31 Конституции РФ право ее граждан собираться мирно, без оружия, проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирование:

– незаконное воспрепятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования;

– незаконное воспрепятствование участию в них;
– принуждение к участию в них. При этом любое действие должно быть совершено должностным лицом с использованием своего служебного положения либо с применением насилия или с угрозой его применения.

Субъект преступления может быть как общим, так и специальным (должностное лицо, когда преступление совершается путем использования служебного положения).

§ 4. Преступления против социально-экономических прав и свобод

Нарушение требований охраны труда (ст. 143 УК РФ).

В качестве *потерпевшего* преступление предполагает лицо, которое является работником, деятельность которого регламентируется трудовым законодательством (независимо от формы собственности). В случае причинения вреда иным лицам ответственность должна наступать за причинение по неосторожности вреда личности или за должностное преступление.

Объективная сторона преступления состоит в нарушении требований охраны труда, повлекшем причинение тяжкого вреда здоровью человека. Преступлением нарушается конституционное право на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены (ч. 3 ст. 37 Конституции РФ).

Под требованиями охраны труда понимаются государственные нормативные требования охраны труда, содержащиеся в федеральных законах и иных нормативных правовых актах Российской Федерации, законах и иных нормативных правовых актах субъектов Российской Федерации. Следовательно, для установления факта нарушения требований охраны труда необходимо обращение к нормативным правовым актам, регламентирующим эти правила.

Нарушение лишь тогда признается преступлением, когда повлекло причинение тяжкого вреда здоровью человека. Оно устанавливается на основе ст. 111 УК РФ.

По делам данной категории необходимо отграничивать преступления, предусмотренные ст. 143 УК РФ, от преступлений, предусмотренных ст. 216. Следует исходить из того, при производстве каких именно работ нарушены требования безопасности. Если нарушение этих требований (в том числе и охраны труда) было допущено при производстве горных либо строительных работ, то содеянное должно квалифицироваться по ст. 216 УК РФ. Случаи нарушения правил безопасности на объектах атомной энергетики, правил безопасности на взрывоопасных объектах образуют самостоятельные составы преступлений (ст. 215, 217 УК РФ) и квалифицируются независимо от того, причинен в результате этого преступления вред лицу в связи с его трудовой деятельностью или другим лицам.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, на котором лежали обязанности по соблюдению правил охраны труда. К ним относятся: руководители предприятий и организаций, их заместители, главные инженеры и иные лица, ответственные за соблюдение правил охраны труда; работники, которые в силу трудовых функций обязаны соблюдать правила охраны труда.

В иных случаях лица, виновные в ненадлежащем выполнении своих служебных обязанностей по обеспечению безопасных условий труда могут нести ответственность за должностные преступления (ст. 293 УК РФ). Если нарушение условий охраны труда допущено работником, не являвшимся лицом, указанным в ст. 143 УК РФ, и повлекло последствия, в ней перечисленные, содеянное должно рассматриваться как преступление против личности независимо от того, имеет ли потерпевший отношение к данному производству или нет.

Необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение лица, достигшего предпенсионного возраста (ст. 144.1 РФ).

Потерпевшими от преступления являются лицо, достигшее предпенсионного возраста. Под таким возрастом по-

нимается возрастной период продолжительностью до пяти лет, предшествующий назначению лицу страховой пенсии по старости в соответствии с пенсионным законодательством РФ.

Объективная сторона преступления включает:

1) необоснованный отказ в приеме на работу. Отказ в приеме на работу является необоснованным, если работодатель при наличии вакансии отказал в заключении трудового договора лицу, достигшему предпенсионного возраста, который по своим деловым качествам соответствует предлагаемой работе. Форма отказа не имеет значения для наличия состава преступления. Отказ может быть совершен в устной или письменной форме, лично или с использованием технических средств (например, по телефону, по электронной почте);

2) необоснованное увольнение. Расторжение трудового договора по инициативе работодателя в связи с самим по себе достижением лицом предпенсионного возраста не допускается. Увольнение с работы оформляется соответствующим приказом.

Субъект преступления – специальный. Им является должностное лицо или лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, обладающее правом приема на работу и увольнения с работы.

Субъективная сторона преступления включает мотив достижения лицом предпенсионного возраста.

Необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение беременной женщины или женщины, имеющей детей в возрасте до трех лет (ст. 145 УК РФ).

Потерпевшими от преступления являются беременная женщина; женщина, имеющая ребенка в возрасте до трех лет.

Объективная сторона преступления включает:

1) необоснованный отказ в приеме на работу. Отказ в приеме на работу является необоснованным, если работодатель при наличии вакансий отказал в заключении тру-

дового договора определенной женщине, которая по своим деловым качествам соответствует предлагаемой работе. Форма отказа не имеет значения для наличия состава преступления. Отказ может быть совершен в устной или письменной форме, лично или с использованием технических средств (например, по телефону, по электронной почте);

2) необоснованное увольнение. Расторжение трудового договора по инициативе работодателя в связи с самими по себе беременностью или наличием у женщины детей в возрасте до трех лет не допускается. Увольнение с работы оформляется соответствующим приказом.

Субъект преступления – специальный. Им является должностное лицо или лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, обладающее правом приема на работу и увольнения с работы.

Субъективная сторона преступления включает мотив беременности или наличия у женщины детей в возрасте до трех лет.

Невыплата заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных выплат (ст. 145.1 УК РФ).

Статья образует два преступления (ч. 1 и 2).

В соответствии с ч. 3 ст. 37 Конституции РФ каждый имеет право на вознаграждение за труд без какой бы то ни было дискриминации и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда. Поэтому невыплата заработной платы и иных выплат является одним из нарушений конституционных прав гражданина.

Предметом преступления выступает заработная плата, пенсия, стипендия, пособие, иные установленные законом выплаты.

Объективная сторона преступления заключается в деянии в виде невыплаты (бездействие) свыше определенного законом срока заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных установленных законом выплат.

В ч. 1 установлена ответственность за частичную свыше трех месяцев невыплату заработной платы, пенсий, стипен-

дий, пособий и иных установленных законом выплат. Таким образом, задолженность по указанным выплатам в течение трех месяцев с момента установленного срока первоначальной выплаты является необходимым условием объективной стороны состава преступления.

Под частичной невыплатой заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных установленных законом выплат следует понимать осуществление платежа в размере менее половины подлежащей выплате суммы.

В ч. 2 преступление образует полная невыплата свыше двух месяцев заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных установленных законом выплат или выплата заработной платы свыше двух месяцев в размере ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда.

Состав невыплаты будет только в том случае, если она имела место при наличии реальной возможности выплатить заработную плату и т.д. В противном случае состав рассматриваемого преступления отсутствует.

Следует также обратить внимание на то обстоятельство, что объективная сторона невыплаты заработной платы осуществляется путем бездействия в течение свыше двух или трех месяцев подряд. Поэтому объективная сторона будет отсутствовать, например, тогда, когда до достижения двухмесячного срока производится выплата заработной платы и т.д., а затем выплаты вновь не осуществляются. Таким образом, факт выплаты прерывает установленный законом срок невыплаты. Также следует учесть, что при определенных обстоятельствах полная невыплата заработной платы и иных выплат может преобразоваться в невыплату частичную.

Субъект преступления – специальный. Им являются руководитель организации, работодатель – физическое лицо, руководитель филиала, представительства или иного обособленного структурного подразделения организации.

Субъективная сторона преступления характеризуется мотивом – корыстная или иная личная заинтересованность.

Корыстная заинтересованность – стремление лица путем совершения неправомерных действий получить для себя или других лиц выгоду имущественного характера, не связанную с незаконным безвозмездным обращением имущества в свою пользу или пользу других лиц.

Иная личная заинтересованность – стремление лица извлечь выгоду неимущественного характера, обусловленное такими побуждениями, как карьеризм, семейственность, желание приукрасить действительное положение, получить взаимную услугу, заручиться поддержкой в решении какого-либо вопроса, скрыть свою некомпетентность и т.п.

Нарушение авторских и смежных прав (ст. 146 УК РФ).

Статья включает два преступления (ч. 1 и 2).

Потерпевшим является автор произведения или иной правообладатель. Автором произведения науки, литературы или искусства признается гражданин, творческим трудом которого оно создано. Иным правообладателем может явиться иное лицо (как физическое, так и юридическое), которому авторское право принадлежит на основании закона, переходит по наследству либо по договору.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1, состоит в присвоении авторства (плагиате), которое может выражаться в объявлении себя автором чужого произведения, выпуске чужого произведения (в полном объеме или частично) под своим именем, издании под своим именем произведения, созданного в соавторстве с другими лицами, без указания их имени.

Обязательным признаком объективной стороны является последствие в виде крупного ущерба. Понятие крупного ущерба носит оценочный характер. При признании ущерба крупным необходимо учитывать фактический размер причиненного ущерба, значимость этого ущерба для потерпевшего.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2, состоит из незаконного использования объектов авторского права или смежных прав, приобретения, хранения,

перевозки контрафактных экземпляров произведений или фонограмм.

Авторские права – это интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства; смежные права – интеллектуальные права на результаты исполнительской деятельности (исполнения), фонограммы, сообщение в эфир или по кабелю радио- и телепередач (вещание организаций эфирного и кабельного вещания), содержание баз данных, а также на произведения науки, литературы и искусства, впервые обнародованные после их перехода в общественное достояние.

Незаконным следует считать использование объектов авторских и смежных прав, осуществляемое в нарушение положений действующего законодательства, которым регулируются отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства, фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания.

Под экземпляром произведения понимается копия произведения, изготовленная в любой материальной форме, в том числе в виде информации, зафиксированной на машиночитаемом носителе (CD- и DVD-диске, MP3-носителе и др.). Экземпляр фонограммы представляет собой копию на любом материальном носителе, изготовленную непосредственно или косвенно с фонограммы и включающую все звуки или часть звуков, зафиксированных в этой фонограмме (звуковой записи исполнений или иных звуков).

Экземпляры произведений или фонограмм считаются контрафактными, если изготовление, распространение или иное их использование нарушает авторские и смежные права, охраняемые в соответствии с законодательством РФ.

Обязательным признаком объективной стороны является последствие в виде крупного ущерба. Причем деяния, предусмотренные ч. 2 ст. 146 УК РФ, признаются совершенными в крупном размере, если стоимость экземпляров произведений или фонограмм либо стоимость прав на ис-

пользование объектов авторского права и смежных прав превышают 100 тыс. руб.

Субъективная сторона при приобретении, хранении, перевозке контрафактных экземпляров произведений или фонограмм характеризуется целью сбыта этих предметов.

Нарушение изобретательских и патентных прав (ст. 147 УК РФ).

Предметом преступления являются: 1) изобретение – техническое решение в любой области, относящееся к продукту (в частности, к устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или к способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств); 2) полезная модель – техническое решение, относящееся к устройству; 3) промышленный образец – художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид.

Права на изобретение, полезную модель, промышленный образец подтверждаются патентом, который удостоверяет приоритет, авторство изобретения, полезной модели или промышленного образца и исключительное право на указанные объекты.

Автором признается физическое лицо, творческим трудом которого созданы изобретение, полезная модель, промышленный образец. Если в создании объекта участвовали несколько граждан, все они считаются авторами. Порядок пользования правами автора определяется соглашением между ними.

Объективная сторона преступления состоит из: 1) незаконного использования изобретения, полезной модели или промышленного образца; 2) разглашения без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации сведений о них; 3) присвоения авторства; 4) принуждения к соавторству, если эти деяния причинили крупный ущерб.

Незаконным является использование изобретения, полезной модели или промышленного образца без согласия патентообладателя (за исключением случаев, когда законом такое использование допускается без согласия патентообладателя), выраженного в договоре, зарегистрированном в установленном порядке, а также при наличии такого договора, но не в соответствии с его условиями либо в целях, которые не определены федеральными законами, иными нормативными актами. Незаконным является также использование указанных объектов, созданных несколькими лицами, без согласия хотя бы одного из патентообладателей.

Разглашение сущности изобретения, полезной модели, промышленного образца предполагает придание сведений об указанных объектах интеллектуальной собственности огласке любым способом.

Официальной публикацией считается обнародование этих сведений федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в официальном бюллетене.

Присвоение авторства предполагает объявление себя автором чужих изобретения, полезной модели или промышленного образца, получение патента лицом, не внесшим личного творческого вклада в создание указанных объектов интеллектуальной собственности, в том числе лицом, которое оказало автору только техническую, организационную или материальную помощь либо только способствовало оформлению прав на них.

Принуждение к соавторству может заключаться в оказании воздействия любым способом (в том числе посредством насилия, угроз наступления неблагоприятных для потерпевшего последствий) с целью получить его согласие на включение других лиц (не внесших личного творческого вклада в создание объектов интеллектуальной собственности) в соавторы готовых или разрабатываемых изобретения, полезной модели или промышленного образца, т.е. заключить договор, позволяющий этим лицам получить авторские права.

При установлении крупного ущерба следует исходить из обстоятельств каждого конкретного дела (например, из наличия и размера реального ущерба, размера упущенной выгоды, размера доходов, полученных лицом в результате нарушения им прав на результаты интеллектуальной деятельности или на средства индивидуализации).

§ 5. Квалифицирующие признаки преступлений против конституционных прав и свобод человека и гражданина

В главе 19 УК РФ квалифицирующие признаки присутствуют в более чем половине статей.

Наиболее часто встречается квалифицирующий признак в виде совершения преступления лицом с использованием своего служебного положения (ч. 2 ст. 137, ч. 2 ст. 138, ч. 3 ст. 139, п. «б» ч. 2 ст. 141, ч. 2 ст. 144, п. «г» ч. 3 ст. 146, п. «а» ч. 4 ст. 148 УК РФ). Реже встречаются признаки:

- совершение преступления с применением насилия или с угрозой его применения (ч. 2 ст. 139, п. «а» ч. 2 ст. 141, п. «б» ч. 4 ст. 148 УК РФ);
- совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (п. «в» ч. 2 ст. 141, п. «б» ч. 3 ст. 146, ч. 2 ст. 147).

Остальные квалифицирующие признаки встречаются в единичных случаях:

- незаконное распространение в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении, средствах массовой информации или информационно-телекоммуникационных сетях информации, указывающей на личность несовершеннолетнего потерпевшего, не достигшего шестнадцатилетнего возраста, по уголовному делу, либо информации, содержащей описание полученных им в связи с преступлением физических или нравственных страданий, повлекшее причинение вреда здоровью несо-

вершеннолетнего, или психическое расстройство несовершеннолетнего, или иные тяжкие последствия (ч. 3 ст. 137 УК РФ);
- совершение преступления, соединенного с подкупом (п. «а» ч. 2 ст. 141). Как подкуп рассматривается предоставление денег, ценных бумаг или иного имущества, оказание услуг имущественного характера или иных имущественных прав;
- совершение преступления, соединенного обманом (п. «а» ч. 2 ст. 141). В качестве обмана могут рассматриваться сообщение заведомо ложных сведений, а также умолчание о фактах, которые могут на что-то повлиять;
- совершение преступления, соединенного принуждением (п. «а» ч. 2 ст. 141);
- совершение преступления группой, лиц группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (ч. 3 ст. 142.2);
- деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека (ч. 2 ст. 143);
- деяние, повлекшее по неосторожности смерть двух или более лиц (ч. 3 ст. 143);
- деяния, соединенные с насилием над журналистом или его близкими либо с повреждением или уничтожением их имущества, а равно с угрозой применения такого насилия (ч. 3 ст. 144). Уничтожение имущества – приведение его в непригодное для использования и восстановление состояние. Повреждение имущества – приведение его в нарушенное, но пригодное для использования и восстановление состояние;
- деяния, повлекшие тяжкие последствия (ч. 3 ст. 145.1). Они – оценочный признак. Под ними следует понимать как материальные затруднения, угрожающие жизни, здоровью или благополучию одного человека (например, смерть или тяжкий вред здоровью из-за отсутствия средств на лечение, самоубийство

потерпевшего, утрата жилья), так и последствия организационного характера, вызванные невыплатой заработной платы многим людям (забастовки, акции протеста и вызванные ими нарушения функционирования средств связи, транспорта и др.);

– совершение преступления в особо крупном размере (п. «в» ч. 3 ст. 146). Последний должен превышать 1 млн руб.;
– деяния, совершенные в местах, специально предназначенных для проведения богослужений, других религиозных обрядов и церемоний (ч. 2 ст. 148). Такими местами являются, например, культовые помещения, здания и сооружения, места паломничества, кладбища и крематории.

Глава 7
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СЕМЬИ И НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против семьи и несовершеннолетних

УК РФ предусматривает систему норм, направленных на охрану различных прав и интересов членов семьи: их жизни, здоровья, половой свободы и неприкосновенности, чести и достоинства, собственности и т.д. Раздел VII Уголовного кодекса РФ, посвященный преступлениям против личности, завершает глава 20, нормы которой устанавливают уголовную ответственность за ***преступления против семьи и несовершеннолетних, т.е. за предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния, посягающие на интересы нормального физического и духовного развития несовершеннолетних и семейных отношений.***

Описанные в главе 20 УК РФ преступления можно разделить на две группы в зависимости от основного объекта посягательства:

1) преступления против несовершеннолетних: ст. 150, 151, 151.1, 151.2, 156;

2) преступления против семьи (семейных отношений): ст. 153, 154, 155, 157.

Представленное деление достаточно условно, так как интересы несовершеннолетних и семьи взаимосвязаны. Посягательства на семейные отношения нередко оказывают негативное влияние на формирование мировоззрения, нравственных позиций ребенка, условия его воспитания и наоборот. Кроме того, вовлечение несовершеннолетнего в различные антиобщественные действия (совершение преступления, бродяжничество и т.п.) или неисполнение (ненадлежащее исполнение) обязанностей по воспитанию ребенка, совершенные родителем, достаточно сложно отнести к общественно опасным деяниям, посягающим исключительно на интересы развития несовершеннолетнего, так как страдают и семейные устои.

Основным объектом преступлений является интересы нормального физического и духовного развития несовершеннолетнего и семейных отношений. *Дополнительным объектом* могут быть жизнь, здоровье, честь и достоинство несовершеннолетнего.

Объективная сторона преступлений характеризуется, как правило, общественно опасными действиями. Совершение таких преступлений, как неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего (ст. 156 УК РФ) и неуплата средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей (ст. 157), возможно как путем действий, так и путем бездействия.

Все составы, описанные в главе 20 УК РФ, сконструированы по типу формальных. Они выполнены совершением, предусмотренных в них действий или бездействия.

Субъектом большинства преступлений (ст. 150–151.2 и ч. 2 ст. 157 УК РФ) и уклонения от содержания нетрудоспособных родителей могут быть лица, достигшие восемнадцати лет, т.е. субъект данных преступлений характеризуется повышенным возрастом уголовной ответственности. В остальных преступлениях субъектом являются лица, достигшие шестнадцати лет. В отдельных составах предполагается *специальный* субъект – родитель, педагогический

работник (ч. 2 ст. 150 и 151 УК РФ); лицо, обязанное хранить факт усыновления (удочерения) как служебную или профессиональную тайну (ст. 155) и т.д.

Субъективная сторона преступлений характеризуется умышленной формой вины, причем в виде прямого умысла. В некоторых составах (ст. 153, 154, 155 УК РФ) обязательным элементом субъективной стороны является мотив – корыстные или иные низменные побуждения.

В ст. 152.1 УК РФ присутствует признак заведомости. Он означает знание лицом соответствующего факта.

§ 2. Преступления против несовершеннолетних

Вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления (ст. 150 УК РФ).

Объективная сторона преступления характеризуется вовлечением несовершеннолетнего в совершение преступления путем обещаний, обмана, угроз или иным способом. Вовлечь значит побудить, привлечь к участию в чем-нибудь.

Вовлечение – это всегда активное поведение. Поэтому под вовлечением следует понимать действия, направленные на возбуждение желания совершить преступление, привлечение лица к участию в таком деянии. Последнее важно, ибо вовлечение может быть совершено с применением насилия или с угрозой его применения, а потому желания совершать преступление у несовершеннолетнего может не возникнуть, он вынужденно нарушит уголовно-правовые запреты.

Вовлечение в совершение преступления может осуществляться путем обещаний, обмана, угроз (данные способы названы в ч. 1 ст. 150 УК РФ), или иным способом, например, путем разжигания чувства зависти, мести, предложения совершить преступление.

Если взрослому не удалось вовлечь несовершеннолетнего в совершение преступления по обстоятельствам, от него не зависящим, то его действия квалифицируются по ч. 3 ст. 30 и ст. 150 УК РФ, т.е. как покушение на вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления.

Если преступление под влиянием взрослого совершил несовершеннолетний, не подлежащий уголовной ответственности, то в силу ч. 2 ст. 33 УК РФ лицо, вовлекшее его в совершение преступления, несет уголовную ответственность за содеянное как исполнитель путем посредственного причинения.

Действия взрослого лица по подстрекательству несовершеннолетнего к совершению преступления при наличии признаков состава указанного преступления должны квалифицироваться по ст. 150 УК РФ, а также по закону, предусматривающему ответственность за соучастие (в виде подстрекательства) в совершении конкретного преступления.

Если лицо, достигшее восемнадцатилетнего возраста, побуждает к совершению одного преступления двух или более несовершеннолетних, такое деяние по смыслу закона не образует совокупности преступлений, предусмотренных ст. 150 УК РФ.

Вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий (ст. 151 УК РФ).

Признаки *объективной стороны* преступления, описанного в ст. 151 УК РФ, совпадают с ранее рассмотренными признаками вовлечения в совершение преступления: совершение преступления только путем действия, идентичны и способы вовлечения. Отличаются лишь виды антиобщественных действий, в которые происходит вовлечение. Согласно ч. 1 ст. 151 УК РФ ими являются: систематическое употребление (распитие) алкогольной и спиртосодержащей продукции, одурманивающих веществ; занятие бродяжничеством, попрошайничеством.

Вовлечение в иные виды антиобщественных действий, которые не названы в диспозиции ч. 1 ст. 151 УК РФ, не образует состава рассматриваемого преступления. Так, в главе 25 УК РФ предусмотрена ответственность за вовлечение несовершеннолетних в занятие проституцией (ч. 3 ст. 240), в оборот порнографической продукции (ч. 2 ст. 242), за склонение к потреблению наркотических средств, психотропных

веществ и их аналогов (п. «а» ч. 3 ст. 230) и т.д. Однако в этих случаях общественно опасные действия вовлекателя посягают на другой основной объект – интересы охраны здоровья населения и общественной нравственности.

Признак систематичности касается только употребления (распития) алкогольной и спиртосодержащей продукции, но не занятий бродяжничеством или попрошайничеством, так как последние виды антиобщественного поведения сами по себе имеют длящийся характер.

К алкогольной продукции относятся спиртные напитки, в том числе водка; вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.

Вовлекатель может предлагать несовершеннолетнему употребить как пищевую спиртосодержащую продукцию (виноградное, фруктовое или пивное сусло и т.п.), так и непищевую (например, спиртосодержащую парфюмерно-косметическую продукцию, произведенную с использованием этилового спирта, иной спиртосодержащей продукции с содержанием этилового спирта более 1,5% объема готовой продукции).

В список одурманивающих веществ входят смесь клофелина или димедрола с алкоголем – в любом процентном соотношении; хлороформ; эфир и т.д. Список одурманивающих веществ является динамичным и при появлении официальных данных об использовании конкретных веществ с целью получения одурманивающего эффекта он расширяется.

Одурманивающие вещества нельзя путать с наркотическими, психотропными веществами и их аналогами, так как ответственность за вовлечение в употребление последних установлена в ст. 230 УК РФ.

Систематическим следует признать трёхразовое и более употребление (алкогольной, спиртосодержащей продукции, одурманивающих веществ) несовершеннолетним с одним и тем же взрослым на протяжении не более 1 года.

Под занятием бродяжничеством следует понимать длительное скитание лица, не имеющего постоянного места жительства, из одного населенного пункта в другой либо в одном городе (районе) из одного места в другое, проживающего на доходы от случайных заработков, гадания, выпрашивания, азартных игр, совершения хищений и т.п.

Занятие попрошайничеством представляет собой выпрашивание у посторонних граждан денег, продуктов питания, одежды и иных материальных ценностей как способ получения постоянного или случайного дохода.

Розничная продажа несовершеннолетним алкогольной продукции (ст. 151.1 УК РФ).

Можно выделить следующие характерные черты розничной купли-продажи: во-первых, продавец (физическое или юридическое лицо) осуществляет предпринимательскую деятельность по продаже товаров; во-вторых, продажа товаров осуществляется в розницу, т.е. поштучно или небольшой группой товаров; в-третьих, покупатель приобретает товар для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

Предметом преступления является алкогольная продукция.

Уголовно наказуемой является розничная продажа несовершеннолетнему алкогольной продукции, совершенная неоднократно. Следовательно, по ст. 151.1 УК РФ могут квалифицироваться лишь действия продавца, продавшего алкогольную продукцию несовершеннолетнему второй (третий и т.д.) раз в период, когда продавец считается подвергнутым административному наказанию за аналогичное деяние (примечание к анализируемой статье). Данный период исчисляется со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления. Таким образом, состав ст. 151.1 УК РФ предусматривает административную преюдицию.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, непосредственно осуществляющее отпуск алкогольной продукции несовершеннолетнему (например, продавец).

Вовлечение несовершеннолетнего в совершение действий, представляющих опасность для жизни несовершеннолетнего (ст. 151.2 УК РФ).

Объективная сторона преступления, описанного в ст. 151.2 УК РФ, сформулирована несколько иначе, чем в диспозиции ч. 1 ст. 150 и 151: деяние выражается в склонении или ином вовлечении несовершеннолетнего в совершение противоправных действий, представляющих опасность для жизни несовершеннолетнего.

Склонение является одной из разновидностей вовлечения и представляет собой убеждение в необходимости какого-либо действия, поступка. Следовательно, можно говорить о том, что ранее сформулированное определение вовлечения можно применять и к данному составу.

К противоправным действиям, представляющим опасность для жизни несовершеннолетнего при отсутствии признаков склонения к совершению самоубийства, вовлечения несовершеннолетнего в совершение преступления или в совершение антиобщественных действий, относятся трейнсерфинг или зацепинг, т.е. езда на крыше транспортных составов (электрички, метро, автобуса), между или под вагонами (в том числе разновидности «зацепинга» с использованием велосипеда); руфинг, т.е. незаконное проникновение на крыши высоких зданий; игры по типу «Беги или умри», когда ребенку предлагается перебежать дорогу как можно ближе перед движущимся транспортом и т.п.

Неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего (ст. 156 УК РФ).

Родительские права не могут осуществляться в противоречии с интересами ребенка. При осуществлении родительских прав родители не вправе причинять вред физическому и психическому здоровью детей, их нравственному развитию, а способы воспитания детей должны исключать пренебре-

жительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление или эксплуатацию детей.

Само по себе неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего может повлечь применение не только уголовной, но и административной, гражданской и семейно-правовой ответственности.

Объективная сторона преступления выражается в неисполнении или ненадлежащем исполнении обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего, если оно соединено с жестоким обращением с несовершеннолетним.

Неисполнение обязанностей – их игнорирование. Ненадлежащее исполнение обязанностей их исполнение не так, как требуется или не в полном объеме. Неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по воспитанию может выражаться как в активном поведении (например, причинение побоев ребенку, вреда его здоровью, изнасилование и т.п.), так и в бездействии (например, не предоставление ребенку питания, оставление малолетнего без ухода).

Жестоким является беспощадное отношение. К числу случаев жестокого обращения с ребенком относятся, в частности, физическое или психическое насилие над ребенком, покушение на их половую неприкосновенность. К жестокому обращению со стороны родителей, педагогических работников и т.п. можно отнести и случаи посредственного причинения вреда здоровью ребенка, когда указанные лица принуждают или побуждают других несовершеннолетних применять насилие к потерпевшему.

Строго говоря, жестокое обращение с ребенком уже представляет собой ненадлежащее выполнение обязанностей по его воспитанию. Поэтому правильнее бы было говорить о неисполнении или ненадлежащем исполнение обязанностей по воспитанию ребенка, если это деяние имеет характер жестокого обращения с несовершеннолетним

Использование в диспозиции ст. 156 УК РФ термина «обращение» позволяет сделать вывод, что неисполнение

или ненадлежащее исполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего, соединенное с жестоким обращением, должно представлять систему таких действий (бездействия). Следовательно, однократное причинение родителем побоев, вреда здоровью своему ребенку и т.п. не должно квалифицировать по ст. 156 УК РФ, а оценивается по иной статье Особенной части (ст. 111, 116 и т.д.).

Субъект преступления – специальный. В первую очередь, необходимо установить, возложена ли на лицо обязанность по воспитанию несовершеннолетнего. Такая обязанность может быть установлена законом или договором. В соответствии с ч. 2 ст. 38 Конституции РФ заботиться о детях и заниматься их воспитанием обязаны родители. Но в том случае, если по каким-либо причинам они не могут сами воспитывать детей, эта обязанность может быть возложена на опекуна, попечителя, а также на отчима, мачеху, братьев, сестер, дедушку и бабушку. Усыновители по отношению к усыновленным детям приравниваются в личных неимущественных и имущественных правах и обязанностях к родственникам по происхождению, следовательно, также являются субъектом рассматриваемого преступления.

В круг лиц, обязанных по закону заниматься воспитанием, входят также педагогические работники или другие работники образовательной или медицинской организации, организации, оказывающей социальные услуги, либо иной организации, обязанной осуществлять надзор за несовершеннолетним. Например, учителя, воспитатели, работающие в детском дошкольном учреждении, интернате или детском доме, тренеры спортивной школы, врачи и т.п.

§ 3. Преступления против семьи

Подмена ребенка (ст. 153 УК РФ).

В данной норме понятие «ребенок» имеет более узкий смысл, чем «несовершеннолетний»: по смыслу закона не любые несовершеннолетние лица могут быть предметом

подмены. Это должны быть несовершеннолетние, во-первых, еще не способные понимать характер и значение совершаемых с ним действий, во-вторых, отличительные признаки которых еще не осознаны окружающими, в связи с чем создается опасность необнаружения подмены. Таким образом, чаще всего подмена совершается в отношении новорожденных детей.

С *объективной стороны* преступления подмена ребенка предполагает изъятие одного ребенка и замену его другим ребенком. Поэтому правильнее было бы говорить о подмене детей, а не ребенка.

В случае если происходит только противоправное изъятие ребенка, действия виновного необходимо квалифицировать как похищение человека (ст. 126 УК РФ). Если родители обоих детей согласны на обмен своими детьми, то такое деяние состава преступления не образует.

Как правило, подмена ребенка осуществляется в родильном доме, но возможна и в другом месте, например, на улице, в поликлинике из коляски.

Субъективная сторона преступления характеризуется мотивом – корыстные или иные низменные побуждения (например, месть, зависть).

Незаконное усыновление (удочерение) (ст. 154 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в совершении незаконных действий по усыновлению детей, передаче их под опеку (попечительство), на воспитание в приемные семьи.

Норма ст. 154 УК РФ сконструирована по типу бланкетной и изложена абстрактно, так как в уголовном законе было бы затруднительно конкретизировать все возможные виды незаконных действий по усыновлению и т.д. ввиду большого количества специальных нормативных актов. Раскрыть содержание понятия «незаконные действия по усыновлению детей, передаче их под опеку и т.д.» возможно с помощью других нормативных правовых актов и подзаконных актов.

Обязательным признаком объективной стороны рассматриваемого преступления, если оно совершается не из корыстных побуждений, является неоднократность, т.е. совершение двух или более незаконных действий по усыновлению детей, передаче их под опеку и т.п. Неоднократными признаются не только тождественные действия, скажем, нарушение правил усыновления, совершенное дважды, но и аналогичные, например, незаконное усыновление, совершенное после нарушения правил передачи на воспитание в приемную семью.

Обязательным признаком *субъективной стороны* преступления в случае однократного совершения незаконных действий по усыновлению ребенка, передаче его под опеку и т.п. является мотив – корыстные побуждения (например, желание опекуна или попечителя получать пособия от государства, улучшить жилищные условия и т.п.).

Субъектом преступления формально может быть любое физическое вменяемое лицо, достигшее шестнадцати лет. Однако фактически рассматриваемое преступление могут совершить только лица, достигшие восемнадцатилетнего возраста: лицо, обладающее полномочиями по передаче ребенка на усыновление, под опеку, в приёмную семью, оформлению необходимых документов, допустим, работник органа опеки и попечительства; судья, вынесший решение об усыновлении ребенка; лица, усыновляющие ребенка, берущие его под опеку (попечительство), в приемную семью, – ибо усыновителями, опекунами, попечителями, приемными родителями могут быть только совершеннолетние лица.

Разглашение тайны усыновления (удочерения) (ст. 155 УК РФ).

Тайна усыновления ребенка охраняется законом. Сохранение в тайне данного факта служит не только интересам самого усыновленного (например, считающего усыновителей своими кровными родителями), но и обеспечивает нормальное течение жизни всей семьи или отдельных ее

членов, которые могут стать объектом пересудов, обсуждений в случае распространения этой информации.

Объективная сторона преступления предполагает только действия – устное или письменное сообщение о факте усыновления. Уголовно наказуемым является разглашение тайны усыновления (удочерения) вопреки воле усыновителя.

По ст. 155 УК РФ могут квалифицироваться как действия лица, разгласившего данную тайну самому усыновленному (независимо от возраста последнего), так и действия лица, разгласившего тайну усыновления третьим лицам. Если усыновителями являются супруги, то разглашение данной тайны при отсутствии согласия хотя бы одного из них должно квалифицироваться по ст. 155 УК РФ.

В законе определено, что данное преступление может совершить и *специальный субъект* – лицо, обязанное хранить факт усыновления (удочерения) как служебную или профессиональную тайну (в данном случае мотивы разглашения охраняемой тайны не имеют значения), и *общий* – любое физическое вменяемое лицо, достигшее шестнадцати лет, действующее из корыстных или иных низменных побуждений.

К лицам, обязанным хранить тайну усыновления, относятся судьи, вынесшие решение об усыновлении ребенка, или должностные лица, иным образом осведомленные об усыновлении (например, секретари судебного заседания, работники органов Загса и т.д.).

Обязательным признаком *субъективной стороны* преступления в случае, если оно совершено лицом, на котором не лежала обязанность хранить факт усыновления (удочерения) как служебную или профессиональную тайну, выступает мотив – корыстные или иные низменные побуждения (например, ревность, месть).

Неуплата средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей (ст. 157 УК РФ).

Статья 157 УК РФ разделена на две части, каждая из которых содержит самостоятельный состав преступления. Эти составы имеют одинаковые признаки объективной и субъ-

ективной стороны, а их отличие кроется в круге субъектов и потерпевших, которые в ч. 1 и 2 ст. 157 УК РФ меняются местами. Причем в законе речь идет только об алиментных обязательствах родителей перед детьми и детей – перед родителями.

В ч. 1 ст. 157 УК РФ установлена ответственность за неуплату родителем средств на содержание несовершеннолетних детей, а равно нетрудоспособных детей, достигших восемнадцатилетнего возраста.

Потерпевшим от данного преступления нельзя считать только ребенка. Скорее, оно посягает на всех членов семьи, так как получение или неполучение средств на содержание ребенка складывается на общем уровне благосостояния семьи в целом, от которого, в конечном счете, зависит уровень обеспечения материальными благами каждого члены семьи в отдельности.

Родители обязаны содержать своих несовершеннолетних детей, а также нетрудоспособных совершеннолетних детей, нуждающихся в помощи. Порядок и форма предоставления содержания детям определяются родителями самостоятельно. Так, родители вправе заключить соглашение о содержании своих несовершеннолетних (нетрудоспособных совершеннолетних) детей (соглашение об уплате алиментов). А в том случае, если родители не предоставляют содержание своим несовершеннолетним (нетрудоспособным совершеннолетним) детям, средства на содержание последних (алименты) взыскиваются с родителей в судебном порядке. Обязанность по содержанию ребенка сохраняется и за родителями, лишенными родительских прав.

Объективную сторону преступления, описанного в ч. 1 ст. 157 УК РФ, образует неуплата родителем без уважительных причин в нарушение решения суда или нотариально удостоверенного соглашения средств на содержание несовершеннолетних детей, а равно нетрудоспособных детей, достигших восемнадцатилетнего возраста, если это деяние совершено неоднократно.

Таким образом, для привлечения лица к уголовной ответственности по ч. 1 ст. 157 УК РФ необходимо установить, что обязанность по уплате алиментов установлена вступившим в законную силу решением суда или нотариально удостоверенным соглашением об уплате алиментов. Кроме того, в ч. 1 ст. 157 УК РФ введена административная преюдиция: преступлением является лишь неоднократная неуплата алиментов, которой признается неуплата без уважительных причин в нарушение решения суда или нотариально удостоверенного соглашения средств лицом, подвергнутым административному наказанию за аналогичное деяние, в период, когда неплательщик алиментов считается подвергнутым административному наказанию.

Уважительными причинами неуплаты алиментов признаются: образование задолженности по вине других лиц, в частности, в связи с несвоевременной выплатой заработной платы работодателем, задержкой или неправильным перечислением банком алиментных сумм; прохождение срочной военной службы лицом, обязанным уплачивать алименты; нетрудоспособность плательщика алиментов (например, длительная болезнь); невозможность исполнение алиментной обязанности вследствие обстоятельств непреодолимой силы (чрезвычайные и непредотвратимые условия).

В некоторых случаях можно признать в качестве уважительной причины неуплаты алиментов отбывание наказания должником в местах лишения свободы, если будет установлено, что плательщик алиментов в период отбытия наказания не привлекался к оплачиваемому труду и не отказывался от работы без уважительных причин.

Субъект преступления – специальный. Им прежде всего являются родители. К родителям относятся лица, записанные отцом или матерью ребенка в книге записей рождения. Но субъектами преступления также могут быть усыновители, которые по отношению к усыновленному ребенку приравниваются в своих правах и обязанностях к родителям

по происхождению. Кровные родители при усыновлении (удочерении) ребенка освобождаются от выплаты алиментов, и потому субъектами рассматриваемого преступления быть не могут. Ответственность по ч. 1 ст. 157 УК РФ могут нести и лица, лишенные родительских прав, поскольку лишение родительских прав не освобождает их от обязанности материально содержать своего ребенка.

Несмотря на то, что обязанность платить алименты несовершеннолетним детям может быть возложена на иных родственников, а именно бабушку или дедушку, брата или сестру, к уголовной ответственности по ч. 1 ст. 157 УК РФ этих лиц привлечь нельзя.

Часть 2 ст. 157 УК РФ предусматривает наказание для совершеннолетних трудоспособных детей за неуплату алиментов на содержание нетрудоспособных родителей.

Отличие данного состава преступления от описанного в ч. 1 ст. 157 УК РФ заключается лишь в том, что потерпевшим от этого общественного опасного деяния является нетрудоспособный родитель, а субъектом преступления – трудоспособный ребенок, достигший восемнадцати лет, который согласно обязан содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей и заботиться о них. При этом необходимо иметь в виду, что дети освобождаются от уплаты алиментов родителям, лишенным родительских прав, а также дети могут быть освобождены от обязанности по содержанию своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей, если судом будет установлено, что родители уклонялись от выполнения обязанностей родителей.

§ 4. Квалифицирующие признаки преступлений против семьи и несовершеннолетних

При создании главы 20 УК РФ законодатель с помощью квалифицирующих признаков дифференцировал уголовную ответственность за совершение только трех преступлений – вовлечение несовершеннолетних в совершение преступле-

ния (ст. 150 УК РФ), иных антиобщественных действий (ст. 151) и действий, представляющих опасность для жизни несовершеннолетнего (ст. 151.2).

Составы, описанные в ст. 150 и 151 УК РФ, являются родственными. Это и обусловило конструирование тождественных квалифицирующих признаков в частях 2 и 3 данных статей.

В ч. 2 ст. 150 и 151 УК РФ установлена более строгая ответственность для специальных субъектов вовлечения в совершение преступления или иных антиобщественных действий – родителей, педагогических работников либо иных лиц, на которых законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего. Бóльшую общественную опасность деяний, совершенных этими лицами, можно объяснить как тем, что эти субъекты злоупотребили своими обязанностями по воспитанию, так и тем, что они не оправдали доверие, оказанное им при поручении воспитания несовершеннолетних (в последнем случае речь прежде всего идет о работниках, на которых возложены обязанности по воспитанию). Подробно о признаках этих специальных субъектов было сказано при характеристике ст. 156 УК РФ.

В ч. 3 ст. ст. 150 и 151 УК РФ в качестве квалифицирующего признака фигурирует такой способ совершения вовлечения, как применение насилия или угроза его применения. Состав ч. 3 ст. 150 и 151 УК РФ охватывает собой насилие, выразившееся в нанесении побоев, умышленном причинении легкого или средней тяжести вреда здоровью, истязание без отягчающих обстоятельств, изнасилование или насильственные действия сексуального характера без отягчающих обстоятельств.

В случае если насилие проявилось в умышленном причинении тяжкого вреда здоровью (ст. 111 УК РФ) либо в форме истязания, изнасилования или насильственных действий сексуального характера с квалифицирующими признаками (ч. 2 ст. 117, ч. 2 и 3 ст. 131, ч. 2 и 3 ст. 132),

вовлечение несовершеннолетнего в преступление квалифицируется по совокупности.

Угроза применения насилия подразумевает угрозу нанесения побоев, причинения вреда здоровью любой тяжести, угрозу истязанием, изнасилованием, совершением насильственных действий сексуального характера.

В ч. 4 ст. 150 УК РФ предусмотрены три самостоятельных квалифицирующих обстоятельства и установлены более строгие санкции за деяния, связанные с вовлечением несовершеннолетнего:

– в преступную группу. Под ней понимаются группа лиц по предварительному сговору, организованная группа и преступное сообщество (преступная организация). Вовлечение несовершеннолетнего в группу лиц без предварительного сговора объективно невозможно, так как предполагает определённую договоренность. Если один взрослый привлекает одного несовершеннолетнего к совершению преступления (например, путем обещаний), такое деяние не должно квалифицироваться по ч. 4 ст. 150 УК РФ, ибо виновный должен вовлекать несовершеннолетнего в уже существующую преступную группу;
– в совершение тяжкого или особо тяжкого преступления (ч. 4 и 5 ст. 15 УК РФ);
– 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. Например, взрослый может привлечь подростка к совершению умышленных преступлений против жизни и здоровья личности по указанным мотивам (п. «л» ч. 2 ст. 105 УК РФ, п. «е» ч. 2 ст. 111 и др.), преступлений против здоровья населения и общественной нравственности (хулиганства – п. «б» ч. 1 ст. 213, вандализма – ч. 2 ст. 214 УК и т.д.).

Вовлечение несовершеннолетнего в совершение действий, представляющих опасность для жизни несовершеннолетнего, более сурово наказывается, если совершено: а) в отношении двух или более несовершеннолетних; б) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; в) в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении, средствах массовой информации или информационно-телекоммуникационных сетях (включая сеть Интернет). Таким образом, в ч. 2 ст. 151.2 УК РФ названы три квалифицирующих признака, отличные от ранее рассмотренных. Характеристика квалифицирующих обстоятельств ч. 2 ст. 151.2 УК РФ совпадает с аналогичными признаками составов иных преступлений против личности.

Глава 8
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СОБСТВЕННОСТИ

§ 1. Понятие преступлений в сфере экономики

Понятие «экономика» имеет греческое происхождение и состоит из двух частей – oikos – дом (хозяйство) и nomos – правило (закон), что дословно переводится как «правила ведения хозяйства». То есть преступления в сфере экономики направлены против хозяйственных интересов.

Таким образом, под ***преступлениями в сфере экономики понимаются предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния, посягающие на хозяйственные интересы***.

По направлениям экономики законодатель в Уголовном кодексе РФ объединил указанные преступления в три группы:

1) преступления против собственности (глава 21);

2) преступления в сфере экономической деятельности (глава 22);

3) преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях (глава 23).

Разумеется, что на хозяйственные интересы посягают не только преступления в сфере экономики. Однако остальные деяния делают это лишь попутно, при совершении преступлений, непосредственно направленных на нарушение других интересов.

§ 2. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против собственности

Преступления против собственности – деяния имущественные, направленные на имущественные интересы, которые обязательно должны быть чужими. Наличие у виновного лица предполагаемого права на какое-либо имущества исключает наступление уголовной ответственности за посягательство на него. При этом не играет никакой роли, чье конкретно чужое имущество. Посягательство же на свой имущественный интерес, наоборот, не образует преступления против собственности и при наличии определенных обстоятельств, может быть отнесено к самоуправству (ст. 330 УК РФ).

Следовательно, ***преступления против собственности – это предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния, посягающие на чужие имущественные интересы***.

К преступлениям против собственности нужно применить ступенчатую классификацию, используя на каждом ее уровне («ступени») самостоятельное основание деления.

Основой классификации всех преступлений против собственности является наличие или отсутствие корыстной цели. Данное основание позволяет разделить все деяния против собственности на две группы:

1) корыстные преступления против собственности (ст. 158–165 УК РФ);

2) некорыстные преступления против собственности (ст. 166–168).

Последующему делению подвергаются лишь деяния, входящие в первую группу. Новым основанием деления служит характер преступления, который позволяет выделить:

а) хищения (ст. 158–162 и 164 УК РФ);

б) корыстные преступления против собственности, не являющиеся хищениями (ст. 163 и 165).

Объектом преступлений против собственности является чужой имущественный интерес (чужое имущество).

Объективная сторона преступлений, против собственности, в основном характеризуется общественно опасными действиями. Лишь умышленные и по неосторожности уничтожение или повреждение имущества (ст. 167 и 168 УК РФ) могут совершаться и общественно опасным бездействием.

Большинство составов преступлений против собственности сконструировано по типу материальных. Составы разбоя, вымогательства и неправомерного завладения автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения (ст. 162, 163 и 166 УК РФ), а также мошенничества, когда предметом последнего выступает право на имущество (ст. 159–159.6), являются формальными или усеченными.

Зачастую преступления против собственности характеризует способ их совершения. Данный элемент состава преступления не указан лишь для неправомерного завладения автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения и умышленных либо по неосторожности уничтожения или повреждения чужого имущества (ст. 166–168 УК РФ).

Субъект преступлений против собственности – общий. Ответственность за кражу, грабеж, разбой, вымогательство, неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения (ст. 158, 161, 162, 163, 166 УК РФ) наступает с четырнадцатилетнего возраста, за остальные деяния – с шестнадцатилетнего. По ст. 160 УК РФ за присвоение и растрату чужого имущества несут ответственность специальные субъекты – лица, которым это имущество вверено.

Субъективная сторона преступлений против собственности в подавляющем большинстве случаев включает вину в виде прямого умысла. Уничтожение или повреждение чужого имущества может быть совершено с любым видом умысла либо по неосторожности (ст. 167 и 168 УК РФ).

Для целого ряда преступлений против собственности характерна корыстная цель. Исключение составляют неправомерное завладение автомобилем или иным транс-

портным средством без цели хищения и умышленные либо по неосторожности уничтожение или повреждение чужого имущества (ст. 166–168 УК РФ).

§ 3. Хищения

Легитимное определение хищения дается в примечании к статье 158 УК РФ. Оно позволяет дать традиционную характеристику хищения по элементам преступления.

Объект хищения – чужое имущество. Он характеризуется четырьмя признаками: а) физическим, б) социальным, в) юридическим и г) экономическим.

Физический (вещный) признак означает, что объект хищения – это вещь, предмет материального свойства. Соответственно, не являются предметом хищения интеллектуальная собственность, а также различные виды энергии, лишенные вещного характера (электрическая, тепловая).

Социальный признак хищения означает, что к конкретной вещи был приложен человеческий труд, создавший ее либо извлекший ее из природных запасов (добывший ее из естественного состояния) и вовлекший в товарооборот. По данному признаку отличаются объекты хищения и экологических преступлений (глава 26 УК РФ), посягающие на природные богатства в их естественном состоянии.

Юридический признак указывает на то, что предмет хищения – это вещь (имущество) не только чужое, но и находящаяся в чьей-либо собственности или владении. Поэтому ни при каких условиях не может являться предметом хищения бесхозяйная вещь.

Экономический признак означает, что вещь обязательно должна обладать стоимостью, и имеют свою цену. Конечно, стоимостью в принципе обладают все вещи материального мира, способные удовлетворить какие-либо потребности. Вместе с тем стоимость некоторых подобных вещей слишком мала, для того чтобы признать их предметом хищения. По отношению к ним деяния следует считать в силу мало-

значительности не представляющими общественной опасности (ч. 2 ст. 14 УК РФ).

В то же время соответствующее деяние, в силу малозначительности не представляющее общественной опасности, может быть мелким хищением. В примечании к ст. 7.27 КоАП РФ хищение чужого имущества путем кражи, мошенничеств, присвоения или растраты признается мелким, если стоимость похищенного имущества не превышает 2500 руб.

Исключения составляют грабеж и хищение предметов, имеющих особую ценность (ст. 161 и 164 УК РФ). Для них формализованный минимум стоимости нигде не предусмотрен.

Определяя размер похищенного имущества, следует исходить из его фактической стоимости на момент совершения преступления.

Объективная сторона хищения включает: а) противоправные безвозмездное изъятие и (или) обращение в пользу виновного или других лиц как общественно опасные действия, б) наступление ущерба собственнику или иному владельцу имущества как общественно опасные последствия и в) причинение такого ущерба как причинную связь с его изъятием.

Действия при хищении составные. Они заключаются в изъятии и (или) обращении, т.е. возможны их различные варианты: только изъятие, только обращение, а также изъятие и обращение.

Изъятие – это фактическое исключение вещей из состава чужого имущества, а обращение – перемена пользователя имущества. Во всех случаях речь идет о безвозвратном действии с чужим имуществом.

Так называемое «временное заимствование» чужого имущества для использования в определенный промежуток времени и его последующий возврат, под определение хищения не подпадает. В зависимости от обстоятельств такие действия при наличии к тому оснований подлежат квалификации по ст. 330 или др. УК РФ.

При совершении хищения возможен переход чужого имущества в пользование не только самого похитителя, но и других лиц, в судьбе которых заинтересован виновный.

Противоправность изъятия и обращения имеет место при хищении лишь тогда, когда у лица нет права на чужое имущество. Наличие у лица действительного или даже предполагаемого права на чужое имущество исключает хищение.

Термин «безвозмездный» понимается как бесплатный, неоплачиваемый, т.е. «даром», без какого-либо встречного имущественного предоставления со стороны лица, изымающего чужое имущество из владения собственника. При завладении имуществом потерпевшего путем его замены на менее ценное размер хищения определяется исходя из разницы стоимости изъятого имущества.

В результате совершения хищения собственнику или иному владельцу имущества причиняется ущерб, который всегда является реальным (прямым). Упущенная выгода (неполучение должного) при определении размера хищения не учитывается.

Между деянием в виде противоправного безвозмездного изъятия чужого имущества и (или) обращения его в пользу виновного или других лиц и наступившими в результате этого общественно опасными последствиями в виде причинения ущерба собственнику или иному владельцу имущества должна присутствовать прямая причинная связь. При отсутствии такой связи хищение отсутствует.

Субъективная сторона хищения включает корыстную цель, т.е. все преступления указанной категории совершаются для получения имущественной выгоды.

Хищения – родовое понятие по отношению к целой группе преступлений против собственности, имеющих общие объективные и субъективные признаки. При этом законодательное определение хищения не содержит перечня его форм и видов, и они выводятся из других положений закона.

Формы хищений различаются в зависимости от способа их совершения. Ими считаются: 1) кража; 2) мошенничество; 3) присвоение; 4) растрата; 5) грабеж; 6) разбой.

Виды хищений вычленяются в зависимости от их общественно опасных последствий. Ими являются хищения: 1) мелкое (до 2,5 тыс. руб.); 2) простое (свыше 2,5 тыс. – 250 тыс. руб.); 3) причинившее значительный ущерб гражданину (5 тыс. – 250 тыс. руб.); 4) в крупных размерах (свыше 250 тыс. – 1 млн руб.); 5) в особо крупных размерах (свыше 1 млн руб.); 6) предметов, имеющих особую ценность (ст. 164 УК РФ).

Кража (ст. 158 УК РФ).

Кража отличается тайным способом совершения хищения чужого имущества. Как кража квалифицируются действия лица, совершившего незаконное изъятие имущества в отсутствие собственника или иного владельца этого имущества, или посторонних лиц 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 относится к тайному хищению чужого имущества. Если присутствующее при незаконном изъятии чужого имущества лицо не осознает противоправность этих действий, содеянное квалифицируется как кража чужого имущества.

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

Мошенничество (ст. 158 УК РФ).

Специфика мошенничества состоит в том, что собственник или иной владелец имущества, будучи введенным в заблуждение, сам передает имущество или право на имущество преступнику, ошибочно полагая, что для этого имеются

законные основания либо такая передача осуществляется на возмездной или возвратной основе в будущем.

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

Активный обман, состоящий в преднамеренном введении в заблуждение собственника или иного владельца имущества посредством сообщения ложных сведений, создающих у потерпевшего ошибочное представление относительно оснований перехода имущества во владение виновного. Одним из распространенных видов активного обмана является представление подложных документов для подтверждения якобы имеющихся фактов (например, поддельное свидетельство о рождении ребенка при получении сертификата на материнский (семейный) капитал).

Пассивный обман имеет место тогда, когда виновное лицо умалчивает о юридически значимых обстоятельствах, которые обязан был сообщить, в результате чего потерпевший заблуждается относительно наличия законных оснований для передачи виновному имущества или права на него.

Злоупотребление доверием является менее распространенным способом мошенничества и заключается в использовании доверительных отношений с владельцем имущества или иным лицом, уполномоченным принимать решения о передаче этого имущества третьим лицам. Доверие может быть обусловлено различными обстоятельствами, например, служебным положением лица либо личными или родственными отношениями лица с потерпевшим. Злоупотребление доверием также имеет место в случаях принятия на себя лицом обязательств при заведомом отсутствии у него намере-

ния их выполнить с целью безвозмездного обращения в свою пользу или в пользу третьих лиц чужого имущества или приобретения права на него (например, получение физическим лицом кредита, аванса за выполнение работ, услуг, предоплаты за поставку товара, если оно не намеревалось возвращать долг или иным образом исполнять свои обязательства).

Мошенничество как хищение чужого имущества признается оконченным с момента, когда указанное имущество поступило в незаконное владение виновного или других лиц и они получили реальную возможность (в зависимости от потребительских свойств этого имущества) пользоваться или распорядиться им по своему усмотрению.

Под правом на имущество понимается удостоверенная в документах возможность осуществлять правомочия собственника или законного владельца в отношении определенного имущества. Это позволяют именные ценные бумаги, дарственная на машину или жилье, квитанция на получение вещи из места ее временного хранения (химчистки, камеры хранения и т.п.) или легитимационные знаки (жетоны, номерок из гардероба и т.д.). Их изъятие и последующее обращение и влечет приобретение права на чужое имущество.

Если мошенничество совершено в форме приобретения права на чужое имущество, преступление считается оконченным с момента возникновения у виновного или связанных с ним иных лиц юридически закрепленной возможности вступить во владение или распорядиться чужим имуществом как своим собственным (в частности, с момента регистрации права собственности на недвижимость или иных прав на имущество, подлежащих такой регистрации в соответствии с законом; с момента заключения договора; с момента совершения передаточной надписи (индоссамента) на векселе; со дня вступления в силу судебного решения, которым за лицом признается право на имущество, или со дня принятия иного правоустанавливающего решения уполномоченными органами власти или лицом, введенными в заблуждение относительно наличия у виновного или

иных лиц законных оснований для владения, пользования или распоряжения имуществом).

Кроме общей нормы, устанавливающей уголовную ответственность за мошенничество (ч. 1 ст. 159 УК РФ), в уголовном законодательстве предусмотрены специальные виды мошенничества, которым в силу ч. 3 ст. 17 предоставляется приоритет при квалификации:

а) в сфере предпринимательской деятельности, т.е. сопряженное с преднамеренным неисполнением договорных обязательств в сфере предпринимательской деятельности, если это деяние повлекло причинение значительного ущерба (ч. 5 ст. 159);

б) в сфере кредитования, т.е. хищение денежных средств заемщиком путем представления банку или иному кредитору заведомо ложных и (или) недостоверных сведений (ст. 159.1);

в) при получении выплат, т.е. хищение денежных средств или иного имущества при получении пособий, компенсаций, субсидий и иных социальных выплат, установленных законами и иными нормативными правовыми актами, путем представления заведомо ложных и (или) недостоверных сведений, а равно путем умолчания о фактах, влекущих прекращение указанных выплат (ст. 159.2);

г) с использованием электронных средств платежа (ст. 159.3);

д) в сфере страхования, т.е. хищение чужого имущества путем обмана относительно наступления страхового случая, а равно размера страхового возмещения, подлежащего выплате в соответствии с законом либо договором страхователю или иному лицу (ст. 159.5);

е) в сфере компьютерной информации, т.е. хищение чужого имущества или приобретение права на чужое имущество путем ввода, удаления, блокирования, модификации компьютерной информации либо иного вмешательства в функционирование средств хранения, обработки или пе-

редачи компьютерной информации или информационно-телекоммуникационных сетей (ст. 159.6).

Присвоение и растрата (ст. 160 УК РФ).

Преступление представляют собой хищение чужого имущества, вверенного виновному. Причем похищаемое имущество должно находиться в правомерном владении либо ведении этого лица, которое в силу должностного или иного служебного положения, договора либо специального поручения осуществляло полномочия по распоряжению, управлению, доставке, пользованию или хранению в отношении чужого имущества.

Присвоение состоит в безвозмездном, совершенном с корыстной целью, противоправном обращении лицом вверенного ему имущества в свою пользу против воли собственника (допустим, вывоз заведующим со склада вверенного ему имущества и продажа его на рынке). Оно считается оконченным преступлением с того момента, когда законное владение вверенным лицу имуществом стало противоправным и это лицо начало совершать действия, направленные на обращение указанного имущества в свою пользу (например, с момента, когда лицо путем подлога скрывает наличие у него вверенного имущества, или с момента неисполнения обязанности лица поместить на банковский счет собственника вверенные этому лицу денежные средства).

Растрата рассматривается как противоправные действия лица, которое в корыстных целях истратило вверенное ему имущество против воли собственника путем потребления этого имущества, его расходования или передачи другим лицам (скажем, вверенные для приобретения какого-либо имущества деньги, виновный расходует на собственные нужды). Она считается оконченной с момента противоправного издержания вверенного имущества (его потребления, израсходования или отчуждения).

Мелкое хищение, совершенное лицом, подвергнутым административному наказанию (ст. 158.1 УК РФ).

Преступление отличается тем, что совершается путем кражи, мошенничества, присвоения или растраты на сумму

более 1 тыс. руб., но не более 2,5 тыс. руб. при условии, что ранее виновное лицо подвергнуто за это административному наказанию по ч. 2 ст. 7.27 КоАП. Причем виды мелких хищений могут быть как одинаковыми, так и разными.

Грабеж (ст. 161 УК РФ).

Преступление отличается открытым способом совершения хищения чужого имущества, т.е. оно совершается в присутствии собственника или иного владельца имущества либо на виду у посторонних, когда лицо, совершающее это преступление, сознает, что присутствующие при этом лица понимают противоправный характер его действий, однако игнорирует это обстоятельство. При этом квалификация содеянного не зависит от того, принимали ли они меры к пресечению этих действий или нет. Если присутствующее при незаконном изъятии чужого имущества лицо не сознает противоправность этих действий либо является близким родственником виновного, который рассчитывает в связи с этим на то, что в ходе изъятия имущества он не встретит противодействия со стороны указанного лица, но они все-таки принимали меры к пресечению хищения чужого имущества (например, требовали прекратить эти противоправные действия), то ответственность виновного за содеянное наступает за грабеж.

Грабеж считается оконченным, если имущество изъято и виновный имеет реальную возможность им пользоваться или распоряжаться по своему усмотрению (например, обратить похищенное имущество в свою пользу или в пользу других лиц).

Разбой (ст. 162 УК РФ).

Преступление отличается насильственным способом совершения.

Дополнительный объект преступления – здоровье человека.

Объективная сторона преступления включает общественно опасное действие в виде нападении и способ в виде применения насилия, опасного для жизни или здоровья, либо угро-

зы применения такого насилия. Под нападением понимают открытое либо скрытое неожиданное агрессивно-насильственное воздействие на собственника или иного владельца имущества либо на другое лицо, которое может помешать завладению чужим имуществом. Нападение может носить замаскированный характер (например, нападение сзади или в темноте), а также выражаться в незаметном (тайном) воздействии на потерпевшего токсическими, нервнопаралитическими или одурманивающими веществами. Под насилием, опасным для жизни или здоровья, понимается такое насилие, которое повлекло причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью потерпевшего, а также причинение легкого вреда здоровью, вызвавшего кратковременное расстройство здоровья или незначительную стойкую утрату общей трудоспособности. Угроза должна быть тем же насилием.

Преступление признается оконченным с момента его применения, либо высказывания угрозы применения такого насилия.

Хищение предметов, имеющих особую ценность (ст. 164 УК РФ).

Преступление совершается в отношении определенных предметов или документов и независимо от способа хищения.

Предмет преступления,

- во-первых, не сводится к имуществу как таковому. В него включаются также документы и такие предметы, отнести которые к имуществу довольно сложно: скелеты доисторических животных, куски древних поделок, наскальная живопись и другие артефакты;
- во-вторых, должен иметь историческую, научную, художественную или культурную ценность. Особая историческая, научная, художественная или культурная ценность похищенных предметов или документов определяется на основании экспертного заключения с учетом не только их стоимости в денежном выраже-

нии, но и значимости для истории, науки, искусства или культуры;
– в-третьих, должен иметь особую ценность, т.е. не такую, как у всех остальных, а необыкновенно высокую (например, в случае, когда предметы существуют либо сохранились в единственном экземпляре, поэтому их утрата является невосполнимой).

§ 4. Корыстные преступления против собственности, не являющиеся хищениями

Вымогательство (ст. 163 УК РФ).

Преступление отличается заявлением имущественных требований под соответствующей угрозой.

Основной объект, в отличие от хищений, не сводится только к чужому имуществу и праву на него. Объектом вымогательства являются также другие действия имущественного характера, к которым относятся действия, не связанные непосредственно с переходом права собственности или других вещных прав (в частности, производство работ или оказание услуг, являющихся возмездными в обычных условиях гражданского оборота; исполнение потерпевшим за виновного обязательств).

Дополнительным объектом является здоровье (физическое или психическое) потерпевшего, а также его личные имущественные и неимущественные права (честь и достоинство личности, неприкосновенность частной жизни и др.).

Объективная сторона преступления содержит комплекс общественно опасных действий, которым присущ дуализм.

Первое действие – требование передачи чужого имущества или права на имущество или совершения других действий имущественного характера. Требование – это выраженная в решительной, категоричной форме просьба о том, что должно быть выполнено. При вымогательстве требование направляется на чужое имущество, право на имущество

или иные действия имущественного характера. Тем самым для его выполнения потерпевшим виновным должно быть приложено дополнительное усилие.

Второе действие – угроза, которая может быть трех видов:

во-первых, угроза применения насилия. Она заключается в запугивании применением любого физического воздействия;

во-вторых, угроза уничтожения или повреждения чужого имущества. Это действия, приводящие к полной или частичной непригодности для использования определенных вещей. Соответственно, угрозы какими-то иными действиями, например хищением, не образуют состав вымогательства. При этом потерпевшим от вымогательства может быть признан не только собственник или законный владелец, но и другой фактический обладатель имущества (например, лицо, осуществляющее охрану имущества либо имеющее к нему доступ в силу служебных обязанностей или личных отношений), которому причинен физический, имущественный или моральный вред;

в-третьих, угроза распространения определенных сведений. Распространение сведений – их огласка, в результате которой они становятся известны хотя бы одному постороннему лицу.

Сведения, распространяемые при вымогательстве, должны быть одного из двух видов. Они либо позорящие потерпевшего или его близких, либо иные, которые могут причинить существенный вред правам или законным интересам тех же лиц.

К близким относятся близкие родственники (супруг, супруга, родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и родные сестры, дедушка, бабушка, внуки), родственники (все иные лица, за исключением близких родственников, состоящие в родстве с потерпевшим), а также лица, состоящие в свойстве с потерпевшим, или лица, жизнь, здоровье и благополучие которых дороги потерпевшему в силу сложившихся личных отношений.

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

К иным сведениям, распространение которых может причинить существенный вред правам или законным интересам потерпевшего либо его близких, относятся, в частности, любые сведения, составляющие охраняемую законом тайну.

Вымогательство является оконченным преступлением с момента, когда предъявленное требование, соединенное с соответствующей угрозой, доведено до сведения потерпевшего. Невыполнение потерпевшим этого требования не влияет на юридическую оценку содеянного как оконченного преступления.

Причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием (ст. 165 УК РФ).

Преступление отличается ущербом в виде упущенной выгоды, т.е. неполученных доходов, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено путем обмана или злоупотребления доверием. С наступлением такого ущерба в крупном размере преступление и признается оконченным. Обман или злоупотребление доверием в целях получения незаконной выгоды имущественного характера может выражаться, например, в представлении лицом поддельных документов, освобождающих от уплаты установленных законодательством платежей (кроме указанных в ст. 194, 198 и 199 УК РФ) или от платы за коммунальные услуги, в несанкционированном подключении к энергосетям, создающим возможность неучтенного потребления электроэнергии или эксплуатации в личных целях вверенного этому лицу транспорта.

§ 5. Некорыстные преступления против собственности

Неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения (ст. 166 УК РФ) именуется угоном.

Предметом преступления является автомобиль или иное транспортное средство. Транспортное средство – устройство, предназначенное для перевозки по дорогам людей, грузов или оборудования, установленного на нем. Под иными транспортными средствами понимаются транспортные средства, на управление которыми в соответствии с законодательством РФ предоставляется специальное право (автобусы, троллейбусы, трамваи, мотоциклы, мопеды, трактора и другие самоходные машины, иные транспортные средства с двигателем внутреннего сгорания или электрическим двигателем, а также маломерные катера, моторные лодки и иные суда, угон которых не содержит признаков преступления, предусмотренного ст. 211 УК РФ). Не являются предметом данного преступления велосипеды, гребные лодки, гужевой транспорт и т.п.

Объективная сторона преступления заключается в неправомерном завладении транспортным средством. Обязательным признаком завладения (угона, захвата) является неправомерность, т.е. транспортное средство не должно принадлежать виновному на праве личной собственности или находиться в его правомерном владении либо не должно быть закреплено за ним по службе.

Чужим является транспортное средство, на которое угонщик не имеет ни действительного, ни предполагаемого права.

Завладение транспортным средством – его захват виновным. Он происходит в отсутствие собственника (владельца или пользователя) и без его ведома либо в присутствии последнего, но вопреки воле.

Преступление является оконченным с момента начала движения транспортного средства либо его перемещения с места, на котором оно находилось.

Исполнитель преступления – лицо, захватывающее и управляющее угоняемым транспортным средством, несомненно. Пассажир, участвующий в захвате транспортного средства, явно – соисполнитель деяния.

Субъективная сторона преступления характеризуется отсутствием цели хищения.

Если лицо, совершившее угон транспортного средства без цели хищения, наряду с этим похищает находящееся в нем имущество, содеянное подлежит квалификации по ст. 166 УК РФ и соответствующим статьям Уголовного кодекса, предусматривающим ответственность за хищения.

Завладение транспортным средством в целях последующего разукомплектования и присвоения его частей либо обращения транспортного средства в свою пользу или в пользу других лиц подлежит квалификации как хищение.

Оставшиеся два некорыстных преступления против собственности (ст. 167 и 168 УК РФ) различаются в основном формой вины (умысел и неосторожность). Между тем и то, и другое предполагают уничтожение или повреждение чужого имущества. Они окончены с наступлением общественно опасных последствий.

Уничтожение понимается как приведение чужого имущества в полную негодность, влекущее невозможность или экономическую нецелесообразность его восстановления. Повреждением считается приведение чужого имущества в частичную негодность, снижающую экономическую ценность, но допускающую устранение путем восстановления.

Умышленные уничтожение или повреждение имущества (ст. 167 УК РФ).

Преступление должно повлечь причинение значительного ущерба. При этом 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, являвше-

гося собственником или иным владельцем уничтоженного либо поврежденного имущества.

Уничтожение или повреждение имущества по неосторожности (ст. 168 УК РФ).

Преступление должно происходить в крупном размере и путем неосторожного обращения с огнем или иными источниками повышенной опасности. Крупный размер тождественен такому же размеру при хищениях.

Огонь – это горящие светящиеся газы, пламя. Источники повышенной опасности – предметы материального мира, использование которых связано с возможностью причинения существенного вреда вследствие отсутствия над ними полного контроля (различного рода машины или агрегаты).

Обращение – употребление источников повышенной опасности. Неосторожное обращение с ними может, в частности, заключаться в ненадлежащем обращении с источниками воспламенения вблизи горючих материалов, в эксплуатации технических устройств с неустраненными дефектами (например, использование в лесу трактора без искрогасителя, оставление без присмотра непогашенных печей, костров либо невыключенных электроприборов, газовых горелок и т.п.).

§ 6. Квалифицирующие признаки преступлений против собственности

Квалифицирующие признаки присущи почти всем преступлений против собственности. Они отсутствуют только у мелкого хищения, совершенного лицом, подвергнутым административному взысканию, и уничтожению или повреждению имущества по неосторожности.

Для большинства преступлений против собственности предусмотрены квалифицирующие признаки их совершения преступной группой: группой лиц по предварительному сговору и организованной группой. Поскольку в главе

21 квалифицирующий признак совершения преступлений группой лиц отсутствует, содеянное при прочих равных условиях охватывается основным составом соответствующего преступления.

Квалифицирующими преступления против собственности признаками часто являются их размеры (ущерб): значительный, крупный и особо крупный.

Общими для кражи, грабежа и разбоя являются квалифицирующие признаки их совершения с незаконным проникновением в жилище, помещение либо иное хранилище. Под помещением считаются строения и сооружения независимо от форм собственности, предназначенные для временного нахождения людей или размещения материальных ценностей в производственных или иных служебных целях (офисы, административные здания, производственные цеха и т.д.). Под хранилищем рассматриваются хозяйственные помещения, обособленные от жилых построек, участки территории, трубопроводы, иные сооружения независимо от форм собственности, которые предназначены для постоянного или временного хранения материальных ценностей (склады, охраняемые стоянки, передвижные автолавки, рефрижераторы, контейнеры и т.п.).

Под незаконным проникновением в жилище, помещение или иное хранилище понимается противоправное тайное или открытое в них вторжение. Оно может быть осуществлено и тогда, когда виновный извлекает похищаемые предметы без вхождения в соответствующее помещение.

Общим для кражи и мошенничества с использованием электронных средств платежа являет квалифицирующий признак хищения с банковского счета, а равно в отношении электронных денежных средств. При этом в п. «г» ч. 3 ст. 158 УК РФ оговорено, что деяние квалифицируется по нему лишь при отсутствии признаков преступления, предусмотренного ст. 159.3. Правда, такой же квалифицирующий признак имеется в п. «в» ч. 3 ст. 159. 6 УК РФ.

Общим для мошенничества и присвоения или растраты является квалифицирующий признак их совершения лицом с использованием своего служебного положения.

Множество общих квалифицирующих признаков имеется между общим и специальными видами мошенничества.

Грабеж и неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения содержат квалифицирующий признак в виде совершения преступления с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия. В данное насилие включаются побои или совершение иных насильственных действий, связанных с причинением потерпевшему физической боли либо с ограничением его свободы (связывание рук, применение наручников, оставление в закрытом помещении и др.).

Кража имеет два специфических квалифицирующих признака.

Особенность кражи из одежды, сумки или другой ручной клади, находившихся при потерпевшем, заключается в непосредственном контакте виновного с одеждой или ручной кладью, находившимися при потерпевшем. Последним признается лишь живое лицо.

Предлог «из» обозначает направление действия откуда-нибудь. Одежда – это совокупность предметов, которыми покрывают (облекают) тело (халаты, сорочки, брюки, костюмы, юбки, куртки, пальто, шубы и прочее). Кладь – это груз, поклажа. В свою очередь поклажей считаются уложенные для перевозки вещи, багаж, груз. Значение слова «ручной» – предназначенный, приспособленный для рук. Отсюда вместе с сумкой ручной кладью выступают, в частности, пакет, рюкзак, чемодан, коробка, сверток.

Одежда и ручная кладь должны находиться «при потерпевшем». Предлог «при» понимается как около, возле чего-нибудь, так и наличие чего-нибудь у кого-нибудь. Соответственно, одежда, сумка или другая ручная кладь, из которых совершается хищение имущества, должны нахо-

диться на потерпевшем, в его руках или непосредственной близости от потерпевшего.

При краже из нефтепровода, нефтепродуктопровода, газопровода речь идет о хищении того, что перемещается по трубопроводам: нефть, ее продукты, газ, аммиак и т.д. Такую кражу следует отличать от кражи нефтепродуктов, совершенной с незаконным проникновением в хранилище.

Мошенничество имеет один специфический квалифицирующий признак. Мошенничество, повлекшее лишение права на жилое помещение, предполагает утрату на него права собственности, иных вещных прав либо расторжение договора социального найма.

Разбой имеет два специфических квалифицирующих признака:

– с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия;
– с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего. Предполагается фактическое наступление такого вреда.

Вымогательство имеет один специфический квалифицирующий признак – применение насилия.

Хищение предметов, имеющих особую ценность, включает такой квалифицирующий признак, как уничтожение, порчу или разрушение предметов или документов, имеющих особую ценность.

Уничтожить означает прекратить существование чего-нибудь, истребить. Портить – приводить в негодность, делать плохим. Разрушить – ломая, нарушить целостность, превратить в развалины. Причем указанные действия должны быть результатом процесса хищения (вырезание полотна картины из рамы, небрежная переноска или транспортировка и т.д.).

Неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения имеет один специфический квалифицирующий признак – применение насилия, опасного для жизни или здоровья, либо угроза применения такого насилия.

Умышленные уничтожение или повреждение имущества имеют три специфических квалифицирующих признака.

Под деяниями, совершенными из хулиганских побуждений, понимаются умышленные действия, направленные против личности человека или его имущества, которые совершены без какого-либо повода или с использованием незначительного повода, с целью противопоставить себя обществу, принятым нормам поведения и продемонстрировать пренебрежительное отношение к окружающим.

Поджог – это термическое воздействие на предметы материального мира с целью вызвать неконтролируемое горение (пожар).

Взрыв – быстрое химическое превращение среды, сопровождающееся выделением энергии и образованием сжатых газов.

Общеопасный – это способ совершения преступления, ставящий под угрозу причинения вреда не только объект, на который направлено посягательство, или вызывающий (развиваются) большие стихийные разрушительные силы (например, затопление, разрушение опоры какого-либо сооружения).

К тяжким последствиям, причиненным по неосторожности в результате умышленного уничтожения или повреждения имущества, относятся, в частности, причинение тяжкого вреда здоровью хотя бы одному человеку либо причинение средней тяжести вреда здоровью двум и более лицам; оставление потерпевших без жилья или средств к существованию; длительная приостановка или дезорганизация работы предприятия, учреждения или организации; длительное отключение потребителей от источников жизнеобеспечения – электроэнергии, газа, тепла, водоснабжения и т.п.

Глава 9
ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений в сфере экономической деятельности

Уголовная ответственность за преступления в сфере экономической деятельности предусмотрена в главе 22 УК РФ. Несомненно, что уголовно-правовые запреты, в той или иной степени затрагивающие предпринимательскую, внешнеэкономическую, финансовую и иную экономическую деятельность, имеются и в других главах УК РФ, например – ст. 146 «Нарушение авторских и смежных прав» (глава 19), ст. 159.1 «Мошенничество в сфере кредитования» (глава 21), ст. 201 «Злоупотребление полномочиями» (глава 23); ст. 235 «Незаконное занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью» (глава 25) и т.д. Но именно в главе 22 УК содержится группа преступлений, непосредственно посягающих на осуществление нормальной экономической деятельности как разновидности социальной и хозяйственной деятельности человека.

Отсюда под ***преступлениями в сфере экономической деятельности понимаются предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния, непосредственно посягающие на***

осуществление нормальной экономической деятельности. Все они могут быть классифицированы в зависимости от объекта на следующие группы:

1) посягающие на порядок осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности (ст. 169, 171, 171.2, 171.3, 171.4, 172, 172.2, 174, 174.1, 175, 185.5, 191.1, 200.3 УК РФ);

2) посягающие на порядок осуществления функций государственной монополии и специального контроля в сфере экономической деятельности (ст. 170, 170.2, 171.1, 173.1, 173.2, 181, 191, 192, 200.4, 200.5);

3) посягающие на порядок осуществления внешнеэкономической деятельности и таможенного контроля (ст. 189, 190, 193, 193.1, 194);

4) посягающие на порядок уплаты налогов, сборов и страховых взносов (ст.198, 199, 199.1, 199.2, 199.3, 199.4);

5) посягающие на права кредиторов и порядок кредитования (ст. 172.1, 176, 177, 195, 196, 197);

6) посягающие на порядок осуществления добросовестной конкуренции на свободном рынке (ст. 178, 179, 180, 183, 184, 185.3, 185.6, 200.1, 200.2, 200.4, 200.5);

7) посягающие на порядок выпуска и обращения денег или иных средств платежей, ценных бумаг (ст. 170.1, 185, 185.1, 185.2, 185.4, 186, 187).

Основным объектом преступлений в сфере экономической деятельности следует считать осуществление нормальной экономической деятельности по производству, распределению, обмену и потреблению материальных благ и услуг. В некоторых статьях указывается *дополнительный объект* – права и свободы граждан как участников экономических отношений, их жизнь и здоровье, собственность физических и юридических лиц, порядок управления и т.д. Обязательным признаком значительного ряда деяний является *предмет* преступления, например, межевой или технический план (ст. 170.2 УК РФ), ценные бумаги (ст. 185); российские деньги, иностранная валюта (ст. 186); драгоценные

металлы и природные драгоценные камни (ст. 191), налоги, сборы (ст. 198, 199) и т.д.

Кроме того, следует учитывать, что опасность некоторых преступлений, отнесенных законом к преступлениям в сфере экономической деятельности, связана с тем, что они могут происходить за пределами сферы экономической деятельности, хотя само деяние и совершается в процессе экономической деятельности. К данной группе посягательств относятся регистрацию незаконных сделок с недвижимым имуществом (ст. 170 УК РФ), отмывание преступных доходов (ст. 174, 174.1), приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем (ст. 175), принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения (ст. 179) и др.

Объективная сторона преступлений в сфере экономической деятельности достаточно разнообразна по характеру описания деяния, конструкциям состава посягательства, размерам причиненного ущерба или размаха противоправной деятельности. В настоящее время в главе 22 УК РФ закреплено всего 72 основных составов, из них 46 имеют формальную конструкцию, 17 – материальную, 9 – формально-материальную. Применительно к формальным составам преступление окончено совершением общественно опасных действий (бездействия). В материальных составах требуется наступление общественно опасных последствий.

При конструировании «материальных» составов преступлений законодатель чаще всего использует понятие «крупный (особо крупный) ущерб» (ст. 176, 185, 185.2, 195, 197 и др. УК РФ). Реже как «материальный» закрепляется признак «крупный (особо крупный) размер» (ст. 198, 199, 199.1 УК РФ). Очевидно, что в криминологическом плане преступления в сфере экономической деятельности в качестве базового элемента, определяющего степень их общественной опасности, должны чаще включать в себя последствия в виде причинения экономического ущерба. Однако в законодательные конструкции подавляющего количества деяний такой признак не попал.

В «формально-материальных» составах признак крупный ущерб имеет альтернативное значение и на практике, как правило, не востребован. Так, в подавляющем большинстве случаев уголовные дела по ст. 171, 172, 180 УК РФ возбуждаются исключительно по «формальному» признакам, а исследование обстоятельств, связанных с причинением ущерба, правоприменителем практически не осуществляется.

Формальные по конструкции составы в главе 22 УК РФ можно условно разделить на две группы: (1) классические «формальные» (ст. 170, 171.2, 174, 186 и др.), в которых отсутствуют любые количественные признаки деяния, характеризующие криминообразующие пороги и (2) опосредовано-формальные, в которых, преступное деяние обязательно опосредуется достижением необходимого количественного результата (размаха преступной деятельности), который образует криминообразующий порог (ст. 171.1, 191, 192 и др.). Законодатель для определения таких признаков использует понятия «извлечение дохода в крупном размере», «избежание убытков в крупном размере» и т.д. В других случаях такое опосредование может быть связано со спецификой предмета, который определяется в количественных показателях, например, размер подкупа (примечание к ст. 184 УК РФ).

При описании деяния в конструкциях преступлений в главе 22 УК РФ используются три варианта: 1) конструкция «активное поведение» (только действие) – ст. 170.1, 171, 171.2, 172, 174 и др. УК РФ; 2) конструкция «действие – бездействие» – ст. 169, 178, 185.1, 185.4, 195 и др.; 3) конструкция «бездействие» – ст. 177, 190, 192, 193, 194 и др.

При характеристике активного поведения используются два варианта описания преступных действий, во-первых, применяются традиционные «уголовные» термины: приобретение, сбыт (ст. 175 УК РФ), принуждение (ст. 179), подкуп (ст. 184), хранение, перевозка, переработка в целях сбыта (ст. 191.1), незаконное перемещение (ст. 200.1); во-вторых, закрепляются специальные действия, характерные для различных сфер экономики: осуществление предприни-

мательской деятельности (ст. 171), образование (создание, реорганизация) юридического лица (ст. 173.1), совершение финансовых операций (174, 174.1), незаконный экспорт (ст. 189), совершение валютных операций (ст. 193.1).

При регламентации конструкций «действие-бездействие» законодатель применяет несколько нормативных вариантов: 1) в диспозиции нормы прямо указывается на возможность осуществления деяния путем «...совершения действий (бездействия)» (ст. 196 УК РФ); 2) при описании объективной стороны посягательства используются признаки, характерные как для бездействия, так и для действия, например, а) «злостное уклонение от раскрытия или предоставления информации...», б) «...предоставление заведомо неполной или ложной информации...» (ст. 185.1), в) «неправомерный отказ в государственной регистрации...», г) «незаконное вмешательство в деятельность...» (ст. 169); 3) законодатель говорит о нарушении каких-либо правил, и возможные формы деяния устанавливаются путем толкования бланкетного отраслевого законодательства: «нарушение установленного порядка учета прав на ценные бумаги...» (ст. 185.2); 4) в иных случаях предусматривается использование в диспозиции нормы внешне нейтрального термина «сокрытие» (ст. 195, 199.2), который помимо активных форм утаивания, предусматривает, например, пассивное поведение в виде умолчания, при наличии обязанности раскрыть необходимую информацию.

Конструкции преступления-бездействия предусматривают два варианта регламентации – простой и сложный. Простой связан с терминологией и набором признаков, которые очевидно указывают на преступное бездействие субъекта: злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности (ст. 176 УК РФ), невозвращение в установленный срок на территорию РФ культурных ценностей (ст. 190). Сложный вариант предусматривает конструкцию, когда законодатель одновременно указывает на: а) уклонение от возложенных обязанностей, б) определенные способы

(действия) по уклонению – «уклонение от уплаты налогов и (или) сборов... путем включения в налоговую декларацию (расчет) или... документы заведомо ложных сведений...» (ст. 198, 199 УК РФ).

При описании признаков объективной стороны некоторых составов законодатель указывает способы совершения преступления, например, в ст. 176, 178, 179 УК РФ. В ст. 200.1, 200.2 УК РФ содержится указание на место совершения преступления – таможенную границу Таможенного союза.

Большинство норм главы 22 УК РФ носят бланкетный характер. Для их уяснения нужно обращаться к гражданскому, налоговому, таможенному, валютному законодательству и другим нормативным правовым актам, регулирующим экономическую деятельность, в которых даются понятия, используемые в статьях анализируемой главы.

Субъектом преступлений в сфере экономической деятельности может быть физическое вменяемое лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста. Определение возрастного признака для субъектов конкретных преступлений в сфере экономической деятельности требует дифференцированного подхода в зависимости от признаков объективной стороны или субъекта того или иного преступления.

Нужно учесть, что в данных преступлениях могут быть как общий (ст. 171, 178, 179 УК РФ), так и специальный субъекты (ст. 169, 193, 197, 200.4). Иногда специальный субъект прямо не называется в норме (например, ст. 199 УК РФ), но это вытекает из смысла закона, а правовое содержание таких субъектов определяется отраслевым законодательством.

Субъективная сторона преступлений в сфере экономической деятельности характеризуется виной в форме умысла. В формальных составах умысел только прямой. В материальных могут быть оба вида умысла.

В некоторых составах содержатся дополнительные признаки субъективной стороны: мотив и цель. Об определен-

ной заинтересованности говорится в ст. 170, 181, ч. 3 ст. 183 УК РФ. Специальные цели указаны в ст. 184, 187 УК РФ.

В ряде преступлений отражена заведомость (ст. 170, 170.1, 170.2, 172.1, 174, 175, 176, 185, 185.1, 185.3, 185.5, 186, 189, 191.1, 193, 196, 197, 198, 199, 199.3, 199.4 УК РФ). Лицо должно знать о наличии соответствующего обстоятельства.

§ 2. Преступления, посягающие на порядок осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности

Воспрепятствование законной предпринимательской или иной деятельности (ст. 169 УК РФ).

Объективная сторона преступления заключается: а) в неправомерном отказе в регистрации индивидуального предпринимателя или коммерческой организации; б) в уклонении от регистрации; в) в неправомерном отказе в выдаче специального разрешения (лицензии) на право осуществления определенной деятельности; г) в уклонении от выдачи лицензии; д) в ограничении прав и законных интересов индивидуального предпринимателя или коммерческой организации в зависимости от организационно-правовой формы или формы собственности; е) в ограничении самостоятельности индивидуального предпринимателя или коммерческой организации; ж) в ином незаконном вмешательстве в их деятельность.

К числу *субъектов* преступления следует отнести должностных лиц, чьи полномочия связаны с процедурой регистрации индивидуальных предпринимателей и юридических лиц, а также должностных лиц, определенных подобным образом в примечании к ст. 285 УК РФ, однако с тем условием, что их служебное положение позволяет им реально вмешиваться в законную предпринимательскую деятельность граждан и организаций.

Воспрепятствование законной предпринимательской или иной деятельности является специальной нормой по отношению к злоупотреблению должностными полномочи-

ями (ст. 285 УК РФ) и превышению должностных полномочий (ст. 286). В силу правила, закрепленного в ч. 3 ст. 17 УК РФ, при конкуренции общей и специальной норм уголовная ответственность наступает по специальной норме.

Незаконное предпринимательство (ст. 171 УК РФ).

Объективная сторона преступления связана с осуществлением предпринимательской деятельности: а) без регистрации или б) без лицензии в случаях, когда такая лицензия обязательна, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо сопряжено с извлечением дохода в крупном размере.

Осуществление предпринимательской деятельности без регистрации будет иметь место лишь в тех случаях, когда в едином государственном реестре для юридических лиц и едином государственном реестре для индивидуальных предпринимателей отсутствует запись о создании такого юридического лица или приобретении физическим лицом статуса индивидуального предпринимателя либо содержится запись о ликвидации юридического лица или прекращении деятельности физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Под осуществлением предпринимательской деятельности без лицензии следует понимать ведение такой деятельности без ее получения либо по истечении срока действия, а также в случаях приостановления или аннулирования лицензии.

Крупный ущерб гражданам, организациям или государству характеризует общественно опасные последствия. Извлечение дохода в крупном размере отражает масштаб деятельности. Под доходом следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) без вычета произведенных лицом расходов, связанных с осуществлением незаконной предпринимательской деятельности. И то, и другое составляют сумму свыше 2 млн. 250 тыс. руб.

Уголовная ответственность ст. 171 УК РФ возможна при отсутствии признаков состава преступления, предусмотренного ст. 171.3.

Незаконные организация и проведение азартных игр (ст. 171.2 УК РФ).

Объективная сторона преступления характеризуется организацией или проведением азартных игр либо предоставлением помещений для незаконных организации и (или) проведения азартных игр.

Первые два деяния образуют преступление, если осуществляются: организация и (или) проведение азартных игр (а) с использованием игрового оборудования вне игорной зоны, либо (б) без полученной в установленном порядке лицензии на осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах вне игорной зоны, либо (в) без полученного в установленном порядке разрешения на осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в игорной зоне, (г) либо с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети Интернет, или средств связи, в том числе подвижной связи, за исключением случаев приема интерактивных ставок организаторами азартных игр в букмекерских конторах и (или) тотализаторах.

Азартная игра – основанное на риске соглашение о выигрыше, заключенное двумя или несколькими участниками такого соглашения между собой либо с организатором азартной игры по правилам, установленным организатором азартной игры.

Игровое оборудование – устройства или приспособления, используемые для проведения азартных игр.

Организатор азартной игры – юридическое лицо, осуществляющее деятельность по организации и проведению азартных игр

Деятельность по организации и проведению азартных игр – деятельность по оказанию услуг по заключению с участниками азартных игр основанных на риске соглашений о выигрыше и (или) по организации заключения таких соглашений между двумя или несколькими участниками азартной игры.

Игорная зона – часть территории РФ, которая предназначена для осуществления деятельности по организации и проведению азартных игр.

Разрешение на осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в игорной зоне – выдаваемый документ, предоставляющий организатору азартных игр право осуществлять деятельность по организации и проведению азартных игр в одной игорной зоне без ограничения количества и вида игорных заведений.

Лицензия на осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах – документ, предоставляющий организатору азартных игр право осуществлять деятельность по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и (или) тотализаторах вне игорных зон, с обязательным указанием вида оказываемых услуг (услуг по заключению с участниками азартных игр основанных на риске соглашений о выигрыше и (или) услуг по организации заключения основанных на риске соглашений о выигрыше между двумя или несколькими участниками азартной игры), места нахождения процессингового центра букмекерской конторы или тотализатора либо процессингового центра интерактивных ставок букмекерской конторы или тотализатора, количества и места нахождения филиалов, пунктов приема ставок букмекерских контор или тотализаторов либо иных мест осуществления деятельности по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах.

Букмекерская контора – игорное заведение, в котором организатор азартных игр заключает пари с участниками данного вида азартных игр.

Тотализатор – игорное заведение, в котором организатор азартных игр организует заключение пари между участниками данного вида азартных игр, а также выплату выигрышей за счет суммы ставок, принятых от участников данного вида азартных игр, за вычетом размера взимаемого организатором данного вида азартных игр вознаграждения.

Интерактивная ставка – денежные средства, в том числе электронные денежные средства, передаваемые с использованием электронных средств платежа центром учета переводов интерактивных ставок букмекерских контор или тотализаторов организатору азартных игр в букмекерской конторе или тотализаторе по поручениям участников данных видов азартных игр и служащие условием участия в азартной игре в соответствии с правилами, установленными таким организатором азартных игр.

Предоставление помещений для незаконных организации и (или) проведения азартных игр должно быть систематическим. Под систематическим понимается предоставление помещений более двух раз.

Незаконные производство и (или) оборот этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции (ст. 171.3 УК РФ).

Предметы преступления:

- алкогольная продукция – пищевая продукция, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5% объема готовой продукции, за исключением пищевой продукции в соответствии с перечнем, установленным Правительством РФ. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как спиртные напитки (в том числе водка, коньяк), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха;
- спиртосодержащая пищевая продукция – пищевая продукция, в том числе виноматериалы, любые растворы, эмульсии, суспензии, виноградное сусло, иное фруктовое сусло, пивное сусло (за исключением алкогольной продукции) с содержанием этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, более 0,5% объема готовой продукции;

– спиртосодержащая непищевая продукция – непищевая продукция (в том числе денатурированная спиртосодержащая продукция, спиртосодержащая парфюмерно-косметическая продукция, любые растворы, эмульсии, суспензии), произведенная с использованием этилового спирта, иной спиртосодержащей продукции или спиртосодержащих отходов производства этилового спирта, с содержанием этилового спирта более 0,5% объема готовой продукции.

Объективная сторона преступления предусматривает ряд альтернативных действий: 1) производство; 2) закупка (в том числе импорт); 3) поставки (в том числе экспорт); 4) хранение; 5) перевозки; 6) розничная продажа. Обязательными признаками объективной стороны является осуществление указанных действий (а) без соответствующей лицензии в случаях, если такая лицензия обязательна, и (б) в крупном размере. Последним признается стоимость этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, производство и (или) оборот которых осуществляются без соответствующей лицензии, превышающая 100 тыс. руб.

Нужно иметь в виду что ст. 171.3 УК РФ является специальной по отношению к ст. 171 со всеми вытекающими последствиями.

Незаконная розничная продажа алкогольной и спиртосодержащей пищевой продукции (ст. 171.4 УК РФ).

Под незаконной розничной продажей алкогольной и спиртосодержащей пищевой продукции понимается розничная продажа такой продукции физическим лицом либо продажа алкогольной продукции (за исключением пива, напитков, изготавливаемых на основе пива, сидра, пуаре и медовухи) лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, за исключением розничной продажи вина, игристого вина, осуществляемой сельскохозяйственными товаропроизводителями (индивидуальными предпринимателями, крестьянскими (фермерскими) хозяйствами).

В статье закреплен один из вариантов административной преюдиции, ибо под незаконной розничной продажей алкогольной и спиртосодержащей пищевой продукции, совершенной неоднократно, понимается продажа такой продукции лицом, подвергнутым административному наказанию за аналогичное деяние, в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию.

Уголовная ответственность ст. 171.4 УК РФ возможна при отсутствии признаков состава преступления, предусмотренного ст. 151.1.

Незаконная банковская деятельность (ст. 172 УК РФ).

Состав незаконной банковской деятельности – специальный по отношению к незаконному предпринимательству (ст. 171 УК РФ).

Объективная сторона преступления определяется осуществлением банковской деятельности (банковских операций) 1) без регистрации или 2) без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда такое разрешение обязательно, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо сопряжено с извлечением дохода в крупном размере. Доход в крупном размере и крупный ущерб превышают 2 млн. 250 тыс. руб.

Организация деятельности по привлечению денежных средств и (или) иного имущества (ст. 172.2 УК РФ).

Предметом преступления являются денежные средства и (или) иное имущество которые привлечены виновными лицами в целях выплаты доходов или предоставления иной выгоды предыдущим вкладчикам.

Объективная сторона преступления характеризуется деянием по организации деятельности по привлечению предмета преступления в виде так называемой финансовой пирамиды. Деяние заключается в организации деятельности по привлечению денежных средств и (или) иного имущества физических лиц и (или) юридических лиц в крупном размере. При этом выплата дохода и (или) предоставление иной выгоды лицам, чьи денежные средства

и (или) иное имущество привлечены ранее, осуществляются за счет привлеченных денежных средств и (или) иного имущества иных физических лиц и (или) юридических лиц. Все это происходит в отсутствие инвестиционной и (или) иной законной предпринимательской или иной деятельности, связанной с использованием привлеченных денежных средств и (или) иного имущества, в объеме, сопоставимом с объемом привлеченных денежных средств и (или) иного имущества.

Крупный размер привлечённых денежных средств и (или) иного имущества составляет сумму, превышающую 2 млн 250 тыс. руб.

Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем (ст. 174 УК РФ).

Предмет преступления – денежные средства или иное имущество.

Объективная сторона преступления заключается в совершении финансовых операций и других сделок с денежными средствами, приобретенными другими лицами преступным путем. Для признания преступления достаточно совершения одной финансовой операции или одной сделки с приобретенными преступным путем денежными средствами или имуществом, не оцениваемую как малозначительное деяние (ч. 2 ст. 14 УК РФ).

Субъективная сторона преступления характеризуется целью. Ею является придание правомерного вида владению, пользованию и распоряжению соответствующими денежными средствами или иным имуществом.

Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных лицом в результате совершения им преступления (ст. 174.1 УК РФ).

Предметом преступления являются денежные средства, ценные бумаги в российской и иностранной валюте, иное движимое и недвижимое имущество, а также имущественные права.

Объективная сторона преступления состоит в совершении финансовых операций и других сделок с денежными средствами или иным имуществом, приобретенными лицом в результате совершения им преступления. Для привлечения к уголовной ответственности достаточно совершить одну финансовую или другую сделку, не оцениваемую как малозначительное деяние (ч. 2 ст. 14 УК РФ). Действия виновного в совершении преступления должны квалифицироваться по совокупности с преступлением, в результате которого виновным получены для легализации денежные средства или иное имущество.

Субъективная сторона преступления включает цель совершения преступления – придание правомерного вида владению, пользованию и распоряжению соответствующими денежными средствами или иным имуществом.

Приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем (ст. 175 УК РФ).

Предметом преступления является имущество.

Объективная сторона преступления связана с приобретением или сбытом виновным имущества, добытого преступным путем. Для наличия состава преступления достаточно совершения виновным любого из действий – приобретения или сбыта. Приобретение имущества, добытого преступным путем, представляет собой возмездное или безвозмездное получение виновным такого имущества в любой форме. Сбытом признается возмездное или безвозмездное отчуждение упомянутого имущества в любой форме в обладание других физических или юридических лиц.

Для признания преступления, предусмотренного ст. 175 УК РФ, приобретение или сбыт имущества, добытого преступным путем, не должны быть заранее обещаны. Дело в том, приобретение или сбыт имущества, добытого преступным путем, могут быть признаны соучастием в предикатном преступлении, если эти действия были обещаны исполнителю до или во время совершения преступления либо по другим причинам (например, в силу систематических со-

вершений) давали основание исполнителю преступления рассчитывать на подобное содействие.

Фальсификация решения общего собрания акционеров (участников) хозяйственного общества или решения совета директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества (ст. 185.5 УК РФ).

В ст. 185.5 УК РФ предусмотрено два преступления.

Объективная сторона преступления по ч. 1 – искажение результатов голосования либо воспрепятствование свободной реализации права при принятии решения на общем собрании акционеров (ОСА). Конкретные формы деяния: а) внесение в протокол ОСА, в выписки из него, в иные отражающие ход и результаты голосования документы заведомо недостоверных сведений о количестве голосовавших, кворуме или результатах голосования; б) составление заведомо недостоверного списка лиц, имеющих право на участие в ОСА; в) заведомо недостоверный подсчет голосов или учет бюллетеней для голосования; г) блокирование или ограничение фактического доступа акционера к голосованию; д) несообщение сведений о проведении ОСА либо сообщение недостоверных сведений о времени и месте проведения ОСА; е) голосование от имени акционера по заведомо подложной доверенности, лица, заведомо не имеющего полномочий.

Субъективная сторона преступления включает цель – незаконный захват управления в юридическом лице посредством принятия незаконного решения: а) о внесении изменений в устав хозяйственного общества; б) об одобрении крупной сделки; в) об одобрении сделки, в совершении которой имеется заинтересованность; г) об изменении состава органов управления хозяйственным обществом (совета директоров, единоличного или коллегиального исполнительного органа общества); д) об избрании его членов и о досрочном прекращении их полномочий; е) об избрании управляющей организации либо управляющего; ж) об увеличении уставного капитала хозяйственного общества

путем размещения дополнительных акций; з) о реорганизации либо ликвидации хозяйственного общества.

Объективная сторона преступления по ч. 2 – те же действия, но совершаемые путем принуждения акционера общества, члена совета директоров (наблюдательного совета): а) к голосованию определенным образом (например, за принятие конкретного, выгодного виновному решения); б) к отказу от голосования (в том числе заявленному прямо или завуалировано, например, в форме неявки на собрание). Принуждение обязательно должно быть соединено с шантажом или с угрозой применения насилия либо уничтожения или повреждения чужого имущества.

Приобретение, хранение, перевозка, переработка в целях сбыта или сбыт заведомо незаконно заготовленной древесины (ст. 191.1 УК РФ).

Предметом преступления является незаконно заготовленная древесина.

Объективную сторону преступления составляет совершение хотя бы одного из указанных в статье альтернативных действий: приобретение, хранение, перевозка, переработка или сбыт древесины. Предусмотренные деяния признаются совершенными в крупном размере, если стоимость незаконно заготовленной древесины, исчисленная по утвержденным Правительством РФ таксам, превышает 80 тыс. руб.

Субъективная сторона для таких преступлений, как хранение, перевозка, переработка, характеризуется целью преступления в виде сбыта.

Привлечение денежных средств граждан в нарушение требований законодательства Российской Федерации об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости (ст. 200.3 УК РФ).

Объективная сторона преступления характеризуется общественно опасным деянием, заключающимся в привлечении денежных средств граждан для строительства в нарушение требований РФ об участии в долевом строительстве

многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости в крупном размере.

Деяния, предусмотренные настоящей статьей, признаются совершенными в крупном размере, если сумма привлеченных денежных средств (сделки с денежными средствами) превышает 3 млн руб.

В статье предусмотрен с*пециальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, совершившее преступление, предусмотренное настоящей статьей, освобождается от уголовной ответственности, если сумма привлеченных денежных средств (сделки с денежными средствами) возмещена в полном объеме и (или) если указанным лицом приняты меры, в результате которых многоквартирный дом и (или) иной объект недвижимости введены в эксплуатацию.

§ 3. Преступления, посягающие на порядок осуществления функций государственной монополии и специального контроля в сфере экономической деятельности

Регистрация незаконных сделок с недвижимым имуществом (ст. 170 УК РФ).

Предметом преступления могут выступать: а) документы о сделках с недвижимым имуществом; б) учетные сведения Государственного кадастра недвижимости; в) учетные сведения Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним; г) сведения о кадастровой стоимости объектов недвижимости.

Объективная сторона преступления связана с совершением хотя бы одного из четырех указанных в статье действий: 1) регистрация незаконных сделок с недвижимым имуществом; 2) искажение сведений государственного кадастра недвижимости; 3) искажение сведений Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним; 4) занижение кадастровой стоимости объектов недвижимости.

Незаконной является сделка, совершенная в нарушение требований законодательства (например, сделки с землями, которые на основании закона исключены из оборота или ограничены в обороте, если в результате сделки происходит нарушение установленных ограничений).

Искажение сведений государственного кадастра недвижимости и (или) Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним выражается во внесении в соответствующие документы ложной информации, корректировке ранее введенных истинных учетных данных путем дописок, вытравливания, подчисток, внесении новых записей, изменений оснований и т.д.

Занижение кадастровой стоимости объектов недвижимости – это внесение в государственный кадастр недвижимости ложных сведений, касающихся кадастровой стоимости объектов недвижимости.

Субъект преступления – специальный. Им является должностное лицо, использующее свое служебное положение, наделенное полномочиями по исполнению законов и иных нормативных актов в сфере оборота и налогообложения объектов недвижимости.

Субъективная сторона преступления характеризуется мотивом в виде корыстной или иной личной заинтересованностью.

Внесение заведомо ложных сведений в межевой план, технический план, акт обследования, проект межевания земельного участка или земельных участков либо карту-план территории (ст. 170.2 УК РФ).

Предмет преступления**:** а) межевой план, технический план, акт обследования, проект межевания земельного участка или земельных участков либо карта-план территории; б) первичные документы, на основании которых готовятся перечисленная выше документация.

Объективная сторона преступления характеризуется общественно опасным деянием, выраженным двумя альтернативными действиями: а) внесение ложных сведений

в документы, не являющиеся первичными; б) подлог первичных документов. Преступление характеризуется общественно опасными последствиями в виде причинения крупного ущерба гражданам, организации или государству на сумму свыше 2 млн 250 тыс. руб.

Субъект преступления – специальный. Им является кадастровый инженер, т.е. физическое лицо, являющееся членом саморегулируемой организации кадастровых инженеров, обладающий специальным правом на осуществление кадастровой деятельности.

Производство, приобретение, хранение, перевозка или сбыт немаркированных товаров и продукции (ст. 171.1 УК РФ).

В ст. 171.1 УК РФ содержится три самостоятельных состава преступления.

Объективная сторона преступления по ч. 1 предусматривает производство, приобретение, хранение, перевозку или сбыт товаров и продукции без маркировки и (или) нанесения информации, предусмотренной законодательством РФ, в случае, если такая маркировка и (или) нанесение такой информации обязательны (за исключением продукции, указанной в ч. 3 и 5 настоящей статьи), совершенные в крупном размере (сумма, превышающая 2 млн 250 тыс. руб.).

Объективная сторона преступления по ч. 3 предусматривает тот же оборот продовольственных товаров без маркировки и (или) нанесения информации (за исключением продукции, указанной в ч. 5 настоящей статьи), совершенный в крупном размере (стоимость, превышающая 400 тыс. руб.).

Объективная сторона преступления по ч. 5 предусматривает оборот (вместо сбыта речь идет о продаже) немаркированной алкогольной продукции, подлежащей обязательной маркировке акцизными марками либо федеральными специальными марками, а также немаркированных табачных изделий, подлежащих маркировке специальными (акцизными) марками, совершенные в крупном размере (стоимость, превышающая 100 тыс. руб.).

Субъективная сторона преступления характеризуется целью сбыта для производства, приобретения, хранения и перевозки.

Незаконное образование (создание, реорганизация) юридического лица (ст. 173.1 УК РФ).

Объективная сторона преступления характеризуется общественно опасным деянием в виде образования (создания) или реорганизации юридического лица, совершенного через подставных лиц, или представление в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, данных, повлекшее внесение в единый государственный реестр юридических лиц сведений о подставных лицах.

Юридические лица могут создаваться в форме коммерческой или некоммерческой организации и подлежат государственной регистрации в уполномоченном государственном органе. Данные государственной регистрации включаются в единый государственный реестр юридических лиц. Юридическое лицо считается созданным со дня внесения соответствующей записи в единый государственный реестр юридических лиц.

Реорганизация юридического лица (слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование) может быть осуществлена по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами.

Таким образом, под созданием или реорганизацией юридического лица следует понимать деятельность, выразившуюся в подготовке и направлении в регистрирующий орган необходимых документов. При этом криминообразующим признаком такой деятельности является способ – осуществление ее через подставных лиц, под которыми понимаются лица, являющиеся учредителями (участниками) юридического лица или органами управления юридического лица, путем введения в заблуждение которых было образовано (создано, реорганизовано) юридическое лицо. Подставные

лица, являющиеся учредителями (участниками) юридического лица или органами правления юридического лица, путем введения в заблуждение которых было образовано (создано, реорганизовано) юридическое лицо, уголовной ответственности по комментируемой статье не подлежат.

Незаконное использование документов для образования (создания, реорганизации) юридического лица (ст. 173.2 УК РФ).

Предметом преступления является документ, удостоверяющий личность или доверенность.

Статья содержит два самостоятельных преступления.

Объективная сторона преступления предусматривает четыре разновидности преступного поведения: а) предоставление документа, удостоверяющего личность (ч. 1); б) выдача доверенности (ч. 1); в) приобретение документа, удостоверяющего личность (ч. 2); г) использование незаконным путем полученных персональных данных для образования юридического лица (ч. 2).

Предоставление – передача документа, удостоверяющего личность. Выдача означает предоставление другому лицу разрешение на выполнение определенных в доверенности действий. Под приобретением документа, удостоверяющего личность, понимается его получение на возмездной или безвозмездной основе, присвоение найденного или похищенного документа, удостоверяющего личность, а также завладение им путем обмана или злоупотребления доверием. Использование – употребление незаконно полученных персональных данных для образования юридического лица. Персональные данные получаются незаконно в нарушение установленного порядка.

Субъективная сторона преступления характеризуется целью – внесение в единый государственный реестр юридических лиц сведений о подставном лице.

Нарушение правил изготовления и использования государственных пробирных клейм (ст. 181 УК РФ).

.*Предметом* преступления являются государственные пробирные клейма.

Объективная сторона преступления выражается в следующих действиях: 1) несанкционированное изготовление государственного пробирного клейма; 2) сбыт государственного пробирного клейма; 3) несанкционированное использование государственного пробирного клейма; 4) подделка государственного пробирного клейма.

Под изготовлением понимается создание клейма, в том числе с использованием клейма, снятого с учета за непригодностью к использованию. Сбыт охватывает продажу, дарение, обмен, а также любую иную передачу государственного пробирного клейма. Использование представляет собой употребление клейма для нанесения соответствующей маркировки в нарушение норм действующего законодательства и подзаконных нормативных актов, регулирующих порядок его применения. Несанкционированные – действия, совершенные в нарушение установленного порядка изготовления, сбыта, использования. Подделка – частичное изменение элементов и реквизитов клейм.

Субъективная сторона преступления характеризуется наличием мотива. Им является корыстная или иная личная заинтересованность.

Незаконный оборот драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга (ст. 191 УК РФ).

Предмет преступления – драгоценные металлы (золото, серебро, платина, металлы платиновой группы), природные драгоценные камни (алмазы, рубины, сапфиры и др.), жемчуг. Не относятся к предмету преступления ювелирные и другие бытовые изделия из этих камней и лом таких изделий.

Объективная сторона преступления включат в себя: а) незаконные сделки с драгоценными металлами, природными драгоценными камнями либо с жемчугом; б) незаконное их хранение или в) пересылка в любом виде, состоянии, за исключением ювелирных и бытовых изделий и лома таких изделий, совершенные в крупном размере. Незаконность сделки или иных действий с указанными предметами означает их совершение в нарушение законодательства. Не-

законный оборот драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга в крупном размере означает на сумму свыше 2 млн 250 тыс. руб.

Нарушение правил сдачи государству драгоценных металлов и драгоценных камней (ст. 192 УК РФ).

Предмет преступления – драгоценные камни и драгоценные металлы, добытые или полученные на законных основаниях, а также поднятые и найденные драгоценные металлы или драгоценные камни.

Объективная сторона преступления характеризуется уклонением от (1) обязательной сдачи на аффинаж или (2) обязательной продажи государству добытых из недр, полученных из вторичного сырья, а также поднятых и найденных драгоценных металлов или драгоценных камней, если это деяние совершено в крупном размере. Аффинаж драгоценных металлов – деятельность по очистке извлеченных драгоценных металлов от примесей и сопутствующих химических элементов с доведением содержания драгоценного металл. Уклонение от обязательной сдачи на аффинаж или продажи драгоценных металлов или драгоценных каменей, сопряженное с их незаконным оборотом, квалифицируется по совокупности со ст. 191 УК РФ. Не сдача на аффинаж драгоценных металлов или драгоценных камней и последующее их хищение дополнительно квалифицируются со ст. 160 УК РФ.

Крупным является размер на сумму свыше 2 млн 250 тыс. руб.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, на которое возложена соответствующая обязанность об обязательной продаже.

§ 4. Преступления, посягающие на порядок осуществления внешнеэкономической деятельности и таможенного контроля

Незаконные экспорт из Российской Федерации 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).

Предмет преступления – сырье, материалы, оборудование, технологии, научно-техническая информация, работы для иностранной организации или ее представителя либо услуги иностранной организации или ее представителю.

В ст. 189 УК РФ представлено два преступления.

Объективная сторона преступления по ч. 1 состоит: 1) в незаконном экспорте или передаче иностранной организации или ее представителю сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации; 2) незаконном выполнении работ для иностранной организации или ее представителя; 3) незаконном оказании услуг иностранной организации или ее представителю, если они могут быть использованы при создании вооружения и военной техники, и в отношении которых установлен экспортный контроль.

Объективная сторона преступления по ч. 3 состоит в тех же деяниях в отношении сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации, работ (услуг), которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки и в отношении которых установлен экспортный контроль.

Незаконным будет такой экспорт или передача указанных в ч. 1 и 3 ст. 189 УК РФ товаров, либо выполнение работ или оказание услуг, которые осуществлены в нарушение установленного для соответствующей деятельности порядка.

Ответственность по ч. 1 ст. 189 УК РФ наступает при отсутствии признаков преступлений, предусмотренных ст. 226.1 и 275.

Невозвращение на территорию Российской Федерации культурных ценностей (ст. 190 УК РФ).

Предметом преступления являются вещи материального мира, являющиеся художественным, историческим и архе-

ологическим достоянием народов РФ и зарубежных стран. Все они в совокупности образуют понятие «культурные ценности». Указанные ценности могут находиться в государственной, муниципальной или личной собственности.

Объективная сторона преступления образуется бездействием, которое выражается в невозвращении в установленный срок на территорию РФ культурных ценностей, вывезенных за ее пределы, если такое возвращение является обязательным в соответствии с законодательством РФ.

Субъект преступления – специальный. Им являются лица, на которых в силу закона или иных нормативных правовых актов лежит обязанность возвратить указанные ценности на территорию РФ и в чьем ведении они находятся.

Уклонение от исполнения обязанностей по репатриации денежных средств в иностранной валюте или валюте Российской Федерации (ст. 193 УК РФ).

Предмет преступления – средства в иностранной валюте или валюте РФ, подлежащие в соответствии с законодательством РФ обязательному перечислению на счета в уполномоченный банк РФ.

Объективная сторона преступления заключается: в 1) нарушении требований валютного законодательства РФ о зачислении денежных средств в иностранной валюте или валюте РФ в крупном размере от одного или нескольких нерезидентов на счета резидента в уполномоченном банке или на счета резидента в банках, расположенных за пределами территории РФ, в установленном порядке, причитающихся резиденту в соответствии с условиями внешнеторговых договоров (контрактов) за переданные нерезидентам товары, выполненные для них работы, оказанные им услуги, переданные им информацию и результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них, 2) нарушении требований валютного законодательства РФ о возврате в РФ на счета резидента в уполномоченном банке или на счета резидента в банках, расположенных за пределами территории РФ, в установленном порядке денежных

средств в иностранной валюте или валюте РФ в крупном размере, уплаченных одному или нескольким нерезидентам за не ввезенные на территорию РФ (не полученные на территории РФ) товары, невыполненные работы, неоказанные услуги, непереданные информацию и результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них. Крупным размером является сумма невозвращенных средств в иностранной валюте, превышающая 9 млн. руб.

Резидент – любые физические и юридические лица, предприятия или организации, не имеющие статуса юридического лица, которые по законодательству государства – участника Соглашения подвергаются в нем налогообложению на основании местожительства, постоянного местопребывания, места управления, регистрации и создания либо любой другой аналогичной характеристики. Однако в указанное понятие не включаются лица, которые подвергаются налогообложению в государстве – участнике Соглашения только в отношении дохода, полученного от операций, не связанных с производством и/или реализацией товаров

Нерезидент – 1) физическое лицо, имеющее постоянное местожительство за пределами РФ; 2) юридическое лицо, созданное в соответствии с законодательством иностранных государств с местонахождением за пределами РФ; 3) не являющиеся юридическими лицами предприятия и организации, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств, с местонахождением за пределами РФ; 4) находящиеся в РФ иностранные представительства и международные организации.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, являющееся руководителем организации, учреждения, предприятия, на которое было возложено обеспечение возврата соответствующих средств.

Совершение валютных операций по переводу денежных средств в иностранной валюте или валюте Российской Федерации на счета нерезидентов с использованием подложных документов (ст. 193.1 УК РФ).

Предмет преступления – денежные средства в иностранной валюте или валюте РФ.

Объективная сторона преступления предусматривает совершение валютных операций по переводу денежных средств в иностранной валюте или валюте РФ на банковские счета одного или нескольких нерезидентов с представлением кредитной организации, обладающей полномочиями агента валютного контроля, документов, связанных с проведением таких операций и содержащих недостоверные сведения об основаниях, о целях и назначении перевода.

Кредитная организация – юридическое лицо, которое для извлечения прибыли как основной цели своей деятельности на основании специального разрешения (лицензии) Центрального банка РФ (Банка России) имеет право осуществлять банковские операции. Кредитная организация образуется на основе любой формы собственности как хозяйственное общество.

Агентами валютного контроля являются уполномоченные банки и не являющиеся уполномоченными банками профессиональные участники рынка ценных бумаг, а также государственная корпорация «Банк развития и внешнеэкономической деятельности (Внешэкономбанк)».

Уклонение от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организации или физического лица (ст. 194 УК РФ).

Предмет преступления – таможенные платежи. К ним относятся: таможенная пошлина; налог на добавленную стоимость; акцизы; таможенные сборы. Таможенная пошлина – обязательный платеж, взимаемый таможенными органами в связи с перемещением товаров через таможенную границу Союза. Налог на добавленную стоимость – взимаемый с предприятий косвенный налог на сумму прироста стоимости на данном предприятии, исчисляемую в виде разности между выручкой от реализации товаров и услуг и суммой затрат на сырье, материалы, полуфабрикаты, полученные от других производителей, со стороны. Акциз – один из видов налога, представляющий не связан-

ный с получением дохода продавцом косвенный налог на продажу определенного вида товаров массового потребления. Акциз включается в цену товара и изымается в государственный и местный бюджеты. Чаще всего акцизным налогом (сбором) облагаются винно-водочные изделия, пиво, табачные изделия, деликатесы, предметы роскоши, автомобили, нефтепродукты. Плательщиками акциза являются потребители, приобретающие товары, которые облагаются акцизным сбором. Таможенными сборами являются обязательные платежи, взимаемые таможенными органами за совершение ими действий, связанных с выпуском товаров, таможенным сопровождением товаров, хранением товаров.

Объективная сторона преступления характеризуется бездействием – уклонением от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организации или физического лица, в крупном размере. Способы уклонения от уплаты таможенных платежей в законе не прописаны и могут быть различными. Уклонение от уплаты таможенных платежей признается совершенным в крупном размере, если сумма неуплаченных таможенных платежей превышает 2 млн. руб.

Завладение таможенными платежами, поступившими в бюджет, путем представления заведомо недостоверных документов, якобы дающих право на возврат этих денежных средств как излишне уплаченных или взысканных, следует квалифицировать как мошенничество (ст. 159 УК РФ).

Контрабанда наличных денежных средств и (или) денежных инструментов (ст. 200.1 УК РФ).

Предмет преступления – наличные денежные средства и (или) денежные инструменты (дорожные чеки, векселя, банковские чеки и иные ценные бумаги, в документарной форме, удостоверяющие обязательство эмитента (должника) по выплате денежных средств, в которых не указано лицо, которому осуществляется такая выплата).

Объективная сторона преступления выражается в незаконном перемещении через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС указанных выше предметов

в крупном размере, т.е. в совершении действий по ввозу их на таможенную территорию или вывозу с этой территории.

Единую таможенную территорию Таможенного союза составляют территории Республики Беларусь, Республики Казахстан, Кыргызской Республики, Республики Армения 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.

Перемещение должно быть незаконным, например, без декларирования, с недостоверным декларированием.

Обязательным признаком является крупный размер перемещаемых наличных денег и денежных инструментов. 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.

В статье предусмотрен *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, добровольно сдавшее наличные денежные средства и (или) денежные инструменты, указанные в настоящей статье, освобождается от уголовной

ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления. Не могут признаваться добровольной сдачей наличных денежных средств и (или) денежных инструментов, указанных в настоящей статье, их обнаружение при применении форм таможенного контроля, их изъятие при задержании лица, а также при производстве следственных действий по их обнаружению и изъятию.

Контрабанда алкогольной продукции и (или) табачных изделий (ст. 200.2 УК РФ).

Предмет преступления – это алкогольная продукция и табачные изделия отечественного и импортного производства

Объективная сторона преступления аналогична описанной ранее контрабанде наличных денежных средств и (или) денежных инструментов (ст. 200.1 УК РФ). Деяние признается совершенными в крупном размере, если стоимость алкогольной продукции и (или) табачных изделий превышает 250 тыс. руб. При расчете размера стоимости незаконно перемещенных алкогольной продукции и (или) табачных изделий из всей стоимости незаконно перемещенных алкогольной продукции и (или) табачных изделий подлежит исключению та часть стоимости указанных товаров, которая таможенным законодательством Таможенного союза разрешена к перемещению без декларирования и (или) была задекларирована.

§ 5. Преступления, посягающие на порядок уплаты налогов, сборов и страховых взносов

Уклонение физического лица от уплаты налогов, сборов и (или) физического лица – плательщика страховых взносов от уплаты страховых взносов (ст. 198 УК РФ).

Предметом преступления являются налоги, сборы, страховые взносы, взимаемые с физического лица.

Объективная сторона преступления заключается в уклонении от уплаты налогов, сборов и (или) страховых взносов, которое осуществляется путем: 1) непредставления налоговой декларации (расчета) или иных документов, пред-

ставление которых в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах является обязательным; 2) включения в налоговую декларацию (расчет) или такие документы ложных сведений, совершенное в крупном размере.

Под уклонением следует понимать умышленные деяния, направленные на их неуплату и повлекшие полное или частичное непоступление соответствующих налогов и сборов в бюджетную систему РФ. Крупным размером признается сумма налогов, сборов, страховых взносов, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более 900 тыс. руб., при условии, что доля неуплаченных налогов, сборов, страховых взносов превышает 10% подлежащих уплате сумм налогов, сборов, страховых взносов в совокупности, либо превышающая 2 млн 700 тыс. руб.

Субъектом преступления являются физические лица (общий субъект), а также физические лица – плательщики страховых взносов (специальный субъект). Под физическим лицом – плательщиком страховых взносов понимаются индивидуальные предприниматели и не являющиеся индивидуальными предпринимателями физические лица, которые производят выплаты и иные вознаграждения физическим лицам и обязаны уплачивать страховые взносы в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах. В частности, ими может быть индивидуальный предприниматель, зарегистрированный в установленном порядке и осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, а также частный нотариус, адвокат, учредивший адвокатский кабинет и физические лица, которые производят выплаты и иные вознаграждения физическим лицам и обязаны уплачивать страховые взносы в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах.

Статьей предусмотрен *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное настоящей статьей, освобождается от уголовной ответственности, если оно полностью уплатило суммы недоимки и соответствующих пеней,

а также сумму штрафа в размере, определяемом в соответствии с НК РФ.

Уклонение от уплаты налогов, сборов, подлежащих уплате организацией, и (или) страховых взносов, подлежащих уплате организацией – плательщиком страховых взносов (ст. 199 УК РФ).

Предметом преступления являются налоги, сборы, страховые взносы, взимаемые с организации.

К организациям, указанным в ст. 199 УК РФ, относятся: юридические лица, образованные в соответствии с законодательством РФ, а также иностранные юридические лица, компании и другие корпоративные образования, обладающие гражданской правоспособностью, либо созданные в соответствии с законодательством иностранных государств международные организации, их филиалы и представительства, расположенные на территории РФ.

Объективная сторона преступления аналогична объективной стороне, предусмотренной в ст. 198 УК РФ. Крупным размером признается сумма налогов, сборов, страховых взносов, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более 5 млн. руб., при условии, что доля неуплаченных налогов, сборов, страховых взносов превышает 25% подлежащих уплате сумм налогов, сборов, страховых взносов в совокупности, либо превышающая 15 млн. руб. Указанная сумма может быть образована, как одним видом налога, сбора, страховых взносов, так и результатом неуплаты нескольких различных видов платежей.

Субъект преступления – специальный. К ним могут быть отнесены руководитель организации, главный бухгалтер (бухгалтер при отсутствии в штате должности главного бухгалтера), а равно иные лица, если они были специально уполномочены органом управления организации на совершение таких действий. К числу субъектов данного преступления могут относиться также лица, фактически выполнявшие обязанности руководителя или главного бухгалтера.

В статье предусмотрен *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, впервые совершившее пре-

ступление, предусмотренное настоящей статьей, освобождается от уголовной ответственности, если этим лицом либо организацией, уклонение от уплаты налогов, сборов, страховых взносов которой вменяется этому лицу, полностью уплачены суммы недоимки и соответствующих пеней, а также сумма штрафа в размере, определяемом в соответствии с НК РФ.

Неисполнение обязанностей налогового агента (ст. 199.1 УК РФ).

Объективная сторона преступления характеризуется деянием в форме бездействия, т.е. неисполнения обязанностей налогового агента по (1) исчислению, (2) удержанию или (3) перечислению налогов и (или) сборов, подлежащих в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах исчислению, удержанию у налогоплательщика и перечислению в соответствующий бюджет, совершенного в крупном размере. Крупным размером признается сумма налогов и (или) сборов, составляющая за период в пределах 3 финансовых лет подряд более 5 млн. руб., при условии, что доля неисчисленных, неудержанных или неперечисленных налогов и (или) сборов превышает 25% подлежащих исчислению, удержанию или перечислению сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая 15 млн. руб.

Субъективная сторона преступления характеризуется наличием мотива в виде личных интересов. Личный интерес может выражаться в стремлении извлечь выгоду имущественного, а также неимущественного характера, обусловленную такими побуждениями, как карьеризм, протекционизм, семейственность, желание приукрасить действительное положение, получить взаимную услугу, заручиться поддержкой в решении какого-либо вопроса и т.п.

Субъект преступления – специальный. Им является налоговый агент. Налоговыми агентами признаются лица, на которых в соответствии с НК РФ возложены обязанности по исчислению, удержанию у налогоплательщика и перечислению в соответствующий бюджет (внебюджетный фонд) налогов.

В статье предусмотрен *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное настоящей статьей, освобождается от уголовной ответственности, если этим лицом либо организацией, не исполнившими обязанности налогового агента, полностью перечислены в соответствующий бюджет суммы неисчисленных, неудержанных или неперечисленных налогов и (или) сборов и соответствующих пеней, а также сумма штрафа в размере, определяемом в соответствии с НК РФ.

Сокрытие денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов, сборов, страховых взносов (ст. 199.2 УК РФ).

Предмет преступления – денежные средства либо имущество организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых в порядке, предусмотренном налоговым законодательством РФ и законодательством об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, должно быть произведено взыскание недоимки по налогам, сборам или страховым взносам. Недоимка – сумма налога, сбора или страхового взноса, не уплаченная в нормативно установленный срок.

Объективная сторона преступления характеризуется сокрытием денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых в порядке, предусмотренном законодательством РФ о налогах и сборах и (или) законодательством РФ об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, должно быть произведено взыскание недоимки по налогам, сборам, страховым взносам, в крупном размере. Сокрытие – это утаивание любым способом имущества и денежных средств от взыскания фискальными органами за счет него недоимки по налогам, сборам либо страховым взносам. Крупным размером является сумма, превышающей 2 млн 250 тыс. руб. При этом уголовная ответственность по ст. 199.2 УК РФ

может наступить после истечения срока, установленного в полученном требовании об уплате налога и (или) сбора.

Субъект преступления – специальный. Им является руководитель организации или иное лицо, выполняющее в ней управленческие функции по уплате фискальных платежей и недоимки, индивидуальный предприниматель.

Уклонение страхователя – физического лица от уплаты страховых взносов на обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний в государственный внебюджетный фонд (ст. 199.3 УК РФ).

Предметом преступления являются финансовые средства в виде страховых взносов на обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний.

Объективная сторона преступления предусматривает уклонение от уплаты страховых взносов на обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний в государственный внебюджетный фонд несколькими альтернативными способами: а) путем занижения базы для начисления страховых взносов; б) путем иного неправильного исчисления страховых взносов; в) путем непредставления расчета по начисленным и уплаченным страховым взносам в государственный внебюджетный фонд или других документов, представление которых в соответствии с законодательством РФ об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний является обязательным; г) путем включения в такие документы недостоверных сведений. Уклонение должно быть совершено совершенное в крупном размере, под которым признается сумма страховых взносов на обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний в государственный внебюджетный фонд, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более 600 тыс. руб., при условии, что

доля неуплаченных страховых взносов в государственный внебюджетный фонд превышает 10% подлежащих уплате сумм страховых взносов в государственный внебюджетный фонд, либо превышающая 1 млн 800 тыс. руб.

Субъект преступления – специальный. Им является страхователь – физическое лицо, которое является страхователем в силу закона либо заключило со страховщиком договор страхования и регулярно выплачивает ему взносы в обмен на право получить страховую выплату.

В статье предусмотрен *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное настоящей статьей, освобождается от уголовной ответственности, если оно полностью уплатило суммы недоимки и соответствующих пеней, а также сумму штрафа в размере, определяемом в соответствии с законодательством РФ об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний.

Уклонение страхователя-организации от уплаты страховых взносов на обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний в государственный внебюджетный фонд (ст. 199.4 УК РФ).

Предметом преступления являются финансовые средства в виде страховых взносов на обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний.

Объективная сторона преступления предусматривает уклонение страхователя-организации от уплаты от уплаты страховых взносов на обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний в государственный внебюджетный фонд. Способы уклонения аналогичны закрепленным в ст. 199.3 УК РФ. Преступления различает лишь криминообразующий порог (крупный размер). Им для ст. 199.3 УК РФ признается сумма страховых взносов на обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и про-

фессиональных заболеваний в государственный внебюджетный фонд, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более 2 млн руб., при условии, что доля неуплаченных страховых взносов в государственный внебюджетный фонд превышает 10% подлежащих уплате сумм страховых взносов, либо превышающая 6 млн руб.

Субъект преступления – специальный. Им является руководитель организации страхователя – юридического лица любой организационно-правовой формы (в том числе иностранной организации, осуществляющей свою деятельность на территории РФ и нанимающая граждан РФ).

В статье предусмотрено специальный вид освобождения от уголовной ответственности. Лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное настоящей статьей, освобождается от уголовной ответственности, если этим лицом либо организацией, уклонение от уплаты страховых взносов которой вменяется этому лицу, полностью уплачены суммы недоимки и соответствующих пеней, а также сумма штрафа в размере, определяемом в соответствии с законодательством Российской Федерации об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний.

§ 6. Преступления, посягающие на права кредиторов и порядок кредитования

Фальсификация финансовых документов учета и отчетности финансовой организации (ст. 172.1 УК РФ).

Предметом преступления выступают документы и (или) регистры бухгалтерского учета и (или) отчетность кредитной организации, страховой организации, профессионального участника рынка ценных бумаг, негосударственного пенсионного фонда, управляющей компании инвестиционного фонда, паевого инвестиционного фонда и негосударственного пенсионного фонда, клиринговой организации, организатора торговли, кредитного потребительского кооператива, микро-

финансовой организации, общества взаимного страхования, акционерного инвестиционного фонда. Документ или первичный учетный документ должен быть составлен при совершении факта хозяйственной жизни, а если это не представляется возможным – непосредственно после его окончания. Лицо, ответственное за оформление факта хозяйственной жизни, обеспечивает своевременную передачу первичных учетных документов для регистрации содержащихся в них данных в регистрах бухгалтерского учета, а также достоверность этих данных.

Объективная сторона преступления характеризуется совершением ряда альтернативных действий: а) внесением в документы и (или) регистры бухгалтерского учета и (или) отчетную документацию соответствующей организации неполных или недостоверных сведений о сделках, об обязательствах, имуществе организации, в том числе находящемся у нее в доверительном управлении, или о финансовом положении организации; б) подтверждением достоверности таких сведений; в) представлением таких сведений в Центральный банк РФ; г) публикацией или раскрытием таких сведений в порядке, установленном законодательством РФ.

Субъективная сторона преступления включает цель сокрытия признаков банкротства либо оснований для обязательного отзыва (аннулирования) у организации лицензии и (или) назначения в организации временной администрации. Юридическое лицо считается неспособным удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам, о выплате выходных пособий и (или) об оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства и (или) обязанность не исполнены им в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены.

Незаконное получение кредита (ст. 176 УК РФ).

Статья предусматривает два самостоятельных преступления.

Предмет преступления, предусмотренного ч. 1, – кредит или льготные условия кредитования. Кредит – заем в де-

нежной или товарной форме, предоставляемый кредитором заемщику на условиях возвратности, чаще всего с выплатой заемщиком процента за пользование займом

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1, характеризуется тем, что заемщик получает кредит либо льготные условия кредитования путем представления банку или иному кредитору ложных сведений о хозяйственном положении либо финансовом состоянии индивидуального предпринимателя или организации.

Субъект преступления – специальный. Им является индивидуальный предприниматель, совершивший противоправные указанные в законе действия при получении кредита, а также руководитель организации либо иной управленец, имеющий право на заключение кредитных договоров.

Предметом преступления, предусмотренного 2, выступает государственный целевой кредит.

Объективная сторона преступления включает в себя две формы преступного поведения: 1) незаконное получение государственного целевого кредита; 2) использование государственного целевого кредита не по прямому назначению.

Оба деяния должны причинить крупный ущерб гражданам, организации или государству (превышающий 2 млн 250 тыс. руб.).

Злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности (ст. 177 УК РФ).

Предмет преступления – кредиторская задолженность.

Объективная сторона преступления характеризуется бездействием в следующих формах: (1) злостным уклонением от погашения кредиторской задолженности в крупном размере (на сумму, превышающую 2 млн. 250 тыс. руб.) или (2) от оплаты ценных бумаг (государственная облигация, чек, сберегательная книжка на предъявителя, акция и др.) после вступления в законную силу судебного акта.

Кредиторская задолженность возникает при неисполнении заемщиком обязательств по кредитному и иным договорам. Уголовная ответственность возможна только

при злостном уклонении от погашения кредиторской задолженности, каковым является неисполнение вступившего в законную силу судебного решения при возможности должника погасить долг.

Субъект преступления – специальный. Им могут быть руководитель любой организации, а также гражданин.

Неправомерные действия при банкротстве (ст. 195 УК РФ).

В статье предусмотрено три преступления.

Предмет преступления, закрепленного в ч. 1: а) имущество должника и сведения о нем; б) имущественные права или имущественные обязанности и информация о них; в) бухгалтерские и иные учетные документы (например, акт об оценке основных средств).

Объективная сторона преступления характеризуется рядом альтернативных действий: а) сокрытием имущества или сведений о нем; б) сокрытием имущественных прав или имущественных обязательств, сведений об имуществе, о его размере, местонахождении либо иной информации об имуществе; в) передачей имущества во владение иным лицам, отчуждением или уничтожением имущества; г) сокрытием, уничтожением, фальсификацией бухгалтерских и иных учетных документов, отражающих экономическую деятельность. Условием наступления уголовной ответственности является совершение деяния (1) при наличии признаков банкротства, если оно повлекло причинение крупного ущерба (свыше 2 млн. 250 тыс. руб.), и (2) за исключением случаев, предусмотренных ст. 172.1 УК РФ.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, которое фактически или на основании правового акта вправе выполнять соответствующие действия: а) индивидуальный предприниматель; б) руководитель организации-должника; в) учредитель (участник) юридического лица-должника; г) лицо, входящее в состав временной администрации, назначенное судом в целях проведения различных процедур банкротства; д) арбитражный управляющий, а также различные управленческие работники организации-должника.

Объективная сторона преступления, закрепленного в ч. 2, включает в себя деяние, выраженное в неправомерном удовлетворении имущественных требований отдельных кредиторов за счет имущества должника заведомо в ущерб другим кредиторам, совершенное при наличии признаков банкротства. Указанное деяние заключается в нарушении правил и очередности удовлетворения требований кредиторов, установленных законодательством.

Субъект преступления как специальный: руководитель юридического лица, его учредитель (участник) либо индивидуальный предприниматель, так и общий – гражданин, осуществляющий неправомерные действия.

Объективная сторона преступления, закрепленного в ч. 3, выражается в незаконном воспрепятствовании деятельности арбитражного управляющего либо временной администрации кредитной или иной финансовой организации. Способы воспрепятствования: 1) уклонение или 2) отказ от передачи арбитражному управляющему либо временной администрации кредитной или иной финансовой организации документов, необходимых для исполнения возложенных на них обязанностей, или имущества, принадлежащего юридическому лицу, в том числе кредитной или иной финансовой организации, в случаях, если функции руководителя юридического лица, в том числе кредитной или иной финансовой организации, возложены соответственно на арбитражного управляющего, руководителя временной администрации кредитной или иной финансовой организации, а равно и в случае, если в отношении гражданина, в том числе индивидуального предпринимателя, введена процедура, применяемая в деле о банкротстве, при условии, что эти действия (бездействие) причинили крупный ущерб.

Арбитражный управляющий – гражданин Российской Федерации, являющийся членом саморегулируемой организации арбитражных управляющих.

Причинение крупного ущерба во всех преступлениях должно быть в сумме, превышающей 2 млн 250 тыс. руб.

Преднамеренное банкротство (ст. 196 УК РФ).

Объективная сторона преступления заключается в совершении действий (бездействия), влекущих (1) неспособность юридического лица, индивидуального предпринимателя или гражданина в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) (2) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если эти действия (бездействие) причинили крупный ущерб (превышающий 2 млн 250 тыс. руб.).

Субъект преступления – руководитель, учредитель (участник) юридического лица либо гражданин, в том числе индивидуальный предприниматель.

Фиктивное банкротство (ст. 197 УК РФ).

Объективная сторона преступления характеризуется (а) ложным публичным объявлением о несостоятельности данного юридического лица, а равно (б) о несостоятельности, если это деяние причинило крупный ущерб.

Деяние выражается в обмане. Публичность этого деяния будет иметь место, если лицо, реализуя право, предоставленное ему законодательством о банкротстве, обратится в арбитражный суд с заявлением о признании его банкротом и уведомит об этом своих кредиторов. Как правило, подобное деяние совершается с целью получить отсрочки или рассрочки, скидки или прощение долгов. Крупный ущерб определен в размере, превышающем 2 млн 250 тыс. руб.

Субъект преступления – специальный. Им является руководитель, учредитель (участник) юридического лица либо гражданин, в том числе индивидуальный предприниматель.

§ 7. Преступления, посягающие на порядок осуществления добросовестной конкуренции на свободном рынке

Ограничение конкуренции (ст. 178 УК РФ).

Объективная сторона преступления предусматривает ограничение конкуренции путем заключения между хозяй-

ствующими субъектами-конкурентами ограничивающего конкуренцию соглашения (картеля), запрещенного в соответствии с антимонопольным законодательством РФ, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо повлекло извлечение дохода в крупном размере.

Доходом в крупном размере в настоящей статье признается доход, сумма которого превышает 50 млн руб., крупным ущербом признается ущерб, сумма которого превышает 10 млн руб.

В статье предусмотрен *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, совершившее преступление, предусмотренное настоящей статьей, освобождается от уголовной ответственности, если оно первым из числа соучастников преступления добровольно сообщило об этом преступлении, активно способствовало его раскрытию и (или) расследованию, возместило причиненный этим преступлением ущерб или иным образом загладило причиненный вред и если в его действиях не содержится иного состава преступления.

Принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения (ст. 179 УК РФ).

Объективная сторона преступления заключается в принуждении к совершению сделки или к отказу от ее совершения. Принуждение осуществляется путем угрозы: 1) применения насилия; 2) уничтожения или повреждения чужого имущества; 3) распространения сведений, которые могут причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких. Обязательным условием наступления ответственности по комментируемой статье является отсутствие признаков вымогательства.

При разграничении с вымогательством нужно учитывать следующее: а) предметом принуждения выступает сделка в ее гражданско-правовом понятии. В вымогательстве предмет – чужое имущество, право на имущество или действия имущественного характера; б) вымогательство напрямую

затрагивает отношения собственности: виновный требует безвозмездного совершения действий имущественного характера, преследуя при этом корыстную цель. В принуждении совершить сделку виновный, хотя и может руководствоваться корыстными мотивами, однако не стремится к безвозмездности заключаемой сделки. Главная его цель – добиться, чтобы сделка была заключена.

Незаконное использование средств индивидуализации товаров (работ, услуг) (ст. 180 УК РФ).

Статья содержит два самостоятельных преступления, которые отличаются предметом.

Предметом преступления, предусмотренного ч. 1, являются: 1) товарный знак, знак обслуживания; 2) информация о наименовании места происхождения товара; 3) сходные с ними обозначения для однородных товаров.

Предмет преступления, предусмотренного ч. 2, – предупредительная маркировка.

Объективная сторона преступлений выражается в действии, а именно в незаконном использовании: а) чужого товарного знака; б) знака обслуживания; в) наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров; г) предупредительной маркировки в отношении не зарегистрированного в России товарного знака или наименования места происхождения товара. Указанное деяние должно быть совершено неоднократно или причинить крупный ущерб. Неоднократность предполагает совершение лицом двух и более деяний, состоящих в незаконном использовании товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров. При этом может иметь место как неоднократное использование одного и того же средства индивидуализации товара (услуги), так и одновременное использование двух или более чужих товарных знаков или других средств индивидуализации на одной единице товара. Крупным признается ущерб, сумма которого превышает 250 тыс. руб.

Незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну (ст. 183 УК РФ).

Статья содержит два самостоятельных преступления, *предметом* которых являются сведения, составляющие: 1) коммерческую тайну – конфиденциальность информации, позволяющая ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду; 2) налоговую тайну – любые полученные налоговым органом, органами внутренних дел, органом государственного внебюджетного фонда и таможенным органом сведения о налогоплательщике, за исключением сведений указанных в ст. 102 НК РФ; 3) банковскую тайну – сведения об операциях, счетах и вкладах клиентов и корреспондентов кредитной организации, а также иные сведения, устанавливаемые кредитной организацией, если это не противоречит федеральному закону

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1, заключается в собирании сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, которое осуществляется путем (а) похищения документов, (б) подкупа или (в) угроз, а равно (г) иным незаконным способом.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2, заключается в незаконном (а) разглашении или (б) использовании сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, без согласия их владельца.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, которому тайна была доверена или стала известна по службе или работе.

Оказание противоправного влияния на результат официального спортивного соревнования или зрелищного коммерческого конкурса (ст. 184 УК РФ).

Предметом преступления выступает незаконное вознаграждение в виде денег, ценных бумаг, иного имущества, а также услуг имущественного характера, иных имущественных прав.

Объективная сторона преступления по ч. 1 охватывает альтернативно следующие деяния: 1) передачу спортсмену, спортивному судье, тренеру, руководителю спортивной команды, другому участнику или организатору официального спортивного соревнования (в том числе их работнику), а равно члену жюри, участнику или организатору зрелищного коммерческого конкурса денег, ценных бумаг, иного имущества, а также оказание ему услуг имущественного характера, предоставление иных имущественных прав (в том числе когда по указанию такого субъекта они предоставляются иному физическому или юридическому лицу); 2) принуждение или склонение указанных выше лиц к оказанию противоправного влияния на результат официального спортивного соревнования или зрелищного коммерческого конкурса; 3) предварительный сговор с такими лицами.

Объективная сторона преступления по ч. 3 включает (1) получение денег, ценных бумаг, иного имущества, а также пользование услугами имущественного характера или иными имущественными правами (в том числе, когда по указанию соответствующего лица имущество передается, или услуги имущественного характера оказываются, или имущественные права предоставляются иному физическому или юридическому лицу) либо (2) предварительный сговор.

Субъект преступления – специальный. Им являются спортсмен, тренер, руководитель спортивной команды или другой участник официального спортивного соревнования, а равно участник зрелищного коммерческого конкурса.

Объективная сторона преступления по ч. 4 содержит те же действия, что и в ч. 3. Однако они совершаются другим специальным *субъектом*. Им являются спортивный судья или организатор официального спортивного соревнования, а равно член жюри или организатор зрелищного коммерческого конкурса.

Объективная сторона преступления по ч. 5 состоит в посредничестве в совершении деяний, предусмотрен-

ных ч. 1–4, в значительном размере (т.е. на сумму свыше 25 тыс. руб.). Посредничество на меньшую сумму уголовно ненаказуемо.

Субъективная сторона преступлений включает цели оказания противоправного влияния на результат официального спортивного соревнования или зрелищного коммерческого конкурса.

В статье предусмотрен *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, совершившее преступление, предусмотренное ч. 1, 2 или 5 настоящей статьи, освобождается от уголовной ответственности, если оно активно способствовало раскрытию и (или) расследованию преступления и либо в отношении его имело место вымогательство, либо это лицо добровольно сообщило о совершенном преступлении в орган, имеющий право возбудить уголовное дело.

Манипулирование рынком (ст. 185.3 УК РФ).

Объективная сторона преступления включает в себя манипулирование рынком, причинившее крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо сопряженное с извлечением излишнего дохода или избежанием убытков в крупном размере. Формы манипулирования: (1) распространение через средства массовой информации, в том числе электронные, информационно-телекоммуникационные сети (включая сеть Интернет), ложных сведений или (2) совершение операций с финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами либо (3) иные умышленные действия, запрещенные законодательством РФ о противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком, если в результате таких незаконных действий цена, спрос, предложение или объем торгов финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами отклонились от уровня или поддерживались на уровне, существенно отличающемся от того уровня, который сформировался бы без учета указанных выше незаконных действий.

Крупными признаются ущерб, излишний доход, убытки в сумме, превышающей 3 млн 750 тыс. руб. Излишним доходом признается доход, определяемый как разница между доходом, который был получен в результате незаконных действий, и доходом, который сформировался бы без учета незаконных действий, предусмотренных настоящей статьей. Избежанием убытков признаются убытки, которых лицо избежало в результате манипулирования рынком.

Субъект преступления – специальный. Им являются участники рынка ценных бумаг, в том числе уполномоченные лица профессиональных участников (юридических лиц, осуществляющих профессиональную деятельность на рынке ценных бумаг, например, брокер, дилер и др.).

Неправомерное использование инсайдерской информации (ст. 185.6 УК РФ).

Предметом преступления является инсайдерская информация. Инсайдерская информация – 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, одного или нескольких соответствующих хозяйствующих субъектов либо одного или нескольких соответствующих финансовых инструментов, иностранной валюты и (или) товаров.

В статье содержится два однородных преступления.

Объективная сторона преступления по ч. 1 предусматривает: (а) использование инсайдерской информации для осуществления операций с финансовыми инструментами,

иностранной валютой и (или) товарами, к которым относится такая информация, за свой счет или за счет третьего лица, а равно (б) использование инсайдерской информации путем дачи рекомендаций третьим лицам, (в) обязывания или (г) побуждения их иным образом к приобретению или продаже финансовых инструментов, иностранной валюты и (или) товаров.

Объективная сторона преступления по ч. 2 предусматривает использование инсайдерской информации путем ее неправомерной передачи другому лицу

Обязательным признаком обоих преступлений является альтернативно причинение крупного ущерба либо сопряженность деяния с извлечением дохода или избежанием убытков в крупном размере (на сумму свыше 3 млн 750 тыс. руб.). Избежанием убытков признаются убытки, которых лицо избежало в результате неправомерного использования инсайдерской информации и (или) манипулирования рынком.

Если лицо преследует цель манипулирования рынком, ответственность наступает по ст. 185.3 УК РФ.

Злоупотребления в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд (ст. 200.4 УК РФ).

Объективная сторона преступления заключается в нарушении законодательства РФ о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, если это деяние причинило крупный ущерб.

Контрактная система в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд – совокупность участников контрактной системы в сфере закупок и осуществляемых ими, в том числе с использованием единой информационной системы в сфере закупок в соответствии с законодательством РФ и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок действий, направленных на обеспечение государственных и муниципальных нужд.

Ущерб признается крупным в сумме, превышающей 2 млн 250 тыс. руб.

Субъект преступления – специальный. Им является работник контрактной службы, контрактный управляющий, член комиссии по осуществлению закупок, лицо, осуществляющее приемку поставленных товаров, выполненных работ или оказанных услуг, либо иное уполномоченное лицо, представляющее интересы заказчика в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд, которые не являются должностными лицами или лицами, выполняющими управленческие функции в коммерческой или иной организации.

Субъективная сторона преступления включает мотив в виде корыстной или иной личной заинтересованности.

Подкуп работника контрактной службы, контрактного управляющего, члена комиссии по осуществлению закупок (ст. 200.5 УК РФ).

Статья предусматривает два преступления.

Предмет обоих преступлений один и тот же – незаконное вознаграждение в виде денег, ценных бумаг, иного имущества, а также услуг имущественного характера, других имущественных прав.

Объективная сторона преступления по ч. 1 состоит в незаконной (1) передаче работнику контрактной службы, контрактному управляющему, члену комиссии по осуществлению закупок, лицу, осуществляющему приемку поставленных товаров, выполненных работ или оказанных услуг, либо иному уполномоченному лицу, представляющему интересы заказчика в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд, денег, ценных бумаг, иного имущества, а также незаконных (2) оказание услуг имущественного характера, (3) предоставление других имущественных прав (в том числе, когда по указанию такого лица имущество передается, или услуги имущественного характера оказываются, или имущественные права предоставляются иному физическому

или юридическому лицу) за совершение действий (бездействие) в интересах дающего или иных лиц в связи с закупкой товаров, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд (при отсутствии признаков преступлений, предусмотренных ч. 1–4 ст. 204 и ст. 291 настоящего Кодекса).

Объективная сторона преступления по ч. 4 состоит в незаконном (1) получении денег, ценных бумаг, иного имущества, а также незаконном (2) пользовании услугами имущественного характера или иными имущественными правами (в том числе, когда по указанию соответствующих лиц имущество передается, или услуги имущественного характера оказываются, или имущественные права предоставляются иному физическому или юридическому лицу) за совершение действий (бездействие) в интересах дающего или иных лиц в связи с закупкой товаров, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд (при отсутствии признаков преступлений, предусмотренных ч. 5–8 ст. 204 и ст. 290 настоящего Кодекса).

Субъект преступления – специальный. Им является работник контрактной службы, контрактный управляющий, член комиссии по осуществлению закупок, лиц, осуществляющее приемку поставленных товаров, выполненных работ или оказанных услуг, либо иное уполномоченное лицо, представляющее интересы заказчика в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд.

В статье предусмотрен *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, совершившее преступление, предусмотренное ч. 1–3 настоящей статьи, освобождается от уголовной ответственности, если оно активно способствовало раскрытию и (или) расследованию преступления, либо в отношении его имело место вымогательство предмета подкупа, либо это лицо добровольно сообщило о совершенном преступлении в орган, имеющий право возбудить уголовное дело.

§ 8. Преступления против порядка выпуска и обращения денег, иных средств платежей, ценных бумаг

Злоупотребления при эмиссии ценных бумаг (ст. 185 УК РФ).

Предмет преступления: 1) проспект эмиссии ценных бумаг; 2) отчет об итогах выпуска ценных бумаг; 3) эмиссионные ценные бумаги.

Ценными бумагами являются документы, соответствующие установленным законом требованиям и удостоверяющие обязательственные и иные права, осуществление или передача которых возможны только при предъявлении таких документов (документарные ценные бумаги). Эмиссионная ценная бумага – любая ценная бумага, в том числе бездокументарная, которая характеризуется одновременно следующими признаками: закрепляет совокупность имущественных и неимущественных прав, подлежащих удостоверению, уступке и безусловному осуществлению с соблюдением установленных настоящим Федеральным законом формы и порядка; размещается выпусками; имеет равные объем и сроки осуществления прав внутри одного выпуска вне зависимости от времени приобретения ценной бумаги.

Объективная сторона преступления предусматривает три формы поведения: (1) внесение в проспект ценных бумаг недостоверной информации, (2) утверждение либо подтверждение содержащего недостоверную информацию проспекта или отчета (уведомления) об итогах выпуска ценных бумаг, а равно (3) размещение эмиссионных ценных бумаг, выпуск которых не прошел государственную регистрацию, за исключением случаев, когда законодательством РФ о ценных бумагах не предусмотрена государственная регистрация выпуска эмиссионных ценных бумаг, если эти деяния причинили крупный ущерб гражданам, организациям или государству. Под крупным понимается ущерб, превышающий 1 млн 500 тыс. руб.

Субъект преступления – специальный. Ими являются соответствующие работники, внесшие в проспект эмиссии

заведомо недостоверную информацию или утвердившие проспект эмиссии, содержащий заведомо недостоверную информацию.

Злостное уклонение от предоставления инвестору или контролирующему органу информации, определенной законодательством Российской Федерации о ценных бумагах (ст. 185.1 УК РФ).

Предмет преступления – информация, содержащая данные об эмитенте, о его финансово-хозяйственной деятельности и ценных бумагах, сделках и иных операциях с ценными бумагами.

Объективная сторона преступления состоит в (1) злостном уклонении от раскрытия или (2) предоставления информации, определенной законодательством РФ о ценных бумагах, либо (3) предоставление неполной или (4) ложной информации, если эти деяния причинили крупный ущерб гражданам, организациям или государству

Злостным уклонением может быть неоднократное непредставление информации по требованию контролирующего органа или непредставление информации инвестору для принятия им решения об инвестиции. Крупным является ущерб гражданам, организациям или государству, превышающий 1 млн 500 тыс. руб.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, обязанное обеспечить соответствующей информацией инвестора или контролирующий орган.

Нарушение порядка учета прав на ценные бумаги (ст. 185.2 УК РФ).

В статье предусмотрены два самостоятельных преступления.

Предмет преступления, предусмотренного ч. 1, – ценные бумаги и документы по их учету.

Объективная сторона преступления включает нарушение установленного порядка учета прав на ценные бумаги, причинившее крупный ущерб гражданам, организациям или государству. Учет прав на ценные бумаги может осу-

ществляться в рамках депозитарной деятельности и в рамках деятельности по ведению реестра ценных бумаг. Крупным является ущерб гражданам, организациям или государству, превышающий 1 млн 500 тыс. руб.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, в должностные обязанности которого входит совершение операций, связанных с учетом прав на ценные бумаги.

Предмет преступления по ч. 3 – реестр ценных бумаг и иные документы, обязательное хранение которых предусмотрено законодательством РФ.

Объективная сторона преступления включает (1) внесение в реестр владельцев ценных бумаг недостоверных сведений, а равно (2) уничтожение или подлог документов, на основании которых были внесены запись или изменение в реестр владельцев ценных бумаг, если обязательное хранение этих документов предусмотрено законодательством РФ.

Воспрепятствование осуществлению или незаконное ограничение прав владельцев ценных бумаг (ст. 185.4 УК РФ).

Объективная сторона преступления предусматривает: (1) незаконный отказ в созыве или уклонение от созыва общего собрания владельцев ценных бумаг, (2) незаконный отказ регистрировать для участия в общем собрании владельцев ценных бумаг лиц, имеющих право на участие в общем собрании, (3) проведение общего собрания владельцев ценных бумаг при отсутствии необходимого кворума, а равно (4) иное воспрепятствование осуществлению или незаконное ограничение установленных законодательством РФ 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. Крупными являются ущерб или доход, превышающие 1 млн 500 тыс. руб.

Субъект преступления может быть (1) специальным как лицо, способным на основании закона принимать соответствующее решение или осуществлять соответствую-

щее действие, в том числе работник данного акционерного общества, управляющей компании или специализированного депозитария, (2) общим, если лицо иным образом препятствует или ограничивает права владельцев эмиссионных ценных бумаг либо инвестиционных паев паевых инвестиционных фондовым

Изготовление, хранение, перевозка или сбыт поддельных денег или ценных бумаг (ст. 186 УК РФ).

Предмет преступления – находящиеся в обращении деньги, ценные бумаги (вексель, чек и т.д.), иностранная валюта, ценные бумаги в иностранной валюте.

Объективную сторону преступления составляют (1) изготовление, (2) хранение, (3) перевозка, а также (4) сбыт поддельных денег или ценных бумаг.

Изготовление заключается как в полном воспроизводстве любым способом соответствующего банковского билета или металлической монеты, так и в частичной подделке денежных купюр или ценных бумаг (переделка номинала подлинного денежного знака, подделка номера, серии облигации и других реквизитов денег и ценных бумаг).

Хранение предполагает любые действия, связанные с нахождением у лица предмета подделки в течение некоторого времени. Такие предметы могут находиться в жилище, помещении, ином хранилище, специально оборудованных тайниках, а равно в любом ином месте, обеспечивающем их сохранность на протяжении некоторого периода времени.

Перевозкой следует считать перемещение предметов подделки из одного места в другое при непосредственном участии лица на любом виде транспорта. Ношение этих предметов при себе в ходе поездки не может рассматриваться как перевозка и должно квалифицироваться как хранение.

Сбыт поддельных денег и ценных бумаг состоит в использовании их в качестве средства платежа при оплате товаров и услуг, размене, дарении, даче взаймы, продаже и т.п.

Субъективная сторона преступления при изготовлении, хранении и перевозке включает цель сбыта.

Изготовление с целью сбыта или сбыт изъятых из обращения (монеты старой чеканки, советские деньги, отмененные денежными реформами и т.п.) и имеющих лишь коллекционную ценность денег не образуют состава преступления, предусмотренного данной статьей, и должны при наличии к тому оснований квалифицироваться как мошенничество.

Неправомерный оборот средств платежей (ст. 187 УК РФ).

Предмет преступления в названии статьи законодатель обозначает общим понятием – средства платежей и раскрывает его в тексте, относя к таковым: поддельные платежные карты, распоряжения о переводе денежных средств, документы или средства оплаты (за исключением случаев, предусмотренных ст. 186 УК РФ), электронные средства, электронные носители информации, технические устройства, компьютерные программы, предназначенные для неправомерного осуществления приема, выдачи, перевода денежных средств.

Объективная сторона преступления характеризуется альтернативными действиями с перечисленными выше предметами: а) изготовлением, приобретением, хранением, транспортировкой в целях использования или сбыта; б) их сбытом.

Под приобретением понимается получение средств платежей в постоянное или временное владение любым способом (покупка, обмен, получение в дар или в уплату долга). Транспортировка аналогична перевозке в предыдущей статье. Остальные признаки раскрываются так же, как в ней.

Субъективная сторона преступления при изготовлении, приобретении, хранении, и транспортировке включает цели использования или сбыта.

§ 9. Квалифицирующие признаки преступлений в сфере экономической деятельности

Квалифицирующие признаки являются основным средством дифференциации ответственности в главе 22 УК РФ. Если говорить о полноте охвата ими видов пре-

ступного поведения в данной главе такими признаками, следует заметить, что ответственность примерно за четверть преступлений в сфере экономической деятельности дифференцирована посредством различных обстоятельств. В настоящее время 15 самостоятельных основных составов не имеют «квалифицированного» продолжения (например, ст. 170, 171.4, 195–197 УК РФ).

Законодатель использует для описания квалифицированных составов как традиционные дифференцирующие обстоятельства, характеризующие преступную группу, размер ущерба (дохода), тяжкие последствия, корыстную мотивацию, так и специальные «экономические» признаки – «избежание убытков», «извлечение излишнего дохода». Частота использования различные квалифицирующих признаков в статьях главы 22 УК РФ выглядит следующим образом.

Больше всего законодатель закрепляет в квалифицированных составах обстоятельства, относящиеся к групповому характеру совершения деяния: организованная группа – 26, группа лиц по предварительному сговору – 26, группа лиц – 1. В четырех случаях признаки «организованная группа» и «группа лиц по предварительному сговору» альтернативно размещены в рамках одной «квалифицированной» части статьи, например, в ч. 2 ст. 184, ч. 2 ст. 185.4, ч. 2 ст. 191 УК РФ.

Вторым по распространенности является применение такого признака как значительный (1), крупный (11) и особо крупный (21) размер, всего 33 раза. Такой количественный признак в одних случаях определяет размах деяния (ч. 5 ст. 184, ч. 2 ст. 200.3 УК РФ и др.), в других размер извлеченного дохода (п. «б» ч. 2 ст. 172, ч. 2 и 3 ст. 172.1, п. «в» ч. 2 ст. 178 и др.). В квалифицированном составе манипулирования рынком упоминаются такие специфические признаки как «извлечение излишнего дохода или избежание убытков в особо крупном размере» (ч. 2 ст. 185.3). Аналогичные признаки как квалифицирующие больше не встречаются не только в главе 22, но и в других главах УК РФ, но подобный признак упоминается как конститутивный в ч. 1 ст. 185.6.

Причинение крупного (особо крупного) ущерба встречается нормах главы 22 УК РФ как признак, закрепляющий квалифицированные последствия, – 9 раз (например, «крупный ущерб» в ч. 2 ст. 169, ч. 3 ст. 183; «особо крупный ущерб» в ч. 2 ст. 170.2, п. «в» ч. 2 ст. 178).

Количественные показатели различных видов размера и ущерба раскрываются либо в примечании к ст. 170.2 УК РФ, либо в примечаниях к отдельным статьям. Так, в соответствии с примечанием к ст. 170.2 УК РФ в статьях главы 22, за исключением ст. 169, ч. 3–6 ст. 171.1, ст. 171.2, 171.3, 174, 174.1, 178, 180, 185–185.4, 185.6, 191.1, 193, 193.1, 194, 198–199.1, 199.3, 199.4, 200.1, 200.2 и 200.3, крупным размером, крупным ущербом, доходом либо задолженностью в крупном размере признаются стоимость, ущерб, доход либо задолженность в сумме, превышающей 2 млн 250 тыс. руб., а особо крупным – 9 млн руб.

В постатейных примечаниях количественные показатели названных квалифицирующих признаков сильно разняться и зависят от криминологических особенностей преступления. Диапазон размеров финансовых средств колеблется от 230 тыс. руб. (особо крупный размер в примечании к ст. 191.1 УК РФ «Приобретение, хранение, перевозка, переработка в целях сбыта или сбыт заведомо незаконно заготовленной древесины») до 250 млн руб. (доход в особо крупном размере в примечании 1 к ст. 178 «Ограничение конкуренции»).

Наряду с формально-определенным закреплением количественных показателей анализируемых признаков в уголовном законе используется относительно-определенный метод описания (ст. 198–199.4 УК РФ). Определенность показателей размера определяется строго установленной минимальной суммовой границей, а относительность характеризуется необходимостью проведения сравнительного анализа между суммой уплаченных и неуплаченных налогов. Так, в соответствии с примечанием 2 к ст. 199 УК РФ особо крупным размером признается сумма, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более 15 млн руб., при условии, что

доля неуплаченных налогов, сборов, страховых взносов превышает 50% подлежащих уплате сумм налогов, сборов, страховых взносов в совокупности, либо превышающая 45 млн руб.

Достаточно часто в главе 22 УК РФ используется квалифицирующий признак, характеризующий совершение деяние лицом с использованием своего служебного положения – 8 раз (например, в ч. 3 ст. 175, п. «а» ч. 2 ст. 178, ч. 3 ст. 191.1).

Иные квалифицирующие признаки применяются в главе 22 УК РФ достаточно редко, в целом, не более двух раз. Признак, характеризующий совершение деяния с применением насилия или с угрозой его применения, используется в ч. 3 ст. 170.1 и ч. 3 ст. 178 УК РФ. Схожий признак, но более узкий по объему – совершение деяния с применением насилия – применяется в п. «б» ч. 2 ст. 179, п. «б» ч. 3 ст. 194 УК РФ.

В ч. 2 ст. 185.5 УК РФ закреплены три разнородных квалифицирующих признака, которые в таком сочетании и редакции больше в квалифицированных составах главы 22 не встречаются: деяния, соединенные с (1) шантажом, (2) угрозой применения насилия, (3) угрозой уничтожения или повреждения чужого имущества. В п. «б» ч. 2 ст. 178 УК РФ альтернативно указывается на сопряженность деяния не только с угрозой его уничтожения или повреждения, но и с реальным уничтожением или повреждением чужого имущества.

Два раза законодатель использует при описании квалифицированных составов специальные (квалифицированные) свойства предмета преступления: 1) деяния, совершенные в отношении нефти и продуктов ее переработки, автомобиля (п. «б» ч. 2 ст. 175 УК РФ); 2) деяния, совершенные в отношении сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации, работ (услуг), которые заведомо для виновного могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки и в отношении которых установлен экспортный контроль (ч. 3 ст. 189). Также два раза в квалифицированных составах упоминается деяние, совершенное должностным

лицом с использованием своего служебного положения (п. «а» ч. 3 ст. 194, п. «б» ч. 2 ст. 200.2).

По одному разу в исследуемых нормах применяются квалифицирующие признаки, характеризующие деяние: 1) совершенное с использованием заведомо подложного документа (п. «в» ч. 2 ст. 193 УК РФ); 2) совершенное из корыстной заинтересованности (ч. 3 ст. 183); 3) причинившее тяжкие последствия (ч. 4 ст. 183); 4) совершенное в нарушение вступившего в законную силу судебного акта или причинившее крупный ущерб (ч. 2 ст. 169); 5) сопряженное с вымогательством предмета подкупа (п. «б» ч. 5 ст. 200.4).

Глава 10
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ИНТЕРЕСОВ СЛУЖБЫ В КОММЕРЧЕСКИХ И ИНЫХ ОРГАНИЗАЦИЯХ

§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях

Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях – это предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния, посягающие на установленный законодательством порядок деятельности непубличного аппарата управления.

С учетом особенностей объективной стороны данные преступления можно подразделить на две группы:

1) преступления, состоящие в злоупотреблении полномочиями или их превышении (ст. 201–203 УК РФ);

2) коммерческий подкуп и посредничество в нем (ст. 204–204.2).

Основным объектом данных преступлений выступает установленный законодательством порядок деятельности непубличного аппарата управления. *Дополнительным объектом* могут быть собственность потерпевших, их конституционные права, интересы общества или государства и т.д.

Объективная сторона преступлений, обрисованных в главе 23 УК РФ, состоит, как правило, в активном поведении субъекта, т.е. в действии (ст. 203–204.2). Путем действия и бездействия совершаются преступления, предусмотренные ст. 201–202 УК РФ.

Первая группа составов преступлений (ст. 201–203 УК РФ) относится к числу материальных, ответственность наступает лишь при условии причинения существенного вреда правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства. Составы же коммерческого подкупа и посредничества в нем (ст. 204–204.2 УК РФ) являются формальными. Для их выполнения достаточно совершения соответствующих действий.

Под существенным вредом понимается нарушение прав и свобод, гарантированных нормами международного права, Конституцией РФ (например, права на уважение чести и достоинства личности и др.), создание препятствий в удовлетворении гражданами или организациями своих потребностей. При оценке существенности вреда необходимо учитывать степень отрицательного влияния противоправного деяния на нормальную работу организации, характер и размер понесенного ею материального ущерба, число потерпевших граждан, тяжесть причиненного им физического, морального или имущественного вреда и т. п. Таким образом, установление существенности вреда – вопрос факта, зависящий от оценки всех обстоятельств конкретной ситуации.

Преступления, предусмотренные главой 23 УК РФ, совершаются по общему правилу *специальным субъектом*: а) лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации (ст. 201, 201.1, ч. 5–8 ст. 204, ст. 204.2); б) частным нотариусом или частным аудитором (ст. 202); в) частным детективом или частным охранником (ст. 203).

Лицами, выполняющими управленческие функции в коммерческой или иной организации, признаются лица,

постоянно, временно или по специальному полномочию выполняющие: (1) функции единоличного исполнительного органа, члена совета директоров или иного коллегиального исполнительного органа, (2) организационно-распорядительные либо (3) административно-хозяйственные функции в строго определенной законом сфере.

Функции единоличного исполнительного органа, члена совета директоров или иного коллегиального исполнительного органа определены в регулятивном законодательстве и уставных документах организации. Так, руководство текущей деятельностью акционерного общества осуществляется единоличным исполнительным органом общества (директором, генеральным директором) и (или) коллегиальным исполнительным органом общества (правлением, дирекцией). Исполнительные органы подотчетны совету директоров (наблюдательному совету) общества и общему собранию акционеров.

Организационно-распорядительные функции – это полномочия, которые связаны с руководством трудовым коллективом или находящимися в служебном подчинении отдельными работниками, с организацией порядка прохождения службы, применения мер поощрения или награждения, наложения дисциплинарных взысканий и иные полномочия лиц по принятию решений, имеющих юридическое значение и влекущих определенные юридические последствия (например, по выдаче медицинским работником частных клиник листка временной нетрудоспособности, приему экзаменов и выставлению оценок членом государственной экзаменационной (аттестационной) комиссии коммерческих вузов).

Административно-хозяйственные функции – это полномочия лица по управлению и распоряжению имуществом и (или) денежными средствами, находящимися на балансе и (или) банковских счетах, а также по совершению иных действий (например, по принятию решений о начислении заработной платы, премий). Если организационно-рас-

порядительные полномочия сводятся преимущественно к управлению людьми, то административно-хозяйственные – к управлению имуществом.

Необходимо отграничивать вышеперечисленные функции управленцев организаций от их сугубо профессиональной деятельности, не связанной с управлением. Например, врачи частных клиник, получившие деньги за выдачу «больничного», несут ответственность по ст. 204 УК РФ как лица, использовавшие организационно-распорядительные полномочия, а при получении ими денег за проведенную операцию («помимо кассы») – нет, так как в последнем случае они не выполняют функций, названных в примечании к ст. 201 (такие деяния оцениваются как дисциплинарный проступок либо при определенных обстоятельствах как мошенничество).

Сфера деятельности управленцев, отвечающих по нормам главы 23 УК РФ, – это: а) коммерческие организации, которые могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, крестьянских (фермерских) хозяйств, хозяйственных партнерств, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий; б) некоммерческие организации (потребительские кооперативы, общественные организации, общественные движения, ассоциации (союзы), нотариальные палаты и др.).

Важно заметить, что к лицам, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, не относятся ответственные работники публичного аппарата управления, которые в силу примечания 1 к ст. 285 УК РФ признаются должностными лицами. Это лица, работающие в государственных органах и органах местного самоуправления, государственных или муниципальных учреждениях и предприятиях, государственных корпорациях и компаниях, а также в акционерных обществах, контрольный пакет акций которых принадлежит РФ, субъектам РФ или муниципальным образованиям.

Нетрудно видеть, что деяния, обрисованные в главе 23 УК РФ, отличаются от так называемых должностных преступлений (глава 30) в первую очередь по объекту и субъекту.

Субъективная сторона преступлений характеризуется умышленной формой вины. В формальных составах умысел лишь прямой. В материальных может быть и косвенный. Некоторые составы в качестве криминообразующего признака включают цели: извлечение выгод и преимуществ для себя или других лиц, нанесение вреда другим лицам (ст. 201, 201.1, 202 УК РФ).

§ 2. Злоупотребление полномочиями или их превышение в коммерческих и иных организациях

Злоупотребление полномочиями (ст. 201 УК РФ).

Преступление с позиции *объективной стороны* выражается в использовании управленцем своих служебных полномочий вопреки законным интересам организации, если это деяние повлекло существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства.

По ст. 201 УК РФ оценивается не только действие, но и бездействие в виде неисполнения лицом своих обязанностей (например, попустительство правонарушению подчиненного). Если при злоупотреблении имеются все признаки хищения, квалификация осуществляется не по ст. 201 УК РФ, а по ч. 3 ст. 159 или ч. 3 ст. 160 (т.е. в силу ч. 3 ст. 17 по специальным нормам). Глава 23 УК РФ не содержит состава превышения управленцем своих полномочий, аналогичного закрепленному в ст. 286, поэтому такие деяния следует оценивать по ст. 201.

Субъективная сторона злоупотребления включает специальную цель – извлечения выгод и преимуществ для себя или других лиц либо нанесения вреда другим лицам. При отсутствии такой цели служебное злоупотребление может

повлечь лишь административную или дисциплинарную ответственность управленца.

Злоупотребление полномочиями при выполнении государственного оборонного заказа (ст. 201.1 УК РФ).

В ст. 201.1 УК РФ описан частный случай злоупотребления полномочиями. Государственный оборонный заказ – установленные нормативным правовым актом Правительства РФ задания на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд в целях обеспечения обороны и безопасности РФ, а также поставки продукции в области военно-технического сотрудничества РФ с иностранными государствами в соответствии с международными обязательствами РФ.

Злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами (ст. 202 УК РФ). ***Превышение полномочий частным детективом или частным охранником*** (ст. 203 УК РФ).

Особенности нотариальной, аудиторской, детективной и охранной деятельности предопределяют и специфику служебных злоупотреблений, допускаемых соответствующими специальными субъектами. При этом если злоупотребление по ст. 202 УК РФ может быть совершено как в форме действия или бездействия, то превышение по ст. 203 – только путем действия. Нотариусы чаще всего привлекаются по ст. 202 УК РФ за нарушение порядка удостоверения сделок (например, засвидетельствование нотариусом в отсутствие собственника подлинности его подписи в согласии, выданном от его имени), частные охранники по ст. 203 – за необоснованное применение ими физической силы или специальных средств. Для вменения ст. 203 УК РФ важно, чтобы насилие и иные действия были совершены при исполнении обязанностей частного охранника или детектива (если нет, то содеянное квалифицируется по иным статьям – 115, 112 и т.д.).

Основным отличительным признаком преступлений выступает *специальный субъект* – частный нотариус или частный аудитор в ст. 202 УК РФ либо частный детектив

или частный охранник в ст. 203. Нужно иметь в виду, что в соответствующих нормативных правовых актах некоторые указанные субъекты обозначены иначе – нотариус, занимающийся частной практикой, индивидуальный аудитор.

§ 3. Коммерческий подкуп и посредничество в нем

Коммерческий подкуп (ст. 204 УК РФ).

В ст. 204 УК РФ содержится два основных состава: 1) незаконная передача предмета коммерческого подкупа (ч. 1); 2) незаконное получение предмета коммерческого подкупа (ч. 5).

Предметом коммерческого подкупа признается лишь имущественная выгода – деньги, ценные бумаги, иное имущество, услуги имущественного характера (предоставление туристических путевок, выполнение строительных или ремонтных работ и т.п.) и имущественные права (например, предоставление доли в уставном капитале ООО, оформление права требования по договору участия в долевом строительстве жилого дома). Указанные блага должны получить оценку в денежном выражении. Стоимость предмета коммерческого подкупа по ч. 1 и 5 ст. 204 УК составляет сумму свыше 10 тыс. руб., но не более 25 тыс. руб.

Объективная сторона коммерческого подкупа состоит в получении субъектом (передаче ему) вознаграждения за определенное поведение по службе (которое само по себе находится за рамками состава получения вознаграждения), а именно: а) за использование служебных полномочий управленческого работника; б) за деяния, которым он в силу своего служебного положения может способствовать. Служебные полномочия лица определяются его служебной компетенцией (предусмотренной законом, уставом, должностной инструкцией и т.д.), а способствование управленцем в силу своего положения совершению определенных

деяний выражается в использовании им авторитета и иных возможностей занимаемой должности для оказания воздействия на других лиц в целях совершения ими этих деяний.

В ст. 204 УК РФ не ограничивается круг бенефициаров, что позволяет вменять эту статью управленцу, незаконно получившему материальную помощь как для себя и своих близких, так и для любых иных лиц (например, для нужд организации, в которой он работает, т.е. спонсорскую помощь).

Субъект получения подкупа – специальный. Им является лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, а субъектом передачи выступает общий субъект.

Статья содержит *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, совершившее преступление, предусмотренное ч. 1–4 настоящей статьи, освобождается от уголовной ответственности, если оно активно способствовало раскрытию и (или) расследованию преступления и либо в отношении его имело место вымогательство предмета подкупа, либо это лицо добровольно сообщило о совершенном преступлении в орган, имеющий право возбудить уголовное дело.

Посредничество в коммерческом подкупе (ч. 1 ст. 204.1 УК РФ).

Преступление с позиции *объективной стороны* предполагает альтернативно: 1) непосредственную передачу незаконного вознаграждения по поручению лица, передающего предмет подкупа, или лица, получающего его; 2) иное способствование этим лицам в достижении или реализации соглашения между ними о передаче и получении вознаграждения.

Ответственность за посредничество наступает только в случае, если вознаграждение составляет значительный размер, т.е. сумму свыше 25 тыс. руб. Соответственно, посредничество в подкупе на меньшую сумму сегодня уголовно ненаказуемо.

В ч. 4 ст. 204.1 УК РФ закреплен автономный состав – обещание или предложение посредничества в коммерческом подкупе.

Объективную сторону преступления образует одно из названных деяний. Обещание или предложение передать либо принять незаконное вознаграждение необходимо рассматривать как умышленное создание условий для совершения соответствующих коррупционных преступлений в случае, когда высказанное лицом намерение передать или получить предмет коммерческого подкупа было направлено на доведение его до сведения других лиц в целях дачи им либо получения от них ценностей, а также в случае достижения договоренности между указанными лицами.

Статья содержит *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, совершившее преступление, предусмотренное настоящей статьей, освобождается от уголовной ответственности, если оно активно способствовало раскрытию и (или) расследованию преступления и добровольно сообщило о совершенном преступлении в орган, имеющий право возбудить уголовное дело.

Мелкий коммерческий подкуп (ст. 204.2 УК РФ).

Статья 204.2 УК РФ охватывает как получение предмета мелкого подкупа (до 10 тыс. руб. включительно), так и его передачу. Соответственно, вышеизложенная характеристика коммерческого подкупа в полной мере применима и к ст. 204.2 УК РФ с той лишь оговоркой, что его стоимость не превышает 10 тыс. руб.

В статье предусмотрен *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, совершившее передачу предмета мелкого коммерческого подкупа, освобождается от уголовной ответственности, если оно активно способствовало раскрытию и (или) расследованию преступления и либо в отношении его имело место вымогательство предмета подкупа, либо это лицо после совершения преступления добровольно сообщило в орган, имеющий право возбудить уголовное дело, о передаче предмета подкупа.

§ 4. Квалифицирующие признаки преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях

В главе 23 УК РФ ответственность за все преступления дифференцирована. В четырех случаях дифференцирующим средством выступает признак совершения преступления в составе преступной группы (группы лиц по предварительному сговору или организованной группы – п. «а» ч. 2 ст. 201.1, п. «а» ч. 3 и п. «а» ч. 7 ст. 204, п. «а» ч. 2 ст. 204.1 УК РФ).

В трех случаях законодатель использует квалифицирующий признак «тяжкие последствия» (в ч. 2 ст. 201, ч. 2 ст. 201.1, ч. 2 ст. 203 УК РФ). Это оценочное понятие, установление которого зависит от всего массива фактических обстоятельств конкретного дела. Под тяжкими последствиями понимаются крупные аварии и длительная остановка транспорта или производственного процесса, иные нарушения деятельности организации, причинение значительного материального ущерба, причинение смерти по неосторожности, самоубийство или покушение на самоубийство потерпевшего и т. п.

Важное дифференцирующее значение придается законодателем размеру коммерческого подкупа. В зависимости от его суммы в статусе квалифицирующих признаков выделяются размеры подкупа: значительный (свыше 25 тыс. и до 150 тыс. руб. – ч. 2 ст. 204, ч. 6 ст. 204 РФ); крупный (свыше 150 тыс. и до 1 млн руб. – ч. 3 ст. 204, ч. 7 ст. 204, ч. 2 ст. 204.1); особо крупный (свыше 1 млн руб. – ч. 4 ст. 204, ч. 8 ст. 204, ч. 3 ст. 204.1). Если стороны договорились о передаче-получении подкупа в крупном и т.д. размере, однако фактически принятое вознаграждение не образовало указанный размер, содеянное надлежит квалифицировать как оконченное получение-дачу подкупа или посредничество в крупном и т.д. размере.

Признак заведомо незаконных действий (бездействия), за совершение которых получается (передается) предмет

подкупа (п. «б» ч. 3 ст. 204 и п. «в» ч. 7 ст. 204 УК РФ) означает любое незаконное деяние управленца (принятие решения вопреки закону или иному нормативному правовому акту), когда оно знает о незаконности действий (бездействия). Если это деяние образует самостоятельный состав преступления, то содеянное подлежит дополнительной квалификации (т.е. по ч. 5–8 ст. 204 и, например, ч. 1 ст. 201 УК РФ).

В п. «б» ч. 7 ст. 204 УК РФ в качестве квалифицирующего признака закреплено вымогательство предмета подкупа, которое означает требование управленца передать незаконное вознаграждение, сопряженное с угрозой совершить действия (бездействие), которые могут причинить вред законным интересам лица, а также заведомое создание условий, при которых лицо вынуждено передать указанные предметы с целью предотвращения вредных последствий для своих правоохраняемых интересов.

Специфический признак закреплен и в ч. 2 ст. 204.2 УК РФ – совершение мелкого подкупа лицом, имеющим судимость за совершение преступлений, предусмотренных ст. 204, 204.1, 204.2 УК РФ. К таким специальным субъектам относятся лица, имеющие непогашенную или не снятую в установленном порядке судимость за любое из указанных преступлений.

В ч. 2 ст. 202 УК РФ предусмотрено совершение деяния в отношении заведомо несовершеннолетнего или недееспособного лица. Недееспособным признается (в судебном порядке) гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими. При этом важно установить заведомость.

В ч. 2 ст. 203 УК РФ ответственность усилена путем указания на применение в процессе совершения преступления специальных средств, к которым относятся резиновые палки, наручники и другие средства.

Глава 11
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ОБЩЕСТВЕННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ

§ 1. Понятие преступлений против общественной безопасности и общественного порядка

Согласно ч. 1 ст. 2 УК РФ одной из задач уголовного законодательства является охрана общественного порядка и общественной безопасности от преступных посягательств. Структура Особенной части построена по конституционной триаде ценностей «личность – общество – государство» (ст. 2 Конституции РФ), что предопределило месторасположение раздела IX УК РФ «Преступления против общественной безопасности и общественного порядка». Таким образом, данные посягательства направлены против общества.

Общество понимается как совокупность людей, объединенных исторически обусловленными формами совместной жизни и деятельности; круг людей, объединенных общностью положения, происхождения, интересов; добровольное, постоянно действующее объединение людей для какой-нибудь цели. Следовательно, совершение преступлений, закрепленных в разделе IX УК РФ, причиняет или способно причинить вред довольно широким массам населения.

Итак, ***преступления против общественной безопасности и общественного порядка – это предусмотренные уголовным***

законом общественно опасные деяния, посягающие на отношения в сфере нормальной жизнедеятельности различных слоев населения страны.

Раздел IX УК РФ включает в себя пять глав:

1) преступления против общественной безопасности (глава 24);

2) преступления против здоровья населения и общественной нравственности (глава 25);

3) экологические преступления (глава 26);

4) преступления против безопасности движения и эксплуатации транспорта (глава 27);

5) преступления в сфере компьютерной информации (глава 28).

Именно данные сферы нормальной жизнедеятельности общества находятся под охраной раздела IX УК. Обращает на себя внимание отсутствие в указанном разделе отдельной главы, посвященной преступлениям против общественного порядка, которые, тем не менее, нашли свое место в рамках главы 24 УК РФ (ст. 212.1–214).

§ 2. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против общественной безопасности

Преступления против общественной безопасности – это предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния, посягающие на состояние защищенности общества от внутренних и внешних угроз. Глава 24 УК РФ, их включающая, является достаточно объемной по содержанию и включает в себя 39 статей.

Исходя из конкретной направленности данных преступлений, их можно классифицировать их на четыре группы:

1) преступления против общей безопасности (ст. 205–212, 227 УК РФ);

2) преступления против общественного порядка (ст. 212.1, 213, 214);

3) преступления, связанные с нарушением правил безопасности на опасных объектах, жизненно важных объектах, и при ведении опасных работ (ст. 215–217.2, 219);

4) преступления, связанные с нарушением правил обращения с общеопасными предметами, устройствами и веществами (ст. 218, 220–226.1).

Основным объектом преступлений, предусмотренных в главе 24 УК РФ, является состояние защищенности общества от внутренних и внешних угроз в каком-либо отдельном направлении (от угроз пожаров, несанкционированных собраний, митингов, демонстраций, шествий, пикетирований, незаконных проникновений на охраняемый объект и т.п.). *Дополнительными объектами* выступают жизнь и здоровье человека, собственность, нормальное функционирование органов власти и международных организаций.

Обязательным признаком ряда деяний данной группы посягательств является *предмет* преступления (ст. 211, 214, 215.2, 215.3, 220–227 УК РФ). Причем, предметом могут выступать как вещи материального мира, например, оружие, боеприпасы, так и вещи нематериального мира – электрическая энергия (ст. 215.1 УК РФ).

Объективная сторона преступлений против общественной безопасности характеризуется: 1) исключительно действиями (ст. 205, 206, 207, 209, 213 УК РФ и др.) или деятельностью (ст. 205.4, 205.5, 208–210); 2) как действием, так и бездействием (ст. 215–217, 218, 219, 225); 3) только бездействием (ст. 205.6, 224).

Большинство составов анализируемых преступлений являются формальными, завершенными в момент совершения соответствующих общественно опасных действий (ст. 206, 207, 222, 222.1, 226.1 и др. УК РФ). Ряд преступлений по конструкции объективной стороны следует отнести к материальным, завершенным при наступлении общественно опасных последствий (ч. 2 ст. 215, 215.1, 216, 218, 219, 224, 225 УК РФ). Некоторые составы преступлений сконструированы по типу усеченных (ч. 1 ст. 209, ч. 1 ст. 210, 221

УК РФ – в части вымогательства ядерных материалов или радиоактивных веществ, ст. 226 – в части вымогательства оружия и иных предметов, указанных в ст. 227).

Некоторые статьи рассматриваемой главы носят бланкетный характер и отсылают для своего уяснения к нормативным правовым актам иной отраслевой принадлежности. Речь идет в первую очередь о преступлениях, связанных с нарушением правил выполнения каких-либо опасных работ и правил обеспечения безопасности на тех или иных объектах (ст. 215, 216, 217, 217.1, 218, 219 УК РФ). Другие статьи являются отсылочными, отправляют к иным положениям уголовного закона (ст. 205.4, 205.6 и др. УК РФ). В главе имеется один состав преступления с признаками так называемой административной преюдиции, что предполагает неоднократное совершение аналогичного административного правонарушения (ст. 215.4 УК РФ).

В отдельных составах законодатель называет или подразумевает место как обязательный признак объективной стороны. Так, в ст. 214 УК РФ (вандализм) таковым является общественный транспорт или иное общественное место. Состав хулиганства (ст. 213 УК РФ) предполагает, как правило, общественное место – парк, сквер, остановку общественного транспорта, иные места массового скопления людей. В качестве обязательного признака объективной стороны иногда называется общеопасный способ (ст. 205, 212 УК РФ), а также орудие преступления (п. «а» ч. 1 ст. 231).

Субъект преступлений против общественной безопасности в ряде случаев общий – лицо, достигшее 16-летнего возраста (ч. 1 ст. 208, 209, 210, ч. 1 ст. 212, ч. 1 ст. 213, 222, 227 и др. УК РФ). Немало статей главы 24 УК РФ предусматривают пониженный возраст наступления уголовной ответственности – 14-летний (ст. 205, 205.3–207, ч. 2 ст. 208, 211, ч. 2 ст. 212, ч. 2 и 3 ст. 213, 214, 222.1, 223.1, 226 УК РФ). В некоторых составах субъект является специальным, например лицо, на которое возложена обязанность по соблю-

дению безопасности при проведении каких-либо опасных работ (ст. 215, 215.1, 216, 217, 219 УК РФ).

Субъективная сторона большинства преступлений против общественной безопасности характеризуется умышленной формой вины (ст. 205–214 и др. УК РФ). В формальных составах преступлений умысел только прямой. В материальных составах может быть и косвенный.

Некоторые деяния предполагают их совершение как с умышленной, так и с неосторожной формой вины (ст. 215, 216, 217 др. УК РФ). Преступления, предусмотренные ст. 215.1, 224 и 225 УК РФ, совершаются только по неосторожности.

Иногда законодатель в ранг обязательных признаков субъективной стороны вводит цель преступления (ст. 205, 205.3, 205.4, 206, 209, 210 УК РФ), а также мотив посягательства, (ст. 215.2 и 215.3).

В ст. 205.3, 207, 217.2 УК РФ закреплен признак заведомости. В таких случаях предполагается знание соответствующих фактов.

§ 3. Преступления против общей безопасности

Террористический акт (ст. 205 УК РФ).

Объективная сторона преступления характеризуется, во-первых, активным поведением, выражающимся в совершении взрыва, поджога, иных действиях, устрашающих население, причинении значительного имущественного ущерба либо наступлении иных тяжких последствий. Взрыв – это освобождение большого количества энергии (обычно химической) в ограниченном пространстве за небольшой промежуток времени, оказывающее, как правило, механическое воздействие на окружающую среду. Поджог заключается в намеренном уничтожении каких-либо объектов, вызыванием пожара, т.е. неконтролируемым горением огня. К иным действиям, устрашающим население и создающим опасность гибели человека, причинения

значительного имущественного ущерба либо наступления иных тяжких последствий, относятся деяния, создающие реальную возможность наступления одного или нескольких указанных последствий: реальная возможность причинения смерти хотя бы одному лицу, например, в случае направления управляемого автомобиля в толпу людей.

Во-вторых, объективная сторона преступления выражается в угрозе совершения указанных действий. Угроза представляет собой психическое воздействие на представителя органа власти или международной организации, направленное на подавление их воли к совершению каких-либо действий или на побуждение к совершению интересуемых действий. Угроза должна отвечать требованиям реальности и конкретности.

Субъективная сторона террористического акта, выраженного в действиях, характеризуется специальной целью в виде дестабилизации деятельности органов власти или международных организаций либо воздействия на принятия ими решений. В случае если террористический акт проявляется в угрозе совершения указанных выше действий, то его субъективная сторона характеризуется целью, которая заключается только в воздействии на принятие решений органами власти или международными организациями. Таким образом, цель дестабилизации при террористическом акте в форме угрозы отсутствует.

Статья предусматривает *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, участвовавшее в подготовке террористического акта, освобождается от уголовной ответственности, если оно своевременным предупреждением органов власти или иным способом способствовало предотвращению осуществления террористического акта и если в действиях этого лица не содержится иного состава преступления.

Содействие террористической деятельности (ст. 205.1 УК РФ).

Объективная сторона преступления, указанного в ч. 1, состоит из нескольких альтернативных действий:

– склонение к совершению хотя бы одного из посягательств, предусмотренных ст. 205.2 ч. 1 и 2 ст. 206, ст. 208, ч. 1–3 ст. 211, ст. 220, 221, 277, 278, 279 и 360 УК РФ. По сути, склонение выступает особым видом подстрекательства и заключается в убеждении другого лица совершить преступление. Вербовка в совершение указанных преступлений представляет собой разновидность склонения, но в отличие от склонения не связана с убеждением лица совершить преступление, т.е. не предполагает интенсивного психического воздействия на вербуемого. Иное вовлечение в совершение перечисленных выше посягательств заключается в самых разнообразных способах, например, уговорах, уверении в безнаказанности, возбуждении чувства мести, убеждении следовать религиозным канонам, традициям и т.п. Под вовлечением понимает также предложения, совершенные посредством размещения материалов на различных носителях и распространенные через информационно-телекоммуникационные сети;
– вооружение подразумевает поставку и обеспечение любым типом оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств;
– подготовка предполагает обучение лица необходимыми навыками по обращению с оружием и взрывчатыми веществами, физическую и психическую тренировку и т.п.

Часть 1.1 устанавливает более высокую наказуемость склонения, вербовки или иного вовлечения лица, его вооружение или подготовку, если эти деяния были направлены на совершение преступлений, предусмотренных ст. 205, 205.3, 205.4, ч. 3 и 4 ст. 206, ч. 4 ст. 211 УК РФ. В качестве альтернативного признака объективной стороны преступления в данной части закреплено финансирование терроризма. Под ним понимается предоставление или сбор средств либо оказание финансовых услуг с осознанием того, что они

предназначены для финансирования организации, подготовки или совершения хотя бы одного из преступлений, предусмотренных ст. 205, 205.1, 205.2, 205.3, 205.4, 205.5, 206, 208, 211, 220, 221, 277, 278, 279 и 360 настоящего Кодекса, либо для финансирования или иного материального обеспечения лица в целях совершения им хотя бы одного из этих преступлений, либо для обеспечения организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации), созданных или создаваемых для совершения хотя бы одного из этих преступлений.

Часть 3 предусматривает самостоятельное преступление – пособничество в совершении отдельных террористических посягательств (ст. 205, ч. 3 ст. 206, ч. 1 ст. 208 УК РФ). Под пособничеством в данном случае понимаются умышленное содействие совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации, средств или орудий совершения преступления либо устранением препятствий к его совершению, а также обещание скрыть преступника, средства или орудия совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем, а равно обещание приобрести или сбыть такие предметы.

В ч. 4 сформулировано еще одно самостоятельное преступление – организация совершения хотя бы одного из преступлений, предусмотренных ст. 205, 205.3, ч. 3 и 4 ст. 206, ч. 4 ст. 211 УК РФ или руководство его совершением, а равно организация финансирования терроризма. В сущности, все это представляет собой организаторские действия (ч. 3 ст. 33 УК РФ).

Субъективная сторона преступления характеризуется, если речь идет о вооружении или подготовке, специальной целью – совершения одного из указанных в ч. 1 или ч. 1.1 ст. 205.1 УК РФ преступлений.

Статья содержит *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, совершившее преступле-

ние, предусмотренное настоящей статьей, освобождается от уголовной ответственности, если оно своевременным сообщением органам власти или иным образом способствовало предотвращению либо пресечению преступления, которое оно финансировало и (или) совершению которого содействовало, и если в его действиях не содержится иного состава преступления.

Публичные призывы к осуществлению террористической деятельности, публичное оправдание терроризма или пропаганда терроризма (ст. 205.2 УК РФ).

Объективная сторона преступления представлена тремя альтернативными действиями. Публичные призывы к осуществлению террористической деятельности – это выраженные в любой форме (устной, письменной, электронной) обращения к другим лицам (минимум двум) на каких-либо публичных мероприятиях с целью пропаганды идей терроризма и убеждения в необходимости, полезности совершить террористический акт. Под террористической деятельностью понимается совершение хотя бы одного из преступлений, предусмотренных ст. 205–206, 208, 211, 220, 221, 277, 278, 279, 360, 361 УК РФ. При этом если действия виновного направлены на вовлечение в совершение террористического акта хотя бы одного человека, то они подлежат квалификации по ч. 1 ст. 205.1 УК РФ. При решении вопроса о публичности призывов следует учитывать место, способ, обстановку и другие обстоятельства дела (обращение к группе людей в общественных местах, на собраниях, митингах, демонстрациях, распространение листовок, вывешивание плакатов, размещение обращений в информационно-телекоммуникационных сетях общего пользования, включая Интернет и т.п.).

Публичное оправдание терроризма определяется как публичное заявление о признании идеологии и практики терроризма правильным, нуждающимися в поддержке и подражании. Под поддержкой терроризма понимается оказание услуг, материальной, финансовой или любой иной

помощи, способствующих осуществлению террористической деятельности.

Под пропагандой терроризма рассматривается деятельность по распространению материалов и (или) информации, направленных на формирование у лица идеологии терроризма, убежденности в ее привлекательности либо представления о допустимости осуществления террористической деятельности.

Прохождение обучения в целях осуществления террористической деятельности (ст. 205.3 УК РФ).

Предмет преступления составляют оружие, взрывные устройствами, взрывчатые, отравляющими, а также иные вещества и предмет, представляющими опасность для окружающих.

Объективная сторона преступления представлена действиями лица по прохождению обучения. При этом законодатель называет примерный перечень действий, составляющих обучение: приобретение знаний, практических умений и навыков в ходе занятий по физической и психологической подготовке, изучение способов совершения указанных преступлений, правил обращения с оружием, взрывными устройствами, взрывчатыми, отравляющими, а также иными веществами и предметами, представляющими опасность для окружающих.

Обучение должно носить систематический характер (более трех раз). Разовые посещения соответствующих занятий не образуют состава данного преступления.

Действия инструктора, наставника, обучающего будущего террориста квалифицируются как содействие террористической деятельности в форме вовлечения (ч. 1 ст. 205.1 УК РФ).

Субъективная сторона преступления заключается в наличии специальной цели – осуществление террористической деятельности либо совершение одного из преступлений, предусмотренных ст. 205.1, 206, 208, 211, 277, 278, 279, 360 и 361 настоящего Кодекса.

Статья содержит *специальный вид освобождения от уголовной ответственности.* Лицо, совершившее преступление, предусмотренное настоящей статьей, освобождается от уголовной ответственности, если оно сообщило органам власти о прохождении обучения, заведомо для обучающегося проводимого в целях осуществления террористической деятельности либо совершения одного из преступлений, предусмотренных ст. 205.1, 206, 208, 211, 277, 278, 279, 360 и 361 настоящего Кодекса, способствовало раскрытию совершенного преступления или выявлению других лиц, прошедших такое обучение, осуществлявших, организовавших или финансировавших такое обучение, а также мест его проведения и если в его действиях не содержится иного состава преступления.

Организация террористического сообщества и участие в нем (ст. 205.4 УК РФ).

Ключевым понятием в статье является террористическое сообщество, которое представляет собой устойчивую группу лиц, заранее объединившихся в целях осуществления террористической деятельности либо для подготовки или совершения одного или нескольких террористических преступлений, предусмотренных ст. 205.1, 205.2, 206, 208, 211, 220, 221, 277, 278, 279, 360 и 361 настоящего Кодекса, либо иных преступлений в целях пропаганды, оправдания и поддержки терроризма.

Объективная сторона преступления характеризуется активным поведением виновного. Часть 1 устанавливает ряд альтернативных действий. Создание террористического сообщества заключается в подыскании его участников, объединении их сил, постановке целей и задач. Руководство террористическим сообществом, его частью или входящими в него структурными подразделениями выражается в определении направлений его деятельности, распределении обязанностей между участниками, планировании отдельных преступлений и т.п.

Часть 2 включает участие в террористическом сообществе. Оно выражается в самом факте вхождения в сообще-

ство, выполнении поставленных руководителем задач, в совершении преступлений террористического характера.

Субъективная сторона преступления в ч. 1 характеризуется специальными целями – пропаганды, оправдания и поддержки терроризма. Ранее они уже были рассмотрены.

В статье содержится *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, добровольно прекратившее участие в террористическом сообществе и сообщившее о его существовании, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления. Не может признаваться добровольным прекращение участия в террористическом сообществе в момент или после задержания лица либо в момент или после начала производства в отношении его и заведомо для него следственных либо иных процессуальных действий.

Организация деятельности террористической организации и участие в деятельности такой организации (ст. 205.5 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается действиях. В ч. 1 установлена организация деятельности организации, которая признана террористической, что выражается в обеспечении дальнейшего функционирования запрещенной организации.

В ч. 2 предусмотрено участие в аналогичной организации, при котором лицо, не смотря на имеющееся решение суда о запрете, продолжает в ней членство, принимает участие в ее мероприятиях, выполняет указания руководителя.

В статье содержится *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное настоящей статьей, и добровольно прекратившее участие в деятельности организации, которая в соответствии с законодательством РФ признана террористической, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления. Не может признаваться добровольным прекращение участия в деятельности организации,

которая в соответствии с законодательством РФ признана террористической, в момент или после задержания лица либо в момент или после начала производства в отношении его и заведомо для него следственных либо иных процессуальных действий.

Несообщение о преступлении (ст. 205.5 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в бездействии, а именно в несообщении в органы власти, уполномоченные рассматривать сообщения о преступлении, о лице (лицах), которое готовит, совершает или совершило хотя бы одно из преступлений, предусмотренных ст. 205, 205.1, 205.2, 205.3, 205.4, 205.5, 206, 208, 211, 220, 221, 277, 278, 279, 360 и 361 настоящего Кодекса.

Субъект преступления не может быть супругом виновного или близким родственником.

Субъективная сторона преступления характеризуется тем, что лицу должны быть достоверно известны сведения о подготовке или совершении другим лицом преступления террористического характера. Достоверная известность – другой вариант выражения заведомости.

Захват заложника (ст. 206 УК РФ).

Потерпевшим от преступления выступает лицо, захваченное или удерживаемое в качестве заложника.

Объективная сторона преступления выражается в двух альтернативных действиях. Захват лица предполагает противоправное насильственное ограничение его свободы. Способы захвата могут быть самыми разнообразными и на квалификацию не влияют: открытый, тайный, путем обмана, угроз. Захват может сопровождаться перемещением лица в другое место вопреки воле заложника.

Удержание означает насильственное воспрепятствование возвращение лицу свободы, содержание в помещении, которое заложник не может самостоятельно покинуть. Способ удержания также может иметь различные проявления.

Субъективная сторона преступления характеризуется наличием специальной цели – понуждение государства, ор-

ганизации или гражданина совершить какое-либо действие или воздержаться от совершения какого-либо действия как условия освобождения заложника.

Статья закрепляет *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, добровольно или по требованию властей освободившее заложника, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления.

Заведомо ложное сообщение об акте терроризма (ст. 207 УК РФ).

Объективная сторона преступления в ч. 1 выражается в ложном сообщении о готовящемся взрыве, поджоге или иных действиях, создающих опасность гибели людей, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных общественно опасных последствий. Такое сообщение может быть выражено в любой форме: устной, письменной, анонимно или с указанием автора. Сведения, содержащиеся в сообщении, должны быть ложными, т.е. не соответствовать действительности. Данные сведения должны содержать хотя бы минимальную информацию о месте, времени и характере акта терроризма.

Субъективная сторона преступления характеризуется мотивом. Им являются хулиганские побуждения.

Объективная сторона преступления в ч. 3 выражается в ложном сообщение о готовящихся взрыве, поджоге или иных действиях, создающих опасность гибели людей, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных общественно опасных последствий.

Субъективная сторона преступления характеризуется специальной целью – дестабилизации деятельности органов власти.

Организация незаконного вооруженного формирования или участие в нем (ст. 208 УК РФ).

Определяющим в преступлении является понятие незаконного вооруженного формирования. Им считается созданная с нарушением действующего законодательства

организованная группа, схожая по своим характеристикам с воинским подразделением (объединение, отряд, дружина или иная группа). Названное формирование, как правило, предполагает наличие внутренней (уставной) дисциплины, определенной структуры, обмундирования, знаков отличия. Важным признаком данного формирования является его вооруженность: присутствие любого вида огнестрельного или иного вида оружия, боеприпасов, взрывных устройств, боевой техники.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1, характеризуется несколькими альтернативными действиями. Создание формирования выражается в любых действиях, результатом которых стало его образование: приискание соучастников, приобретение оборудования, оружия, средств связи и т.п. Руководство формированием означает принятие решений, связанных с материальным его обеспечением, с управлением деятельностью формирования или отдельных его участников. Финансирование формирования заключается в предоставлении, сборе средств или оказании финансовых услуг.

Часть 2 предусматривает участие в подобном формировании, в том числе участие на территории иностранного государства в вооруженном формировании, не предусмотренном законодательством данного государства, что предполагает непосредственное участие в преступлениях, совершаемых им, а также иное участие в его деятельности: в проведении учений, тренировок, обучении личного состава и т.д. Под участием понимается вхождение в состав незаконного вооруженного формирования (например, принятие присяги, дача подписки или устного согласия, получение формы, оружия), выполнение лицом функциональных обязанностей.

Субъективная сторона преступления в ч. 2 характеризуется специальной целью, противоречащей интересам РФ.

В статье установлен *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, впервые совершившее

преступление, предусмотренное настоящей статьей, добровольно прекратившее участие в незаконном вооруженном формировании и сдавшее оружие, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления.

Бандитизм (ст. 209 УК РФ).

Ключевым в данном преступлении является понятие банды. Она является разновидностью организованной группы (ч. 3 ст. 35 УК РФ) с присущими ей специфическими признаки, которыми являются: 1) наличие двух или более лиц; 2) устойчивость; 3) вооруженность; 4) цель – совершение нападений на граждан или организаций. Итак, количественный признак банды заключается в присутствии в ней двух или более лиц. При этом лица, признанные невменяемыми, не являются субъектами данного преступления. Не являются ими и лица, не достигшие возраста шестнадцати лет, они несут уголовную ответственность лишь за преступления, совершаемые бандой, за которые данная ответственность наступает с четырнадцати лет.

Остальные три признака банды являются качественными. Об устойчивости банды могут свидетельствовать стабильность ее состава и организационных структур, сплоченность ее членов, постоянство форм и методов деятельности.

Вооруженность банды проявляется в наличии у ее участников огнестрельного, холодного оружия, различных взрывных устройств, а также газового и пневматического оружия. Данный признак имеет место при наличии оружия хотя бы у одного из ее членов и осведомленности об этом других членов банды.

К числу *субъективных* признаков банды относится цель – нападение на граждан или организаций.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1, выражается в двух альтернативных действиях. Создание банды охватывает любые действия по подбору ее участников и приобретению оружия, результатом которых стало возникновение устойчивой вооруженной группы для на-

падения на граждан или организаций. Руководство бандой заключается в разработке ее преступных планов, распределении обязанностей между участниками, материальном и финансовом обеспечении.

Часть 2 устанавливает участие в банде, под которым понимается принятие в делах банды. Нападение, в свою очередь, выражается в применении физического и психического насилия к гражданам или организациям. При совершении бандой каких-либо преступлений действия ее участников подлежат квалификации по совокупности с соответствующими статьями, устанавливающими ответственность за совершение данных преступлений.

Организация преступного сообщества (преступной организации) или участие в нем (ней) (ст. 210 УК РФ).

Важнейшим в данной статье является понятие преступного сообщества (преступной) организации. Анализ положений ч. 4 ст. 35 и ст. 210 УК РФ позволяет выделить специфические черты, свойственные данному сообществу: 1) структурированность; 2) единое руководство деятельностью структурированной организованной группой или объединением организованных групп; 3) цель – совершение одного или нескольких тяжких или особо тяжких преступлений для получения прямо или косвенно финансовой или иной материальной выгоды. Структурированность означает наличие в сообществе подразделений, которые характеризуются стабильностью состава и согласовывают свои действия по совершению преступлений, распределяют функции между собой.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1, состоит из ряда альтернативных действий. Создание преступного сообщества предполагает его фактическое образование. Руководство преступным сообществом или входящими в него структурными подразделениями предполагает выполнение различных управленческих функции, например, распределение обязанностей между участниками, разработка планов преступной деятельности, организация

материально-технического обеспечения, принятие мер безопасности и т.п. Далее в тексте закона перечисляются отдельные формы руководства преступным сообществом: координация преступных действий, создание устойчивых связей между различными самостоятельно действующими организованными группами, разработка планов и условий для совершения преступлений такими группами, раздел сфер преступного влияния и преступных доходов между ними.

Участие в собрании организаторов, руководителей (лидеров) или иных представителей организованных групп предполагает фактическое присутствие лица при обсуждении каких-либо вопросов, связанных с преступной деятельностью организованных групп, как стратегических, так и отдельных, частных.

Часть 2 устанавливает участие в преступном сообществе, которое можно определить как вхождение в состав сообщества, непосредственное совершение преступлений, выполнение порученных сообществом обязанностей.

Статья закрепляет *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, добровольно прекратившее участие в преступном сообществе (преступной организации) или входящем в него (нее) структурном подразделении либо собрании организаторов, руководителей (лидеров) или иных представителей организованных групп и активно способствовавшее раскрытию или пресечению этих преступлений, 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).

Предметом преступления выступают: 1) судно воздушного транспорта; 2) судно водного транспорта; 3) железнодорожный подвижной состав. Воздушное судно определяется как летательный аппарат, поддерживаемый в атмосфере за счет взаимодействия с воздухом, отраженным от поверхности земли или воды. К таковым относятся: самолеты, вер-

толеты, дирижабли, воздушные шары и другие летальные устройства.

Судно – это самоходное или несамоходное плавучее сооружение, предназначенное для использования в целях судоходства, в том числе судно смешанного (река – море) плавания, паром, дноуглубительный и дноочистительный снаряды, плавучий кран и другие технические сооружения подобного рода. К суднам водного транспорта относятся морские, речные, озерные суда: теплоходы, корабли, катера, самоходные баржи, яхты, подводные лодки и т.д. Как правило, не относятся к предмету данного преступления маломерные водные суда: моторки, байдарки, гидроциклы, поскольку их угон не способен оказать негативного воздействия на сферу общественной безопасности. Неправомерное завладение ими может квалифицироваться по ст. 166 УК РФ.

Железнодорожный подвижной состав – это локомотивы, грузовые вагоны, пассажирские вагоны локомотивной тяги и мотор-вагонный подвижной состав, а также иной, предназначенный для обеспечения осуществления перевозок и функционирования инфраструктуры, железнодорожный подвижной состав.

Объективная сторона преступления включает два альтернативных действия: угон названных транспортных средств и их захват в целях угона.

Угон представляет собой противоправное, вопреки воле управляющего лица или законного обладателя, перемещение указанных транспортных средств в пространстве, изменение их местонахождения, маршрута следования. Захват выражается в противоправном насильственном завладении транспортом.

Субъективная сторона преступления характеризуется специальной целью захвата – угоном.

Массовые беспорядки (ст. 212 УК РФ).

Уникальность статьи заключается в том, что в ее частях сконцентрированы пять самостоятельных преступлений.

Объективная сторона преступления, описанного в ч. 1, выражается в двух альтернативных действиях. Организация массовых беспорядков заключается в организационных и подготовительных действиях, направленных на начало осуществления данных беспорядков: создание толпы, разработка плана действий их участников, их провокацию, материально-техническое обеспечение и т.п. При этом законодатель указывает обязательный признак сопряженности массовых беспорядков с насилием (как правило, физическим), погромами, поджогами, уничтожением имущества, с применением оружия, взрывных устройств, взрывчатых, отравляющих либо иных веществ и предметов, представляющих опасность для окружающих, с оказанием вооруженного сопротивления представителю власти. Подготовка лица для организации массовых беспорядков или участия в них может выражаться в проведении физических, психологических тренировок, обучении тактике противодействия правоохранительным органам, пресекающих беспорядки, обучении навыкам применения оружия или иных опасных предметов или средств.

Часть 1.1 устанавливает склонение, вербовку или иное вовлечение лица в совершение действий, указанных в ч. 1 данной статьи. Данные признаки объективной стороны были рассмотрены при характеристике преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 205.1 УК РФ.

В ч. 2 преступным признается участие в массовых беспорядках, которое предполагает совершение действий, указанных в ч. 1 ст. 212 УК РФ: погромы, поджоги, сопротивление представителю власти и др. Лица, находящиеся в местах массовых беспорядков, но не совершающие указанных действий, не подлежат ответственности за данное преступление.

Часть 3 содержит призывы к массовым беспорядкам или к участию в них, а равно призывы к насилию над гражданами, которые представляют собой обращения к неограниченному числу граждан на собраниях, митин-

гах, с использованием листовок, социальных сетей и иных интернет-ресурсов. Призывы к насилию над гражданами должны носить общий, неконкретизированный характер.

В ч. 4 закреплено прохождение лицом обучения. Его формами являются, в том числе приобретение знаний, практических умений и навыков в ходе занятий по физической и психологической подготовке, при изучении способов организации массовых беспорядков, правил обращения с оружием, взрывными устройствами, взрывчатыми, отравляющими, а также иными веществами и предметами, представляющими опасность для окружающих.

Статья содержит *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, совершившее преступление, предусмотренное ч. 4 настоящей статьи, освобождается от уголовной ответственности, если оно сообщило органам власти о прохождении обучения, заведомо для обучающегося проводимого в целях организации массовых беспорядков либо участия в них, способствовало раскрытию совершенного преступления или выявлению других лиц, прошедших такое обучение, осуществлявших, организовавших или финансировавших такое обучение, а также мест его проведения и если в его действиях не содержится иного состава преступления.

Пиратство (ст. 227 УК РФ).

Предметом преступления являются морское или речное судна. Морское судно – самоходное или несамоходное плавучее сооружение, используемое в целях торгового мореплавания. Речное судно – самоходное или несамоходное плавучее сооружение, используемое в целях торгового плавания по рекам.

Объективная сторона преступления характеризуется нападением на морское или речное судно. Нападение представляет собой внезапное явно выраженное применение насилия или угрозу его применения. Насилие при пиратстве может иметь самые различные проявления: от побоев до причинения вреда любой степени тяжести. Оно, как пра-

вило, совершается извне: с другого морского или речного суда, летательного аппарата.

Специфическим является место совершения данного посягательства: им может выступать открытое море, река, озеро, водохранилище.

Субъективная сторона преступления характеризуется специальной целью – завладением чужого имуществом.

§ 4. Преступления против общественного порядка

Неоднократное нарушение установленного порядка организации либо проведения собрания, митинга, демонстрации, шествия или пикетирования (ст. 212.1 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в неоднократном нарушении установленного порядка организации или проведения собрания, митинга, демонстрации, шествия или пикетирования, т.е. в активном поведении. Неоднократным нарушением порядка организации или проведения указанных мероприятий признается такое нарушение, если лицо ранее привлекалось к административной ответственности за совершение административных правонарушений, предусмотренных ст. 20.2 КоАП РФ, более двух раз в течение ста восьмидесяти дней. При этом в отношении лица не просто должны быть возбуждены дела об административном производстве, а на него должны быть наложены в итоге меры административной ответственности. Таким образом, анализируемый состав является составом с административной преюдицией.

Хулиганство (ст. 213 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в действиях, связанных с грубым нарушением общественного порядка, выражающее явное неуважение к обществу. При определении вопроса о грубости нарушения общественного порядка следует учитывать способ, время, место совершения хулиганских действий, их интенсивность, продолжитель-

ность и иные обстоятельства, например, срыв массовых мероприятий. Явное неуважение к обществу выражается в нарушении общепризнанных норм и правил поведения, которые являются очевидными для окружающих. Как правило, данные действия сочетаются с нецензурной бранью, непристойными жестами и т.п. Обычно, хулиганство совершается в общественных местах: парках, скверах, остановках общественного транспорта, стадионах и т.д. Однако известны случаи совершения хулиганства на лестничной площадке в жилом доме, коммунальной квартире.

Криминообразующими признаками хулиганства выступают: а) применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия; б) мотивы политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды, мотивы ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы; в) совершение на железнодорожном, морском, внутреннем водном или воздушном транспорте, а также любом транспорте общего пользования.

В случае если при хулиганстве происходит нанесение побоев или причинение вреда здоровью потерпевшего, повреждение или уничтожение чужого имущества, действия лица подлежат дополнительной квалификации по соответствующим статьям УК РФ.

Вандализм (ст. 214 УК РФ).

Предметом преступления являются здания, иные сооружения, имущество на общественном транспорте и в иных общественных местах. Кроме того, некоторые нормы предусматривают в качестве предмета специальные виды имущества (ст. 243, 244 УК РФ). Приоритет при квалификации имеют данные нормы.

Объективная сторона преступления состоит из двух альтернативных действий: Осквернение выражается в нанесении на здания, сооружения надписей, рисунков непристойного, циничного содержания, нарушающих эстетический вид указанных объектов. Нанесение надписей и рисунков, не нарушающих такой вид, не образует состав данного пре-

ступления. Порча имущества выражается в его повреждениях, разрушениях, уничтожении. При этом значение имеет объем повреждений или разрушений. Если он является незначительным, то состав преступления также отсутствует.

§ 5. Преступления, связанные с нарушением правил безопасности на опасных объектах и жизненно важных объектах, и при ведении опасных работ

Нарушение правил безопасности на объектах атомной энергетики (ст. 215 УК РФ).

Предметами преступления являются объекты атомной энергетики: ядерные установки – 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 мирных целях; другие содержащие ядерные материалы сооружения, комплексы, установки для производства, использования, переработки, транспортирования ядерного топлива и ядерных материалов; и др.

Объективная сторона преступления выражается в нарушении правил безопасности (в форме действия или бездействия). В законе приведено, когда это может произойти.

Размещение заключается в расположении объектов на определенной территории, которому предшествует планирование размещения. Проектирование означает первоначальные стадии подготовки к строительству: подготовка документов, проведение экспертиз и т.д. Строительство предполагает непосредственное возведение объектов, их капитальный ремонт, наладку оборудования, реконструкцию.

Эксплуатация представляет собой использование объектов атомной энергетики.

Уголовная ответственность наступает только при условии, если приведенное могло повлечь смерть человека или радиоактивное заражение окружающей среды.

Прекращение или ограничение подачи электрической энергии либо отключение от других источников жизнеобеспечения (ст. 215.1 УК РФ).

Предметом преступления выступают электрическая энергия и другие источники жизнеобеспечения (вода, газ, канализация).

Объективная сторона преступления состоит из нескольких незаконных альтернативных действий. Прекращение подачи означает полное (временное или постоянное) отключение от электросетей. Ограничение подачи электроэнергии выражается в уменьшении объема подаваемой энергии. Отключение потребителей от других источников жизнеобеспечения охватывает прекращение водо-, газо-, теплоснабжения.

В ч. 1 ст. 215.1 УК РФ установлены общественно опасные последствия в виде причинения крупного ущерба, сумма которого превышает 500 тыс. руб., причинение тяжкого вреда здоровью или иные тяжкие последствия (например, остановка крупных производств, причинение вреда окружающей среде, вывод из строя системы отопления и т.д.).

Субъект преступления – специальный. Им является должностное лицо, лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации.

Приведение в негодность объектов жизнеобеспечения (ст. 215.2 УК РФ).

Предметом преступления являются объекты жизнеобеспечения населения: энергетики (электростанции, подстанции, линии электропередач и др.), электросвязи (радиосвязи, телефонной и др.), жилищного хозяйства (лифты, водопроводы, канализация и др.), коммунального хозяйства (водопровод, общественный транспорт и др.), другие объекты жизнеобеспечения (больницы, предприятия и т.д.).

Объективная сторона преступления выражается в нескольких альтернативных действиях. Разрушение предполагает полное прекращение существования объекта или влечет невозможность его дальнейшей эксплуатации. Повреждение проявляется в приведении объекта в такое состояние, при котором он нуждается в восстановлении. Иной способ приведение в негодное для эксплуатации состояние может быть не связан с нарушением целостности объекта, но делает его недоступным для использования (засорение, загрязнение объекта и т.п.).

Субъективная сторона преступления характеризуется наличием специальных мотивов: корыстных или хулиганских побуждений.

Самовольное подключение к нефтепроводам, нефтепродуктопроводам и газопроводам либо приведение их в негодность (ст. 215.3 УК РФ).

Предметом преступления по ч. 1 являются нефтепроводы, нефтепродуктопроводы, газопроводы.

Объективную сторону преступления образует самовольное подключение к указанным предметам. Самовольное подключение происходит без получения соответствующего разрешения.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, подвергнутое административному наказанию за аналогичное деяние. Такое деяние предусмотрено в ст. 7.19 КоАП РФ.

Предметом преступления по ч. 4 выступают нефтепроводы, нефтепродуктопроводы, газопроводы, а также технологически связанные с ними объекты, сооружения, средства связи, автоматики, сигнализации.

Объективную сторону преступления составляют несколько альтернативных действий: разрушение, повреждение или приведение указанных предметов в негодное для эксплуатации состояние иным способом, характеристика которых была дана при анализе предыдущего состава. Ответственность наступает, если приведенные действия повлекли или могли повлечь нарушение их нормальной работы.

Субъективная сторона преступления характеризуется наличием специальных мотивов: корыстных или хулиганских побуждений. При отсутствии данных мотивов действия лица могут быть квалифицированы по ст. 267 УК РФ.

Незаконное проникновение на охраняемый объект (ст. 215.4 УК РФ).

Предмет преступления – охраняемые подземные или подводные объекты. При этом если соответствующий объект имеет охраняемую прилегающую надземную территорию или водную поверхность, где действует пропускной режим, то они тоже составляют предмет преступления.

Объективная сторона преступления характеризуется незаконными действиями. Проникновение – вторжение на охраняемый объект. Проникновение на зону охраняемого объекта при условии, что на ней не установлен специальный пропускной режим, само по себе не считается преступлением. Способы проникновения (обман, насилие, т.п.) не имеют значения.

Проникновение на указанные в настоящей статье объекты признается незаконным, если оно совершено в нарушение установленного законодательством РФ порядка, а совершенным неоднократно, – если совершено лицом, подвергнутым административному наказанию за аналогичное деяние, в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию.

Нарушение правил безопасности при ведении строительных или иных работ (ст. 216 УК РФ).

Потерпевшими от преступления являются как работники, участвующие в проведении тех или иных видов работ, так и посторонние лица, которые по каким-либо причинам оказались в зоне ведения названных работ.

Объективная сторона преступления выражается в нарушении правил безопасности строительных или иных работ. Нарушение может проявляться как в действии, так и бездействии. Статья является бланкетной, и при квали-

фикации необходимо ссылаться на конкретное правило (правила), которое было нарушено при проведении работ.

Строительные работы могут быть связаны с добычей полезных ископаемых, строительством и ремонтом подземных сооружений. Строительные работы производятся на поверхности и могут заключаться в возведении зданий, сооружений, ремонте различных объектов. Под иными работами понимаются опасные работы, нарушение правил которых способно вызвать серьезные вредные последствия, например, газоэлектросварочные, погрузочно-разгрузочные и др.

В качестве последствий названо причинение тяжкого вреда здоровью человека и крупный ущерб (более 500 тыс. руб.).

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, проводящее указанные работ, на которое возложены обязанности по соблюдению правил их проведения (руководители предприятий, главные инженеры, главные специалисты и т.д.).

Нарушение требований промышленной безопасности на опасных производственных объектов (ст. 217 УК РФ).

Потерпевшими, как и по предыдущему преступлению, могут быть как работники соответствующих объектов, так и посторонние лица, оказавшиеся на них.

Объективная сторона преступления выражается в нарушении конкретных требований промышленной безопасности на опасных объектах. Под опасными производственными объектами понимаются объекты, на которых: а) получаются, используются, перерабатываются, образуются, хранятся, транспортируются, уничтожаются вещества, способные образовывать взрывоопасные смеси с кислородом воздуха или друг с другом (горючие газы, легковоспламеняющиеся и горючие жидкости, пылеобразующие вещества), вещества, способные к самопроизвольному разложению с взрывом, за исключением объектов, предназначенных для осуществления розничной торговли бензином и дизельным топливом; б) получаются расплавы черных и цветных металлов и сплавы на основе этих расплавов (в технологических установках

с загрузкой шихты не менее 100 кг); в) используется оборудование, работающее под избыточным давлением более 0,07 МПа или при температуре нагрева воды более 115 °С; г) ведутся горные работы, связанные с разработкой месторождений, представляющих опасность в связи с возможным распространением газа и пыли, внезапным выбросом породы, угля и газа, а также в связи с горными ударами.

Нарушение может заключаться как в действии, уничтожаются взрывные вещества в твердом, газообразном или жидком виде, обладающие способностью к самопроизвольному взрыву. Уголовная ответственность наступает только при условии, если приведенное могло повлечь смерть человека, либо повлекло причинение крупного ущерба (более 500 тыс. руб.).

Субъект преступления – специальный, как и в ст. 216 УК РФ.

Нарушение требований обеспечения безопасности и антитеррористической защищенности объектов топливно-энергетического комплекса (ст. 218 УК РФ).

Предметом преступления являются объекты топливно-энергетического комплекса. К последним относятся: объекты электроэнергетики, нефтедобывающей, газовой, угольной, сланцевой и торфяной промышленности, а также объекты нефтепродуктообеспечения, теплоснабжения и газоснабжения. К охраняемым объектам комплекса относятся: здания, строения, сооружения, иные объекты, а также прилегающие к ним территории и акватории в пределах установленных границ.

Объективная сторона преступления выражается в нарушении требований обеспечения безопасности и антитеррористической защищенности данных объектов. Защита объекта антитеррористическая: совокупность мер, направленных на предотвращение возникновения преднамеренного противоправного уничтожения или нанесения ущерба объекту. Нарушение может проявляться как в действии, так и бездействии. В качестве последствий указаны: причине-

ние тяжкого вреда здоровью человека, причинение крупного ущерба (более 500 тыс. руб.).

Субъект преступления – специальный, как и в ст. 216 УК.

Заведомо ложное заключение экспертизы промышленной безопасности (ст. 217.2 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в даче ложного заключения о соответствии объекта требованиям промышленной безопасности. Промышленная безопасность опасных производственных объектов представляет собой состояние защищенности жизненно важных интересов личности и общества от аварий на опасных производственных объектах и последствий указанных аварий. Под ложным заключением экспертизы промышленной безопасности понимается заключение, подготовленное без проведения указанной экспертизы или после ее проведения, но явно противоречащее содержанию материалов, предоставленных эксперту, или фактическому состоянию технических устройств, применяемых на опасных производственных объектах, являвшихся объектами экспертизы промышленной безопасности.

Субъект преступления – специальный. Им является эксперт в области промышленной безопасности.

Нарушение требований пожарной безопасности (ст. 219 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в нарушении требований пожарной безопасности. Требованиями являются специальные условия социального и (или) технического характера, установленные в целях обеспечения пожарной безопасности федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также нормативными документами по пожарной безопасности.

Нарушение требований пожарной безопасности – невыполнение или ненадлежащее выполнение требований пожарной безопасности. Преступление может совершаться в форме как действия, так и бездействия. Необходимо

наступление последствий в виде тяжкого вреда здоровью человека.

При конкуренции со ст. 215, 216 и 217 УК РФ приоритет при квалификации имеют последние.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, на которое были возложены обязанности соблюдать требования пожарной безопасности.

§ 6. Преступления, связанные с нарушением правил обращения с общеопасными предметами, устройствами и веществами

Нарушение правил учета, хранения, перевозки и использования взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий (ст. 218 УК РФ).

Предметом преступления являются взрывчатые, легковоспламеняющиеся вещества и пиротехнические изделия. Взрывчатые вещества – это химические соединения или механические смеси веществ, способные к быстрому самораспространяющемуся химическому превращению, взрыву без доступа кислорода, воздуха (тротил, аммониты, порох, динамит и т.п.). К легковоспламеняющимся относятся горючие вещества, не являющиеся взрывчатыми, но способные к самовозгоранию под влиянием внешних факторов (бензин, азотная кислота, олифа и т.п.). Под пиротехническими изделиями понимаются предметы, снаряженные взрывчатыми и быстрогорящими веществами, предназначенные для подачи сигналов, имитации боя, иллюминации (петарды, дымовые шашки, ракеты и т.п.).

Объективная сторона преступления выражается в нарушении соответствующих правил, которое может проявляться как в действии, так и бездействии. При уголовно-правовой оценке деяний лица необходимо ссылаться на конкретные правила учета, хранения, перевозки, использования указанных веществ и изделий, нарушенные им.

В этой связи ст. 219 УК РФ является бланкетной. Ее содержание шире наименования, поскольку устанавливается ответственность также за незаконную пересылку названных веществ по почте или багажом

Для наступления уголовной ответственности требуется причинение тяжкого вреда здоровью человека или при наступлении его смерти.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, чья деятельность связана с оборотом рассматриваемых веществ и изделий.

Незаконное обращение с ядерными материалами или радиоактивными веществами (ст. 220 УК РФ).

Предметом преступления являются ядерные материалы и радиоактивные вещества. Ядерными материалами являются материалы, содержащие или способные воспроизвести делящиеся (расщепляющиеся) ядерные вещества (плутоний-238, уран-233 и другие изотопы трансурановых элементов). Радиоактивные вещества – это не относящиеся к ядерным материалам вещества, испускающие ионизирующее излучение (радий-226, цезий-137 и др.).

Объективная сторона преступления выражается в ряде незаконных (без соответствующего разрешения или лицензии) альтернативных действий в отношении указанных материалов и веществ. Приобретение – завладение любым способом, кроме хищения и вымогательства. Хранение – удержание при себе, в помещениях, тайниках. Использование предполагает их применение. Передача – это отчуждение любым способом (продажа, дарение, обмен и т.д.). Разрушение означает уничтожение, видоизменение, расщепление.

Хищение либо вымогательство ядерных материалов или радиоактивных веществ (ст. 221 УК РФ).

Предмет преступления идентичен предмету, указанному в ст. 220 УК РФ.

Объективная сторона преступления выражается в двух альтернативных действиях: хищении и вымогательстве. Хи-

щение может быть совершено в любой форме (ст. 148–162 УК РФ). Вымогательство ядерных материалов или радиоактивных веществ аналогично предусмотренному ст. 163 УК РФ.

Незаконные приобретение, передача, сбыт, хранение, перевозка или ношение оружия, его основных частей, боеприпасов (ст. 222 УК РФ).

Статья предусматривает два преступления (ч. 1 и 4).

Предметом преступления, предусмотренного ч. 1, являются: огнестрельное оружие, его основные части, боеприпасы (за исключением гражданского огнестрельного гладкоствольного длинноствольного оружия, его основных частей и патронов к нему, огнестрельного оружия ограниченного поражения, его основных частей и патронов к нему).

Огнестрельное оружие определяется как оружие, предназначенное для механического поражения цели на расстоянии метаемым снаряжением, получающим направленное движение за счет энергии порохового или иного заряда. К основным частям огнестрельного оружия относятся: ствол, затвор, барабан, рамка, ствольная коробка. Под боеприпасами понимаются предметы вооружения и метаемое снаряжение, предназначенные для поражения цели и содержащие разрывной, метательный, пиротехнический или вышибной заряды либо их сочетание.

Объективная сторона преступления включает в себя ряд альтернативных действий.

Приобретение указанных предметов заключается в их покупке, получении в дар, в уплате долга, в обмен на товары, вещи и т.п., а также в незаконном временном завладении без цели хищения.

Передача – это незаконное предоставление посторонним лицам для временного использования или хранения.

Сбыт выражается в безвозвратном (в отличие от незаконной передачи) отчуждении в собственность иных лиц в результате совершения сделки.

Хранение означает сокрытие в помещениях, тайниках, а также в иных местах, обеспечивающих их сохранность.

Под перевозкой понимается перемещение на любом виде транспорта, но не непосредственно при обвиняемом.

Ношение представляет собой нахождение в одежде или непосредственно на теле обвиняемого, переноска в сумке, портфеле и т.д.

Часть 4 устанавливает ответственность за незаконный сбыт гражданского огнестрельного гладкоствольного длинноствольного оружия (дульная энергия при выстреле из которого патронами травматического действия не превышает 150 Дж), огнестрельного оружия ограниченного поражения (короткоствольное и бесствольное оружие, предназначенные для механического поражения живой цели на расстоянии метаемым снаряжением патрона травматического действия, получающим направленное движение за счет энергии порохового или иного заряда, и не предназначенные для причинения смерти человеку), газового оружия (предназначенное для временного химического поражения живой цели путем применения слезоточивых или раздражающих веществ), холодного оружия (предназначенное для поражения цели при помощи мускульной силы человека при непосредственном контакте с объектом поражения), в том числе метательного оружия (предназначенное для поражения цели на расстоянии снарядом, получающим направленное движение при помощи мускульной силы человека или механического устройства).

Статья содержит *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, добровольно сдавшее предметы, указанные в настоящей статье, освобождается от уголовной ответственности по данной статье. Не может признаваться добровольной сдачей предметов, указанных в настоящей статье, а также в ст. 222.1, 223 и 223.1 настоящего Кодекса, их изъятие при задержании лица, а также при производстве следственных действий по их обнаружению и изъятию.

Незаконные приобретение, передача, сбыт, хранение, перевозка или ношение взрывчатых веществ или взрывных устройств (ст. 222.1 УК РФ).

Предметом преступления являются взрывчатые вещества и взрывные устройства. К взрывчатым веществам относятся химические соединения или механические смеси веществ, способные к быстрому самораспространяющемуся химическому превращению, взрыву без доступа кислорода воздуха (тротил, аммониты, порох, ракетное топливо и т.п.). Под взрывными устройствами понимаются промышленные или самодельные изделия, функционально объединяющие взрывчатое вещество и приспособление для инициирования взрыва (запал, взрыватель, детонатор и т.п.).

Объективная сторона преступления характеризуется рядом альтернативных действий: приобретение, передача, сбыт, хранение, перевозка, ношение, содержание которых было раскрыто при характеристике преступления, предусмотренного ст. 222 УК РФ.

Статья содержит *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, добровольно сдавшее предметы, указанные в настоящей статье, освобождается от уголовной ответственности по данной статье.

Незаконное изготовление оружия (ст. 223 УК РФ).

Предметом преступления выступают огнестрельное оружие, его основные части (за исключением огнестрельного оружия ограниченного поражения), боеприпасы. Их характеристика была дана при анализе ст. 222 УК РФ.

Объективная сторона преступления выражается в нескольких незаконных альтернативных действиях.

Под изготовлением понимается их создание, в том числе путем переделки каких-либо предметов.

Переделкой оружия признается изменение его тактико-технических характеристик и свойств, при котором сохраняются его поражающие свойства, в результате чего оно становится запрещенным к обороту.

Ремонт – это определенный процесс, который приводит к восстановлению поражающего свойства указанных предметов.

Часть 4 устанавливает незаконные изготовление, переделку или ремонт огнестрельного оружия ограниченного поражения, незаконное изготовление газового, холодного, метательного оружия, незаконные изготовление, переделку или снаряжение патронов к огнестрельному оружию ограниченного поражения либо газовому оружию.

Статья содержит *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, добровольно сдавшее предметы, указанные в настоящей статье, освобождается от уголовной ответственности по данной статье.

Незаконное изготовление взрывчатых веществ, незаконные изготовление, переделка или ремонт взрывных устройств (ст. 223.1 УК РФ).

Предметом преступления являются взрывчатые вещества и взрывные устройства, определение которых было дано при анализе ст. 222.1 УК РФ.

Объективная сторона преступления слагается из нескольких незаконных альтернативных действий: 1) изготовление взрывчатых веществ; 2) изготовление, переделка, ремонт взрывных устройств. Сущность аналогичных действий раскрыта при характеристике состава, закрепленного в ст. 223 УК.

Статья содержит *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, добровольно сдавшее предметы, указанные в настоящей статье, освобождается от уголовной ответственности по данной статье.

Небрежное хранение огнестрельного оружия (ст. 224 УК РФ).

Предметом преступления является огнестрельное оружие.

Объективная сторона преступления выражается в небрежном хранении огнестрельного оружия, т.е. хранении без соблюдения требований, обеспечивающих его сохранность и исключение доступа к нему посторонних лиц. Обязательным условием вменения ст. 224 УК РФ является такое

небрежное хранение огнестрельного оружия, которое создало условия для его использования другим лицом.

Субъект преступления – специальный. Им является собственник или законный владелец огнестрельного оружия. Лицо, небрежно хранившее огнестрельное оружие, находящееся у него незаконно, несет ответственность по ч. 1 ст. 222 УК.

Ненадлежащее исполнение обязанностей по охране оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. 225 УК РФ).

Статья предусматривает два преступления.

Предметом преступления по ч. 1 являются: огнестрельное оружие, боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства, определение которых приводилось выше.

Объективная сторона преступления заключается в ненадлежащем исполнении обязанностей по охране указанных предметов, что может быть выражено в полном бездействии лица либо смешанном бездействии, когда выполняется лишь часть необходимых мероприятий по охране. Последствиями являются хищение, уничтожение предметов либо наступление иных тяжких последствий.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, в обязанности которого входит охрана названных опасных предметов.

Предметом преступления по ч. 2 являются ядерное, химическое, другие виды оружия массового поражения, материалы или оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения.

Оружие массового поражения – ядерное, химическое, бактериологическое (биологическое) и токсинное оружие большой поражающей способности, применение которого вызывает массовые потери и (или) разрушения.

Объективная сторона преступления аналогична закрепленной в ч. 1 данной статьи. Только альтернативой тяжких последствий является угроза их наступления.

Хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. 226 УК РФ).

Статья предусматривает два преступления.

Предметом преступления по ч. 1 являются: огнестрельное оружие, комплектующие детали к нему, боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства. Под комплектующими деталями огнестрельного оружия следует понимать как основные части огнестрельного оружия, так и иные детали, конструктивно предназначенные для нормального функционирования конкретного образца огнестрельного оружия (станины, прицелы и т.п.). Характеристика иных предметов была дана применительно к анализу предыдущих статей.

Объективная сторона преступления аналогична объективной стороне преступления, предусмотренного ст. 221 УК РФ. Причем ответственность по ст. 226 УК РФ наступает за хищение либо вымогательство даже неисправного либо учебного оружия, если оно содержало пригодные для использования комплектующий детали или, если лицо имело цель привести его в пригодное состояние и совершило какие-либо действия по реализации этого намерения.

Частью 2 предусмотрено 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.

Контрабанда сильнодействующих, ядовитых, отравляющих, взрывчатых, радиоактивных веществ, радиационных источников, ядерных материалов, огнестрельного оружия или его основных частей, взрывных устройств, боеприпасов, оружия массового поражения, средств его доставки, иного вооружения, иной военной техники, а также материалов и оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, иного вооружения, иной военной техники, а равно стратегически важных товаров и ресурсов или культурных ценностей либо

особо ценных диких животных и водных биологических ресурсов (ст. 226.1 УК РФ).

Предметом преступления выступают сильнодействующие, ядовитые, отравляющие, взрывчатые, радиоактивные вещества, радиационные источники, ядерные материалы, огнестрельное оружие, его основные части (ствол, затвор, барабан, рамка, ствольная коробка), взрывные устройства, боеприпасы, оружие массового поражения, средства его доставки, иное вооружение, иная военная техника, а также материалы и оборудование, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, иного вооружения, иной военной техники, а равно стратегически важные товары и ресурсы или культурные ценности либо особо ценные дикие животные и водные биологические ресурсы, принадлежащие к видам, занесенным в Красную книгу РФ и (или) охраняемым международными договорами РФ, их части и дериваты (производные).

Объективная сторона преступления представляет собой незаконное перемещение через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС либо Государственную границу РФ с государствами – членами Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС предмета преступления. Это означает совершение действий по ввозу или вывозу указанных предметов любым способом, но не по установленным правилам. Наиболее типичными способами являются перемещение, помимо таможенного контроля, с сокрытием от таможенного контроля, с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации, недекларирование или недостоверное декларирование.

Перемещение отдельных предметов преступления должно происходить в крупном размере. Крупным размером стратегически важных товаров и ресурсов, как правило, признается их стоимость, превышающая 1 млн руб. Крупным размером культурных ценностей в настоящей статье признается их стоимость, превышающая 100 тыс. руб.

Местом совершения преступления выступает либо таможенная граница Таможенного союза, если эта граница контролируется компетентными органами РФ (т.е. фактически внешняя граница Таможенного союза с сопредельными государствами, не входящими в указанный союз, при условии, что она находится на территории РФ), либо Государственная граница РФ с государствами – членами Таможенного союза. В случае если предмет преступления перемещается через таможенную границу Таможенного союза, однако эта граница находится на территории государств – членов Таможенного союза, российский уголовный закон, как общее правило, не применяется (ст. 11 УК РФ).

§ 7. Квалифицирующие признаки преступлений против общественной безопасности

В главе 24 УК РФ немного статей, не предусматривающих квалифицирующие признаки. Их всего 4. Речь идет о ст. 205.3 (Прохождение обучения в целях осуществления террористической деятельности), 205.6 (Несообщение о преступлении), 212.1 (Неоднократное нарушение установленного порядка организации либо проведения собрания, митинга, демонстрации, шествия или пикетирования), 218 (Нарушение правил учета, хранения, перевозки и использования взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий).

Частота использования квалифицирующих признаков в других статьях рассматриваемой главы выглядит следующим образом:

– совершение преступления группой лиц по предварительному сговору – 14 раз (п. «а» ч. 2 ст. 205, п. «а» ч. 2 ст. 206, п. «а» ч. 2 ст. 211, ч. 2 ст. 213, ч. 2 ст. 214, п. «а» ч. 2 ст. 215.2, п. «а» ч. 4 ст. 215.3, п. «а» ч. 2 ст. 215.4, п. «а» ч. 2 ст. 221, ч. 2 ст. 222, ч. 2 ст. 221.1, ч. 2 ст. 223, ч. 2 ст. 223.1, п. «а» ч. 3 ст. 226 УК РФ);

– совершение преступления организованной группой – 13 раз (п. «а» ч. 2 ст. 205, ч. 3 ст. 206, ч. 3 ст. 211, ч. 2 ст. 213, п. «а» ч. 2 ст. 215.4, п. «а» ч. 3 ст. 221, ч. 3 ст. 222, ч. 2 ст. 221.1, ч. 3 ст. 223, ч. 3 ст. 223.1, п. «а» ч. 4 ст. 226, ч. 3 ст. 226.1, ч. 3 ст. 227);
– наступление смерти двух или более лиц – 10 раз (п. «б» ч. 3 ст. 205, ч. 4 ст. 206, ч. 3 ст. 215, ч. 3 ст. 216, ч. 3 ст. 217, ч. 3 ст. 217.1, ч. 3 ст. 217.2, ч. 3 ст. 219, ч. 3 ст. 220, ч. 2 ст. 224);
– наступление тяжких последствий – 7 раз (п. «в» ч. 2 ст. 205, ч. 3 ст. 206, ч. 4 ст. 207, ч. 3 ст. 211, ч. 5 ст. 215.3, ч. 2 ст. 220, ч. 3 ст. 227);
– наступление по неосторожности смерти человека – 7 раз (п. «б» ч. 2 ст. 205, ч. 2 ст. 215.1, ч. 3 ст. 215.2, ч. 2 ст. 216, ч. 2 ст. 217, ч. 2 ст. 217.1, ч. 2 ст. 219);
– совершение деяния лицом с использованием своего служебного положения – 7 раз (ч. 2 ст. 205.1, ч. 3 ст. 209, ч. 3 ст. 210, п. «в» ч. 2 ст. 215.2, п. «в» ч. 2 ст. 221, п. «в» ч. 3 ст. 226, п. «а» ч. 2 ст. 226.1);
– применение насилия опасного для жизни или здоровья или угрозы такого насилия 3 раза (п. «в» ч. 2 ст. 211, п. «б» ч. 3 ст. 221, п. «б» ч. 4 ст. 226);
– применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия – 3 раза (п. «г» ч. 2 ст. 206, п. «г» ч. 2 ст. 111, ч. 2 ст. 227);
– совершение деяния с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия – 2 раза (п. «г» ч. 2 ст. 221, п. «г» ч. 3 ст. 226);
– неосторожное причинение тяжкого вреда здоровью или смерти человека – 2 раза (ч. 2 ст. 215, ч. 2 ст. 217.2);
– деяния, совершенные в отношении магистральных трубопроводов – 2 раза (п. «б» ч. 2 и п. «а» ч. 4 ст. 215.3). Особенностью здесь является наличие одного и того же квалифицирующего признака в разных частях одной статьи. Магистральный трубопро-

вод – совокупность технологически взаимосвязанных объектов, обеспечивающих транспортировку нефти или нефтепродуктов, соответствующих требованиям законодательства Российской Федерации, от мест приема до мест сдачи или перевалки на другие виды транспорта.

Остальные виды квалифицирующих признаков встречаются в главе 24 УК РФ по одному разу:

- сопряженность с посягательством на объекты атомной энергии либо с использованием ядерных материалов, радиоактивных веществ или на источников радиоактивного излучения либо ядовитых, отравляющих токсичных, опасных химических или биологических веществ (п. «б» ч. 3 ст. 205 УК РФ);
- использование средств массовой информации либо электронных или информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети Интернет (ч. 2 ст. 205.2);
- применение насилия опасного для жизни или здоровья (п. «в» ч. 2 ст. 206);
- совершение деяния в отношении заведомо несовершеннолетнего (п. «д» ч. 2 ст. 206);
- совершение деяния в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (п. «е» ч. 2 ст. 206);
- совершение деяния в отношении двух или более лиц (п. «ж» ч. 2 ст. 206);
- совершение деяния из корыстных побуждений или по найму (п. «з» ч. 2 ст. 206);
- сообщение об акте терроризма в отношении объектов социальной инфраструктуры (ч. 2 ст. 207). Под объектами социальной инфраструктуры понимаются организации систем здравоохранения, образования, дошкольного воспитания, предприятия и организации, связанные с отдыхом, досугом, сферы услуг, пассажирского транспорта, спортивно-оздоровитель-

ные учреждения, система учреждений, оказывающих услуги правового и финансово-кредитного характера, а также иные объекты социальной инфраструктуры;
- крупный ущерб (ч. 2 ст. 207). Им признается ущерб, сумма которого превышает 1 млн руб.;
- совершение деяния лицом, занимающим высшее положение в преступной иерархии (ч. 4 ст. 210). Под таким лицом следует понимать авторитетного лидера криминальной среды, имеющего в своем подчинении преступные организации («воры в законе» и иные влиятельные лица в преступном мире);
- сопряженность с совершением террористического акта либо иным осуществлением террористической деятельности (ч. 4 ст. 211). В данном случае действия лица подлежат квалификации по совокупности ч. 4 ст. 211 УК РФ и соответствующих преступлений;
- сопротивление представителю власти либо иному лицу, исполняющему обязанности по охране общественного порядка или пресекающему нарушение общественного порядка (ч. 2 ст. 213);
- совершение деяния 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. 213);
- применение взрывчатых веществ или взрывных устройств (ч. 3 ст. 213). Также требуется совокупность соответствующих преступлений;
- деяние, повлекшее радиоактивное заражение окружающей среды (ч. 2 ст. 215);
- деяние, сопряженное с умышленным созданием угрозы распространения сведений, составляющих государственную тайну (п. «б» ч. 2 ст. 215.4);
- сопряженность с умышленным созданием угрозы распространения сведений, составляющих государственную тайну (п. «б» ч. 2 ст. 215.4). В случае если

лицо, проникая на указанный объект, планировало собрать сведения, составляющие государственную тайну для последующей передаче иностранному государству, международной либо иностранной организации или их представителям, которые осуществляют деятельность против безопасности РФ, но задуманное не было доведено до конца по независящим от лица обстоятельствам, то его действия подлежат квалификации как приготовление к государственной измене (ч. 1 ст. 30 и ст. 275). Дополнительной квалификации по п. «б» ч. 2 ст. 215.4 не требуется;

– применение насилия к лицу, осуществляющему таможенный или пограничный контроль (п. «б» ч. 2 ст. 226.1).

Глава 12
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЗДОРОВЬЯ НАСЕЛЕНИЯ И ОБЩЕСТВЕННОЙ НРАВСТВЕННОСТИ

§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против здоровья населения и общественной нравственности

Говоря о некой общности людей, здоровьем населения нужно считать его (населения) психофизическое состояние, которое обеспечивает определенный уровень биологического и социального благополучия общества.

Общественную нравственность в контексте уголовного закона можно понимать как совокупность морально-этических норм, которые сформировались в обществе и признаны им в качестве регулятора (и критерия оценки) поведения его членов.

Соответственно, ***преступления против здоровья населения и общественной нравственности – это предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния, которые способны снизить имеющийся уровень биологического и/или социального благополучия населения, а также те, которые противоречат сформированным в обществе морально-этическим нормам.***

В зависимости от объекта преступления, на охрану которого специально нацелена определенная часть норм данной главы УК РФ, все они могут быть разделены на две группы:

1) преступления против здоровья населения (ст. 228–239);

2) преступления против общественной нравственности (ст. 240–245).

Деяния, входящие в первую группу, подвергаются дальнейшему дроблению. Основанием выступает наличие или отсутствие связи (сопряженности) деяния с оборотом и потреблением определенных законодателем субстанций: наркотических средств и психотропных веществ вместе с некоторыми их источниками (растения, прекурсоры) и аналогами; сильнодействующих и ядовитых веществ; новых потенциально опасных веществ; а также некоторых «допинговых» субстанций. Тем самым выделяются:

1) преступления против здоровья населения, сопряженные с незаконным оборотом или потреблением отмеченных выше веществ (ст. 228–234.1 УК РФ);

2) преступления против здоровья населения, не сопряженные с незаконным оборотом или потреблением отмеченных выше веществ (ст. 235–239).

Преступления против общественной нравственности дифференцируются в зависимости от типа объекта (предмета), по поводу которого в обществе сформированы морально-этические нормы, нарушаемые деянием:

1) преступления, нарушающие нормы, которые регулируют публичное половое поведение членов общества (240–242.2 УК РФ);

2) преступления, нарушающие нормы, которые регулируют поведение членов общества в отношении культурных ценностей (ст. 243–243.3);

3) преступления, нарушающие нормы, которые регулируют поведение членов общества в отношении умерших и мест их захоронения (ст. 244);

4) преступления, нарушающие нормы, которые регулируют поведение членов общества в отношении животных (ст. 245).

Объектом преступлений, охватываемых главой 25 УК РФ, является совокупность интересов в сфере обеспечения здоровья населения и общественной нравственности.

Объективная сторона подавляющего большинства преступлений против здоровья населения и общественной нравственности выражается в совершении действий. Только некоторые – например, ст. 236, 237 УК РФ – могут совершаться путем как действий, так и бездействия.

В большинстве случаев для наступления уголовной ответственности за данные преступления достаточно совершения только деяния, так как множество составов главы 25 УК законодатель сконструировал по типу формальных. В то же время объективная сторона ряда преступлений включает наступление последствий. Так, к преступлениям с материальным составом относится, например, нарушение правил оборота наркотических средств или психотропных веществ (ст. 228.2 УК РФ), нарушение санитарно-эпидемиологических правил (ст. 236). Преступления с формальным составом оканчиваются совершением общественно опасных действий (бездействия). Для окончания преступлений с материальным составом необходимо наступление общественно опасных последствий.

Субъектом преступлений по общему правилу являются вменяемые физические лица, достигшие шестнадцати лет. В то же время ответственность по ст. 229 УК РФ может наступать с четырнадцатилетнего возраста, а по ст. 240.1 и 242.2 УК – только с восемнадцати лет. Субъекты ряда преступлений относятся к категории специальных (ст. 228.2, 230.1, 230.2, 233, 237 УК РФ).

Субъективная сторона преступлений против здоровья населения и общественной нравственности в подавляющем числе случаев включает вину лишь в виде прямого умысла. Речь идет прежде всего о формальных составах. В некото-

рых преступлениях – с материальным составом (ст. 243 УК РФ) – умысел может быть косвенным. Возможна наряду с умыслом и неосторожная форма вины (ст. 228.2), а в некоторых преступлениях – только неосторожная (ст. 235, 236).

В ряде составов в качестве обязательного признака выступает специальная цель (например, ст. 234, ст. 242, ст. 245 УК РФ) или мотив (ст. 245).

§ 2. Преступления против здоровья населения

*Предметами **первой подгруппы*** преступлений против здоровья населения (ст. 228–234.1 УК РФ) прежде всего являются:

1) наркотические средства. Ими являются вещества синтетического или естественного происхождения, препараты, 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 Единой конвенцией о наркотических средствах 1961 года (гашиш, героин, морфин, кокаин, опий и др.);

2) психотропные вещества. Ими являются 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 (амобарбитал, амфепрамон, кетамин и др.);

3) прекурсоры наркотических средств и психотропных веществ. Ими являются вещества, часто используемые при производстве, изготовлении, переработке наркотических средств и психотропных веществ, 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 ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ 1988 года;

4) растения (части растений), содержащие наркотические средства или психотропные вещества, либо прекурсоры наркотических средств и психотропных веществ. К ним относятся: голубой лотос, кат, кокаиновый куст, конопля, роза гавайская, эфедра и др.;

5) аналоги наркотических средств и психотропных веществ. Ими являются 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;

6) «допинговые» субстанции. Ими являются даназол, калустерон, метастерон, тестестерон и др.;

7) сильнодействующие и ядовитые вещества. Ии являются соответственно спорынья, хлороформ, цефедрин, а также змеиный яд, метиловый спирт, пчелиный яд очищенный и др.;

8) новые потенциально опасные вещества. Ими являются вещества синтетического или естественного происхождения, включенные в Реестр новых потенциально опасных психоактивных веществ, оборот которых в РФ запрещен.

Законодательная конструкция ряда статей рассматриваемой группы предполагает установление размеров (значительного, крупного, особо крупного) веществ, явившихся предметом преступления.

Нормы ст. 228.2 и 229.1 УК РФ подразумевают в качестве предмета преступления не только наркотические средства, психотропные вещества, прекурсоры или их растительные источники, но также инструменты и оборудование, используемые для изготовления наркотических средств или психо-

тропных веществ. К их числу относятся пресс-инструменты, используемые с оборудованием для прессования таблеток, аборудование для наполнения ампул, оборудование для запайки ампул, оборудование для прессования таблеток

Объективная сторона ряда преступлений (ст. 228, 228.1, 228.3, 228.4 УК РФ) рассматриваемой группы характеризуется следующими альтернативными действиями (при условии их незаконности): производство, изготовление, переработка, сбыт, приобретение, хранение, перевозка, пересылка.

Объективная сторона преступления, описываемого ст. 228.2 УК РФ, включает в себя: а) деяние (в форме действия или бездействия) – нарушение какого-либо из существующих правил законного оборота большинства предметов рассматриваемой группы; б) последствие в виде утраты этих предметов. Диспозиция данной нормы носит бланкетный характер. Для ее применения необходимо установить, какие именно правила, положения или установленный порядок работы были нарушены. Сами правила производства, изготовления, переработки, хранения, учета, отпуска, реализации, продажи, распределения, 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, а также правила культивирования растений, используемых для производства наркотических средств или психотропных веществ, определяются специальными нормативными правовыми актами, издаваемыми Правительством РФ, а также различными министерствами и ведомствами.

Объективная сторона преступлений, описываемых ст. 229 и 229.1 УК РФ, выражается в альтернативных действиях, которые сами по себе обладают общественной опасностью – это хищение, вымогательство, контрабанда. Данные признаки рассматривались в предыдущих главах. По

смыслу ст. 229 УК РФ ответственность за хищение отмеченных в ней предметов наступает и в случаях противоправного их изъятия у юридических или физических лиц, владеющих ими законно или незаконно, в том числе путем сбора растений либо их частей с земель сельскохозяйственных и иных предприятий, а также с земельных участков граждан, на которых незаконно выращиваются эти растения. Следует заметить, что в отличие от контрабанды (ст. 229.1 УК РФ) в перечне предметов хищения или вымогательства отсутствуют прекурсоры и аналоги наркотических средств и психотропных веществ, а также инструменты и оборудование, используемое для изготовления наркотических средств и психотропных веществ.

Объективная сторона преступлений, описываемых ст. 230 и 230.1 УК РФ, характеризуется склонением лица к определенному действию (потреблению или использованию). Склонение, о котором идет речь в ст. 230 УК РФ, может выражаться действиях (в том числе однократного характера), направленных на возбуждение желания потребления (уговоры, предложения, дача совета и т.п.), а также действиях, направленных на принуждение к потреблению (обман, психическое или физическое насилие, ограничение свободы и т.п.) веществ. В ст. 230.1 УК РФ под склонением понимаются любые действия, способствующие использованию субстанций и (или) запрещенных методов (в том числе путем обмана, уговоров, советов, указаний, предложений, предоставления информации или самих субстанций, предоставления средств применения запрещенных методов, устранения препятствий к использованию таких средств и методов). Как видно, способы ненасильственного склонения в данных нормах аналогичны. Основные составы ст. 230 и 230.1 УК РФ охватывают только ненасильственные способы склонения, т.е. возбуждающие желание.

Объективная сторона преступления ст. 230.2 УК РФ не конкретизирована и описывается широким понятием «использование».

Потерпевшим по ст. 230.1 и 230.2 УК РФ может быть только спортсмен (но при этом любой), а с*убъектом* преступления (специальным) – только тренер или специалист по спортивной медицине либо иной специалист в области физической культуры и спорта.

Деяние в ст. 231 УК РФ характеризуется как «культивирование». Под культивированием следует понимать деятельность, связанную с созданием специальных условий для посева и выращивания наркосодержащих растений, а также их посев и выращивание, совершенствование технологии выращивания, выведение новых сортов, повышение урожайности и устойчивости к неблагоприятным метеорологическим условиям. Посев растений – это сеяние семян или высадка рассады на любые субстраты, в том числе на «пустующие земли». Выращивание растений заключается в нацеленном на их развитие уходе за посевами и всходами путем обеспечения плодородности субстрата (рыхление, полив, удобрение и т.д.), поддержания климатических условий (освещенность, температура и влажность воздуха), борьбы с вредителями и сорняками.

Незаконность культивирования может заключаться в нарушении запрета культивирования определенного растения на территории РФ либо нарушении порядка «разрешенного» культивирования наркосодержащего растения.

Норма ст. 232 УК РФ предусматривает организацию либо содержание притона или систематическое предоставление помещения для потребления наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов.

Притон – это жилое (квартира, дом, дача) или нежилое (сарай, гараж, чердак, подвал) помещение, в котором осуществляется потребление (а, возможно, и изготовление для последующего потребления) наркотических средств или психотропных веществ или их аналогов лицами, не являющимися владельцами (пользователями) данного помещения.

Под организацией притона следует понимать подыскание, приобретение или наем жилого или нежилого поме-

щения, финансирование, ремонт, обустройство помещения различными приспособлениями и тому подобные действия, совершенные для последующего использования указанного помещения для потребления наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов несколькими лицами. Факт проживания виновного лица в таком помещении не влияет на квалификацию его действий. Использование уже имеющегося у виновного помещения (например, собственной квартиры) для наркопотребления является организацией притона, только если лицо осуществило действия по приспособлению такого помещения под притон.

Под содержанием притона следует понимать действия лица по обеспечению и поддержанию функционирования притона. Это может быть оплата расходов, связанных с существованием уже организованного притона либо эксплуатацией помещения (например, внесение арендной платы за его использование), регулирование посещаемости, обеспечение охраны, предоставление предметов (например, посуды) для потребления наркотиков, привлечение лиц для подготовки наркотиков к потреблению и т.п.

Под систематическим предоставлением помещения понимается предоставление помещений более двух раз. При этом виновное лицо не совершает действий, направленных на приспособление такого помещения под притон или содержание как притона.

Норма ст. 233 УК РФ предусматривает ответственность за незаконную выдачу либо подделку рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ.

Рецепт (один из *предметов* данного преступления) – это медицинский документ установленной формы, содержащий назначение лекарственного препарата для медицинского применения, выданный медицинским работником в целях отпуска лекарственного препарата или его изготовления и отпуска на бумажном носителе или (с согласия пациента или его законного представителя) в форме электронного до-

кумента, подписанного с использованием усиленной квалифицированной электронной подписи медицинского работника, либо документ установленной формы, содержащий назначение лекарственного препарата для ветеринарного применения, выданный ветеринарным работником в целях отпуска лекарственного препарата или его изготовления и отпуска на бумажном носителе.

К иным документам относятся те, которые являются основанием для выдачи (продажи) наркотических средств или психотропных веществ и других действий по их законному обороту (лицензия на определенный вид деятельности, связанной с оборотом наркотических средств или психотропных веществ, заявка медицинского учреждения на получение этих средств или веществ для использования в лечебной практике, выписка из истории болезни больного, товарно-транспортная накладная и т.п.).

Объективная сторона преступления, предусмотренного ст. 233 УК РФ, включает в себя два альтернативных действия: а) незаконную выдачу; б) подделку.

Под незаконной выдачей рецепта следует понимать его оформление и выдачу без соответствующих медицинских показаний. Ведомственные нормативные акты Министерства здравоохранения РФ строго регламентируют порядок оформления и выдачи документов, дающих право на получение наркотических средств и психотропных веществ. Несоблюдение его или нарушение также свидетельствуют о незаконности выдачи данных препаратов.

Подделка рецептов и иных документов может включать в себя, во-первых, внесение исправлений (даты, количества препарата, фамилии лица, которому он выписан и т.п.) в подлинный оформленный документ. Во-вторых, возможно внесение заведомо ложных сведений в подлинный неоформленный (или недооформленный) бланк документа. Наконец, в-третьих, – полная подделка и формы, и содержания документа, когда заведомо ложные сведения вносятся в поддельный документ.

Получение по поддельному рецепту или иному поддельному документу наркотических средств или психотропных веществ должно дополнительно квалифицироваться как незаконное приобретение этих средств или веществ.

Субъект преступления при выдаче рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств и психотропных веществ, – специальный. Он должен обладать законным правом выдачи рецептов или иных документов на получение лекарств.

Статьи 234 и 234.1 УК РФ регламентируют ответственность за незаконный оборот сильнодействующих, ядовитых и новых потенциально опасных психоактивных веществ. Данные *предметы* преступлений уже были рассмотрены в начале настоящего параграфа. Кроме того норма ст. 234 УК РФ предполагает в качестве предмета преступления также и оборудование для изготовления и переработки перечисленных веществ.

Оборудование для изготовления или переработки сильнодействующих и ядовитых веществ – это приспособленные для соответствующей цели приборы, аппараты, инструменты, установки, механизмы и т.п. Какого-либо нормативно утвержденного перечня такого оборудования (подобного перечню инструментов и оборудования, находящихся под специальным контролем и используемых для производства и изготовления наркотических средств и психотропных веществ) не существует.

Объективную сторону преступлений составляют различные по своему содержанию действия, содержание которых аналогично таковому для ст. 228, 228.1 УК РФ. Их незаконность определяется нарушением правовых норм, регламентирующих оборот соответствующих веществ.

К видам деятельности, на осуществление которых требуется лицензия, отнесены производство лекарственных средств и фармацевтическая деятельность, т.е. деятельность, включающая оптовую и розничную торговлю лекарственными средствами, изготовление лекарственных средств, в том

числе относящихся к сильнодействующим или ядовитым веществам. При этом какой-то специальной лицензии на сильнодействующие или ядовитые вещества не требуется, достаточно общей лицензии на право осуществления производства лекарственных средств или фармацевтическую деятельность. Кроме того, существует специальный порядок отпуска лекарственных средств, относящихся к сильнодействующим или ядовитым веществам, нарушение которого может образовывать состав преступления, предусмотренного ч. 1–3 ст. 234 УК РФ.

Сложнее обстоит дело с применением ст. 234 УК РФ в тех случаях, когда имеет место оборот сильнодействующих веществ, не относящихся к лекарственным средствам и пищевым продуктам и используемых как химические вещества в производственных и бытовых целях. Квалифицировать деяния с такими веществами по ч. 1–3 ст. 234 УК РФ как незаконные во многих случаях не представляется возможным в связи с тем, что на данный момент отсутствуют основные нормативные правовые акты, регламентирующие законный оборот таких сильнодействующих веществ.

В отношении ядовитых веществ, оказывающих отравляющее (токсическое) воздействие на организм человека, в судебной практике такие вопросы не возникают, так как яды наряду с наркотическими средствами и психотропными веществами включены в соответствующий перечень.

Кроме того, в ч. 4 ст. 234 УК РФ содержится самостоятельный состав преступления, *объективная сторона* которого может проявляться в деяниях (нарушении закрепленного в каком-либо нормативном акте правила), уже упоминавшихся в ст. 228.2, но при этом обязательно должно наступить последствие в виде хищения сильнодействующих или ядовитых веществ либо причинения иного существенного вреда.

Причинение иного существенного вреда вследствие нарушения правил производства, приобретения, хранения, учета, отпуска, перевозки или пересылки сильнодействую-

щих или ядовитых веществ может выражаться в длительном заболевании человека, загрязнении ядовитыми веществами окружающей среды, приостановке на длительный срок производственного процесса, возникновении пожара и т.п. Причинение по неосторожности смерти либо тяжкого вреда здоровью человека не охватывается составом ч. 4 ст. 234 УК РФ. В этих случаях действия виновного влекут ответственность по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 4 ст. 234 УК РФ и соответствующими частями ст. 109 или 118.

Незаконность оборота новых потенциально опасных психоактивных веществ (ст. 234.1 УК РФ) фактически определяется самим осуществлением действий, охватываемых понятием «оборот». Однако закон разрешает их использование в целях осуществления научной, учебной и экспертной деятельности некоторыми федеральными органами, службами и организациями, а также – при проведении оперативно-разыскных мероприятий органами, осуществляющими оперативно-разыскную деятельность.

Субъективная сторона в отношении ряда преступлений, перечисленных в ст. 234 и 234.1 УК РФ, предполагает наличие цели сбыта.

Норма ч. 4 ст. 234 УК РФ отличается специальным *субъектом* – лицом, на которое возложены обязанности по соблюдению правил оборота сильнодействующих или ядовитых веществ.

Применительно к ст. 228 и 228.3 УК РФ предусмотрены сходные *специальные виды освобождения от уголовной ответственности,* различающиеся лишь предметами преступления, но требующие, чтобы лицо совершило соответствующее преступление впервые, добровольно сдало предмет преступления и активно способствовало раскрытию или пресечению преступлений, изобличению лиц, их совершивших, обнаружению имущества, добытого преступным путем, освобождается. При этом добровольность исключается при задержании лица и при производстве следственных действий по обнаружению и изъятию соответствующих предметов.

Предметами ***второй подгруппы*** преступлений против здоровья населения (ст. 235–239 УК РФ) прежде всего являются:

1) лекарственные средства. Лекарственные средства – вещества или их комбинации, вступающие в контакт с организмом человека или животного, проникающие в органы, ткани организма человека или животного, применяемые для профилактики, диагностики, лечения заболевания, реабилитации, для сохранения, предотвращения или прерывания беременности и полученные из крови, плазмы крови, из органов, тканей организма человека или животного, растений, минералов методами синтеза или с применением биологических технологий. К лекарственным средствам относятся фармацевтические субстанции и лекарственные препараты;

2) медицинские изделия. Медицинскими изделиями являются любые инструменты, аппараты, приборы, оборудование, материалы и прочие изделия, применяемые в медицинских целях (вместе с другими принадлежностями, необходимыми для их применения, включая специальное программное обеспечение), и предназначенные производителем для профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации заболеваний, мониторинга состояния организма человека, проведения медицинских исследований, восстановления, замещения, изменения анатомической структуры или физиологических функций организма, предотвращения или прерывания беременности;

3) биологически активные добавки. Биологически активные добавки как природные (идентичные природным) биологически активные вещества предназначены для употребления одновременно с пищей или введения в состав пищевых продуктов. Цель их добавления – обогащение рациона отдельными пищевыми или биологически активными веществами и их комплексами.

Ответственность, предусмотренная ст. 235 УК РФ, касается двух видов деятельности – медицинской и фармацевтической.

Медицинская деятельность – профессиональная деятельность по оказанию медицинской помощи, проведению медицинских экспертиз, медицинских осмотров и медицинских освидетельствований, санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий и профессиональная деятельность, связанная с трансплантацией (пересадкой) органов и (или) тканей, обращением донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях.

Фармацевтическая деятельность – деятельность, включающая в себя оптовую торговлю лекарственными средствами, их хранение, перевозку и (или) розничную торговлю лекарственными препаратами, их отпуск, хранение, перевозку, изготовление лекарственных препаратов.

Незаконность данных видов деятельности обусловлена отсутствием действующей (на момент осуществления деятельности) лицензии, когда наличие таковой является обязательным.

Объективная сторона преступления, описываемого ст. 235.1 УК РФ, состоит в производстве уже охарактеризованных выше предметов (лекарственных средств или медицинских изделий). Признаки незаконности такого производства аналогичны таковым в отношении деятельности, запрещенной ст. 235 УК РФ.

Объективная сторона преступления, описываемого ст. 236 УК РФ, выражается в нарушении (в форме действия или бездействия) санитарно-эпидемиологических правил. Санитарно-эпидемиологические правила (санитарные правила, санитарные правила и нормы, санитарные нормы, гигиенические нормативы) – это положения нормативных правовых актов, устанавливающие санитарно-эпидемиологические требования (обязательные требования к обеспечению безопасности и (или) безвредности для человека факторов среды обитания, условий деятельности, несоблюдение которых создает угрозу жизни или здоровью человека, угрозу возникновения и распространения заболеваний).

Состав данного преступления включает в себя обязательное наступление последствий в виде массовых заболеваний или отравлений. Признак «массовости» является оценочным и в каждом случае устанавливается в зависимости от конкретных обстоятельств дела.

Статья 237 УК РФ регламентирует ответственность за сокрытие или искажение информации об обстоятельствах, угрожающих жизни или здоровью людей либо состоянию окружающей среды.

Предмет преступления – информация о явлениях, событиях или фактах. По смыслу данной нормы уголовно-правовое значение имеет только содержание информации, но не ее форма, источник и т.п.

Создание опасности в данном случае – это существенное и резкое повышение вероятности негативного изменения состояния здоровья (вплоть до наступления смерти) множества людей либо состояния окружающей среды. Данный признак является оценочным и его наличие зависит от конкретных обстоятельств произошедшего. Чаще всего, такого рода происшествие (явление, событие или факт) – это природный (естественный) или антропогенный (в частности – техногенный) процесс, который внезапно вышел за определенные рамки своей интенсивности, длительности или пространственной (в том числе территориальной) распространенности.

Как правило, под сокрытием понимается тот или иной вариант бездействия (умолчание, отказ от предоставления, недоведение или несвоевременное доведение информации). Искажение информации – это обычно действие по предоставлению информации, но неполной, недостоверной или фальсифицированной.

Субъект – специальный. Им является обязанное (обеспечивать информацией) лицо.

Нормы ст. 238 и 238.1 УК РФ регламентируют ответственность за появление или распространение на потребительском рынке не соответствующих определенным критериям (требованиям) безопасности товаров, работ или услуг.

Предметом преступления по ст. 238 УК РФ могут быть:

1) товар (продукция), которая не соответствует критериям, определяющим его как безопасный для жизни или здоровья людей;

2) официальный документ, удостоверяющий соответствие товара, работы или услуги критериям, определяющим их как безопасные. Ими являются декларация о соответствии и сертификат соответствия. Декларация о соответствии – документ, удостоверяющий соответствие выпускаемой в обращение продукции требованиям технических регламентов, а сертификат соответствия – документ, удостоверяющий соответствие объекта требованиям технических регламентов, документам по стандартизации или условиям договоров.

Объективная сторона преступления выражается в нескольких формах:

а) производство, хранение, перевозка, сбыт (трактовка этих деяний аналогична таковым в ст. 228 и 228.1 УК РФ);

б) выполнение работ или оказание услуг (т.е. осуществление определенных действий). Это могут быть ремонтные работы, изготовление конкретных предметов по заказу и т.п.;

в) неправомерная выдача или использование официального документа.

Неправомерная выдача официального документа (декларации соответствия, сертификата соответствия) означает его вручение (передачу) в нарушении установленного законом порядка (например, без проверки товаров, работ и услуг, подлежащих сертификации, при нарушении порядка сертификации или вопреки ее отрицательным результатам).

Использованием документа следует признавать непосредственное его применение в гражданско-правовом обороте в качестве средства, подтверждающего соответствие товаров, работ и услуг установленным требованиям безопасности. Неправомерность использования заключается в получении документа в обход действующего закона или тогда, когда он используется после того, как его действие было приостановлено или прекращено уполномоченными

органами. Подделка или подлог официального документа, удостоверяющего соответствие товара, продукции, работ или услуг, и последующее его использование, не охватываются нормой ст. 238 УК РФ.

При производстве, хранении и перевозке обязательным признаком *субъективной стороны* является цель сбыта (последующей передачи в собственность другим лицам) товаров или продукции.

Субъект преступления для случаев неправомерной выдачи документов, когда ответственности подлежит лицо, уполномоченное на выдачу официального документа, – специальный.

Предметами преступления, описываемого в ст. 238.1 УК РФ являются:

1) фальсифицированные лекарственные средства и медицинские изделия. Фальсифицированное лекарственное средство – лекарственное средство, сопровождаемое ложной информацией о его составе и (или) производителе;

2) недоброкачественные лекарственные средства и медицинские изделия. Недоброкачественное лекарственное средство – лекарственное средство, не соответствующее требованиям фармакопейной статьи либо в случае ее отсутствия требованиям нормативной документации или нормативного документа;

3) незарегистрированные лекарственные средства и медицинские изделия. Незарегистрированными лекарственными средствами являются препараты, не вошедшие в государственный реестр в РФ, пусть даже прошедшие клинические испытания и применяемые за рубежом;

4) фальсифицированные биологически активные добавки, содержащие не заявленные при государственной регистрации фармацевтические субстанции.

Понятия «лекарственное средство», «медицинское изделие», «биологически активная добавка» были определены в начале настоящего параграфа.

Объективная сторона преступления характеризуется совершением одного из перечисленных в диспозиции действий:

– производство или сбыт или ввоз на территорию РФ (в отношении фальсифицированных лекарственных средств, медицинских изделий, биологически активных добавок);
– сбыт или ввоз на территорию РФ (в отношении недоброкачественных лекарственных средств, медицинских изделий);
– незаконное производство или незаконный сбыт или незаконный ввоз на территорию РФ (в отношении незарегистрированных лекарственных средств и медицинских изделий).

Эти деяния должны быть совершены в крупном размере (на сумму свыше 100 тыс. руб.).

Субъективная сторона преступления обязательно включает цель сбыта при незаконном производстве или ввозе на территорию РФ незарегистрированных лекарственных средств либо медицинских изделий.

Норма ст. 239 УК РФ регламентирует ответственность за создание некоммерческой организации, посягающей на личность и права граждан.

Некоммерческой организацией является организация, не имеющая извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющая полученную прибыль между участниками.

Формами некоммерческих организаций являются общественные и религиозные организации (объединения) – добровольные объединения граждан, в установленном законом порядке объединившихся на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей.

Под иностранной некоммерческой неправительственной организацией понимается организация, не имеющая извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющая полученную прибыль между участниками, созданная за пределами территории РФ в соответствии с законодательством иностранного государства,

учредителями (участниками) которой не являются государственные органы. Иностранная некоммерческая неправительственная организация осуществляет свою деятельность на территории РФ через свои структурные подразделения – отделения, филиалы и представительства. Отделение иностранной некоммерческой неправительственной организации признается формой некоммерческой организации и подлежит государственной регистрации. Филиалы и представительства иностранных некоммерческих неправительственных организаций приобретают правоспособность на территории РФ со дня внесения в реестр филиалов и представительств международных организаций и иностранных некоммерческих неправительственных организаций сведений о соответствующем структурном подразделении.

Под некоммерческой организацией, выполняющей функции иностранного агента, понимается российская некоммерческая организация, которая получает денежные средства и иное имущество от иностранных государств, их государственных органов, международных и иностранных организаций, иностранных граждан, лиц без гражданства либо уполномоченных ими лиц и участвует в политической деятельности, осуществляемой на территории РФ.

Речь в ст. 239 УК РФ идет о любых формах некоммерческих организаций (в ч. 2), деятельность которых сопряжена с побуждением граждан к совершению противоправных деяний (в том числе – неисполнению гражданских обязанностей), а также – дополнительно – о некоммерческих организациях, имеющих форму религиозного или общественного объединения (в ч. 1), деятельность которых сопряжена с насилием над гражданами. Способы побуждения могут быть любые (запугивание, обман, обещание и др.). Характер насилия законодателем также не конкретизирован (т.е. он может быть и физическим, и психическим) и может выражаться, например, в ограничении в пище, отказе от соблюдения санитарно-гигиенических требований, в иных проявлениях самоистязания, в членовредительстве, самоубийстве и т.п. Максимальный

вред здоровью, который может быть причинен и не потребует дополнительной квалификации, — легкой и средней тяжести.

Деяние в преступлениях, охватываемых нормой ст. 239 УК РФ, выражается в:

- создании организации (объединения) или ее структурного подразделения;
- руководстве организацией (объединением) или ее структурным подразделением;
- участии в деятельности организации (объединения) или ее структурного подразделения;
- пропаганде создания, руководства или деятельности организации (объединения) или ее структурного подразделения.

Создание предполагает совершение любых действий, результатом которых стало образование такой организации. Руководство заключается в осуществлении управленческих функций в целях обеспечения деятельности организации (объединения) или ее структурного подразделения. Участие в деятельности выражается во вступлении в членство и выполнение функциональных обязанностей такого объединения (сбор средств, вербовка новых членов, распространение догматов религиозных учений, предоставление помещения для сбора и т.п.). Под пропагандой понимается деятельность по целенаправленному распространению информации о необходимости создания или существовании и деятельности организации (объединения) или ее структурного подразделения. Способы распространения такой информации могут быть различны.

§ 3. Преступления против общественной нравственности

Первая подгруппа преступлений против общественной нравственности посягает порядок полового поведения членов общества ***(ст. 240–242.2 УК РФ).***

Статья 240 УК РФ регламентирует ответственность за вовлечение в занятие проституцией или принуждение к про-

должению такого занятия. Под вовлечением понимается совершение действий, имеющих своей целью побудить определенное лицо к продаже своего тела другому лицу (лицам) для совершения любых действий сексуального характера, под принуждением – физическое или психическое воздействие на человека, желающего прекратить занятие проституцией, которое преследуют цель заставить его продолжать это занятие.

Способы вовлечения или принуждения могут быть любыми: шантаж, уговоры, требования, обещания, выплата вознаграждений, угроза уничтожения или повреждения имущества, обман и т.д. Кроме того, для вовлечения или принуждения могут использоваться существующие отношения зависимости лица или его критического положения. Следовательно, объективная сторона анализируемого преступления заключается в ряде действий.

Норма ст. 240.1 УК РФ предусматривает ответственность за получение сексуальных услуг несовершеннолетнего.

Потерпевший – лицо в возрасте от шестнадцати до восемнадцати лет (ответственность за аналогичные действия в отношении лица, не достигшего шестнадцати лет, наступает по нормам главы 18 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в половом сношении, мужеложстве, лесбиянстве или ином действии сексуального характера, обязательным условием совершения которого является денежное или любое другое вознаграждение несовершеннолетнего или третьего лица либо обещание вознаграждения несовершеннолетнему или третьему лицу.

Субъект преступления – лицо, достигшее восемнадцатилетнего возраста.

Статья 241 УК РФ регламентирует ответственность за организацию занятия проституцией.

Объективная сторона преступления может заключаться в:

а) деяниях, направленных на организацию занятия проституцией другими лицами. Деяния, направленные на организацию занятия проституцией, представляют собой ком-

плекс разнообразных действий. Они могут состоять в даче рекламы об оказании интимных услуг, деятельности по приему и распределению заявок от клиентов, получении от них денег, подборе помещений для занятия проституцией и т.п.;

б) содержании притонов для занятия проституцией. Притоном является помещение или иное сооружение (автофургон, палатка, лодка и т.п.), в котором лица вступают в половые контакты за вознаграждение. Содержание притона – это действия, связанные с обеспечением его функционирования (обеспечение охраны, легального прикрытия, внесение платы за помещение, денежные расчеты с клиентами и т.д.);

в) систематическом предоставлении помещений для занятия проституцией. Систематическое предоставление помещений для занятия проституцией состоит в возмездном или безвозмездном неоднократном (три и более раза) регулярном предоставлении квартир, комнат, дач, садовых домиков, гаражей, массажных кабинетов, саун и других жилых и нежилых помещений для сексуальных контактов.

Нормы ст. 242, 242.1 и 242.2 УК РФ охватывают деяния, связанные с изготовлением и оборотом порнографических материалов и предметов.

Порнографическими считаются материалы (на любых носителях информации) и предметы, содержащие описание или изображение (в том числе видео):

- полностью или частично обнаженных половых органов (за исключением случаев, когда такие материалы и предметы имеют историческую, художественную или культурную ценность либо предназначены для использования в научных или медицинских целях либо в образовательной деятельности в установленном федеральном законом порядке);
- полового сношения (или его имитацию) или иных действий сексуального характера.

Объективная сторона преступления ч. 1 и 2 ст. 242 УК РФ выражается в совершении любого из указанных альтернативных действий.

Незаконное изготовление – неправомерное создание порнографических материалов или предметов любым способом, а также копирование и распечатывание с различных носителей, проявление фото- и видеопленки, тиражирование уже изготовленного предмета или материала.

Незаконное перемещение через Государственную границу РФ представляет собой деятельность, обеспечивающую неправомерное пересечение порнографическими материалами или предметами Государственной границы РФ в любом направлении.

Распространение – это любая форма доведения предметов преступления до других лиц (передача, продажа, прокат или аренда, дарение, организация просмотра или выставок, сообщение содержания).

Публичная демонстрация представляет собой одну из форм распространения, которая заключается в организации просмотра несколькими лицами фильмов, фотоизображений, скульптур и т.п. (театральные программы, выставки и шоу).

Рекламирование – сообщение неопределенному кругу лиц информации о месте нахождения порнографических материалов или предметов, способах их приобретения или использования, направленная на привлечение внимания к этим объектам, формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

Субъективная сторона преступления при незаконном изготовлении или незаконном перемещении через Государственную границу РФ обязательно должна включать цель — распространение, публичная демонстрация или рекламирование таких предметов.

В ч. 2 ст. 242 УК РФ содержится самостоятельный состав преступления, в котором предусмотрена ответственность за распространение, публичную демонстрацию или рекламирование порнографии среди (т.е. в присутствии или в отношении) несовершеннолетних, а также за вовлечение несовершеннолетнего в оборот порнографической продукции.

Под вовлечением несовершеннолетнего в оборот порнографической продукции следует понимать совершение активных действий, имеющих своей целью побудить лицо, заведомо для виновного не достигшее восемнадцатилетнего возраста, к деятельности, связанной с изготовлением, перемещением через Государственную границу РФ, распространением, публичной демонстрацией и рекламированием порнографических материалов или предметов.

Субъект преступления – лицо, достигшее восемнадцатилетнего возраста.

Особенность норм ст. 242.1 и 242.2 УК РФ состоит в том, что описываемые в них преступления непосредственно касаются детской порнографии. При этом перечень деяний в ст. 242.1 отличается от ст. 242 УК РФ тем, что не содержит указания на незаконность изготовления и перемещения через госграницу РФ детской порнографии, а также включает в себя приобретение и хранение соответствующих материалов и предметов.

Приобретение – это получение во владение любым способом (хищение, покупка, присвоение найденного, получение в дар или в качестве оплаты за проделанную работу или оказанную услугу, безвозмездное и возмездное копирование файлов и др.).

Хранение – это фактическое нахождение материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних во владении лица (содержание их при себе или на любых носителях информации и т.п.).

Объективная сторона преступлений, охватываемых ст. 242.2 УК РФ, заключается уже в самом процессе фото-, кино- или видеосъемки несовершеннолетнего либо – в привлечении несовершеннолетнего в качестве исполнителя для участия в зрелищном (т.е. публичном) мероприятии порнографического характера. Под привлечением в данном случае понимается совершение действий, направленных на обеспечение (побуждение желания или организацию) участия несовершеннолетнего в вышеуказанном мероприятии.

Субъектом преступления может быть только лицо, достигшее восемнадцатилетнего возраста.

Субъективная сторона преступления при фото-, кино- или видеосъемке несовершеннолетнего в качестве обязательной включает цель — изготовление и (или) распространение данных материалов.

Вторая подгруппа преступлений против общественной нравственности посягает на культурные ценности ***(ст. 243–243.3 УК РФ).***

Предметами преступлений, предусмотренных ст. 243, 243.1 и 243.2 УК РФ, являются:

– объекты культурного наследия (памятники истории и культуры) народов России, включенные в единый государственный реестр объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов РФ, – это объекты недвижимого имущества (включая объекты археологического наследия) и иные объекты с исторически связанными с ними территориями, произведениями живописи, скульптуры, декоративно-прикладного искусства, объектами науки и техники и иными предметами материальной культуры, возникшими в результате исторических событий, представляющие собой ценность с точки зрения истории, археологии, архитектуры, градостроительства, искусства, науки и техники, эстетики, этнологии или антропологии, социальной культуры и являющиеся свидетельством эпох и цивилизаций, подлинными источниками информации о зарождении и развитии культуры;
– выявленные объекты культурного наследия – это объекты, обладающие признаками объектов культурного наследия, но не входящие в единый государственный реестр объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов РФ, в отношении которых региональным органом охраны объектов культурного наследия принято решение о включении их в перечень выявленных объектов культурного наследия.

Помимо выше названных в ст. 243 УК РФ указаны такие предметы как:

- природный комплекс – то есть комплекс функционально и естественно связанных между собой природных объектов, объединенных географическими и иными соответствующими признаками;
- объект, взятый под охрану государства (им может быть особо охраняемая природная территория, объект историко-культурного значения и др.);
- культурная ценность – движимый предмет материального мира независимо от времени его создания, имеющий историческое, художественное, научное или культурное значение.

Объективная сторона преступлений, охватываемых ст. 243 УК РФ, заключается в двух альтернативных последствиях: состоявшемся уничтожении или повреждении объекта. Статья 243.1 УК РФ предусматривает ответственность за повреждение в крупном размере или полное уничтожение объекта, но только вследствие нарушения требований их сохранения или использования. Повреждением в крупном размере признается причинение такого вреда, стоимость восстановительных работ для устранения которого превышает 500 тыс. руб.

Субъект описанного в ст. 243.1 УК преступления – специальный. Им является лицо, ответственное за сохранение или использование объектов культурного наследия.

Статьи 243.2 и 243.3 УК РФ регламентируют ответственность лиц, которые ведут работы, связанные с возможностью обнаружения археологических предметов и культурных ценностей.

Археологические предметы – это 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.

Культурные ценности являются также предметом преступлений, охватываемых ст. 243 УК РФ, и определение их понятия было приведено выше.

Содержание понятия предметов, имеющих особую культурную ценность, конкретизировалось ранее при рассмотрении хищений (ст. 164 УК РФ).

Культурный слой – слой земли (в том числе под водой), содержащий следы существования человека, время возникновения которых превышает 100 лет.

Объективная сторона преступлений, охватываемых ст. 243.2 УК РФ, заключается в проводимом без разрешения (открытого листа) поиске и (или) изъятии (то есть извлечении) археологических предметов из мест залегания, повлекших наступление последствий в виде повреждения или уничтожения культурного слоя.

Открытый лист – разрешение на проведение работ по выявлению и изучению объектов археологического наследия, которые выдаются Минкультуры России с учетом заключения Российской академии наук (РАН) о целесообразности проведения археологических полевых работ.

Объективная сторона преступлений, охватываемых ст. 243.3 УК РФ, имеет форму бездействия и заключается в уклонении от обязательной передачи государству обнаруженных при проведении работ культурных ценностей, если их стоимость превышает 100 тыс. руб., или предметов, имеющих особую культурную ценность.

Субъект преступления, описываемого в ст. 243.3 УК РФ, – специальный. Им является лицо, имеющее разрешение (открытый лист) на выполнение земляных, строительных, мелиоративных, хозяйственных или иных работ либо археологических полевых работ, и исполняющее соответствующие работы.

Третья подгруппа преступлений против общественной нравственности посягает нормальное поведение членов общества в отношении умерших и мест их захоронения ***(ст. 244 УК)***.

К *предметам* преступлений относятся:
- тела умерших;
- места захоронения – отведенные участки земли с сооружаемыми на них кладбищами для захоронения тел (останков) умерших, стенами скорби для захоронения урн с прахом умерших (пеплом после сожжения тел (останков) умерших), крематориями для предания тел (останков) умерших огню, а также иными зданиями и сооружениями, предназначенными для погребения умерших;
- надмогильные сооружения (например, могильный холм, крест, памятник, надгробие и т.п.);
- кладбищенские здания, предназначенные для церемоний в связи с погребением умерших или их поминовением (кладбищенская церковь, часовня, крематорий и проч.);
- скульптурные или архитектурные сооружения, посвященные борьбе с фашизмом или жертвам фашизма (в этой части п. «б» ч. 2 ст. 244 УК РФ содержит самостоятельный состав преступления, поскольку посвященное борьбе с фашизмом или жертвам фашизма сооружение может не быть надмогильным и находится вне места захоронения).

Объективная сторона преступления выражается в совершении любого из таких действий как: надругательство, осквернение, повреждение, уничтожение.

Надругательство над телом умершего является оценочным признаком и состоит в совершении безнравственных, оскверняющих действий в отношении тела (останков) умершего (причинение повреждений, похищение с тела умершего одежды, украшений и т.п.).

Осквернение – действия, направленные на оскорбление чувств близких умершему лиц, верующих и других граждан (аналогично вандализму – ст. 214 УК РФ).

Четвертая подгруппа преступлений против общественной нравственности посягает на обращения членов обще-

ства с животными. К этой подгруппе относятся деяния, заключающиеся в жестоком обращении с животными ***(ст. 245 УК РФ)***.

Предметом преступлений обычно являются млекопитающие. Однако закон не конкретизирует понятие животного для целей применения ст. 245 УК РФ, поэтому таковыми, вероятно, могут быть любые высшие позвоночные (амниоты), в том числе пресмыкающиеся и птицы.

Объективная сторона преступления может выражаться в жестоком действии или бездействии (например, оставление без пищи или воды на длительное время), повлекшем наступление последствия в виде гибели или увечья животного.

Уголовно наказуемо только такое жестокое обращение, которое совершено из хулиганских или корыстных побуждений, либо – преследует цель причинения боли или страданий животному.

§ 4. Квалифицирующие признаки преступлений против здоровья населения и общественной нравственности

Квалифицирующие признаки присущи почти всем преступлениям против здоровья населения и общественной нравственности. Они отсутствуют только у незаконной выдачи либо подделки рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ (ст. 233 УК РФ), получения сексуальных услуг несовершеннолетнего (ст. 240.1) и нарушения требований сохранения или использования объектов культурного наследия народов РФ (ст. 243.1).

Для большинства преступлений против здоровья населения и общественной нравственности предусмотрены квалифицирующие признаки их совершения преступной группой: группой лиц по предварительному сговору и организованной группой. Поскольку в главе 25 УК РФ квалифицирующий признак совершения преступлений группой

лиц отсутствует, содеянное при прочих равных условиях охватывается основным составом соответствующего преступления.

Квалифицирующими признаками преступлений против здоровья населения, которые сопряжены с незаконным оборотом или потреблением наркотических средств и психотропных веществ вместе с некоторыми их источниками (растения, прекурсоры) и аналогами, сильнодействующих и ядовитых веществ, новых потенциально опасных веществ, а также некоторых «допинговых» субстанций, являются размеры (значительный, крупный и особо крупный) соответствующего предмета преступления.

Отдельно в уголовном законе определяется крупный размер незаконного производства лекарственных средств и медицинских изделий (п. «б» ч. 2 ст. 235.1 УК РФ), которым признается их стоимость, превышающая 100 тыс. руб., а также крупный размер дохода от незаконного изготовления или оборота порнографии (п. «в» ч. 3 ст. 242 и п. «в» ч. 2 ст. 242.1), который составляет любую сумму, превышающую 50 тыс. руб.

Общими для сбыта наркотиков (п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ), а также для изготовления и оборота порнографии (п. «б» ч. 3 ст. 242, п. «г» ч. 2 ст. 242.1 и п. «г» ч. 2 ст. 242.2) являются квалифицирующие признаки их совершения с использованием средств массовой информации, электронных или информационно-телекоммуникационных сетей (включая сеть Интернет).

Общим для незаконного производства, сбыта, пересылки, контрабанды, хищения, вымогательства наркотиков и ряда связанных с ними предметов (п. «б» ч. 4 ст. 228, п. «б» ч. 2 ст. 228.4, п. «в» ч. 2 ст. 229, п. «б» ч. 2 ст. 229.1 УК РФ), а также для организации занятия проституцией (п. «а» ч. 2 ст. 241), незаконного поиска и уклонения от передачи государству имеющих культурную ценность предметов (п. «б» ч. 3 ст. 243.2, п. «а» ч. 2 ст. 243.3) является квалифицирующий признак их совершения лицом с использовани-

ем своего служебного положения. Причем для применения п. «б» ч. 2 ст. 229.1 или п. «а» ч. 2 ст. 243.3 УК РФ необходимо, чтобы для совершения преступного деяния свое служебное положение использовало должностное лицо.

Хищение, вымогательство, контрабанда наркотиков (и связанных с ними предметов); склонение к потреблению наркотиков и использованию допинга; вовлечение в занятие и организация занятия проституцией; а также надругательство над телами умерших или местами их захоронения содержат квалифицирующий признак в виде совершения преступления с применением насилия. Причем в большинстве соответствующих норм (за исключением п. «в» ч. 4 ст. 229.1 УК РФ) данный признак дополнен угрозой применения насилия, а в п. «в» ч. 2 ст. 230.1 (склонение спортсмена к использованию субстанций и (или) методов, запрещенных для использования в спорте) – еще и применением шантажа. Ответственность за насильственное хищение и вымогательство наркотиков дифференцирована в зависимости от вида насилия (опасного – п. «в» ч. 3 ст. 229 УК РФ – или не опасного – п. «г» ч. 2 ст. 229 – для жизни или здоровья).

Общим для склонения к потреблению наркотиков (п. «в» ч. 2 ст. 230 УК РФ) и использования несовершеннолетнего при изготовлении порнографии (п. «а» ч. 2 ст. 242.2) является квалифицирующий признак их совершения в отношении двух и более лиц. Его аналогом, по сути, является признак совершения жестокого обращения в отношении нескольких животных (п. «д» ч. 2 ст. 245 УК РФ).

Квалифицирующим обстоятельством для ряда преступлений против здоровья населения и общественной нравственности является детский возраст потерпевшего: несовершеннолетие – при незаконном производстве, сбыте и пересылке наркотиков (п. «в» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ), склонении к потреблению наркотиков и использованию допинга (п. «а» ч. 3 ст. 230 и п. «б» ч. 2 ст. 230.1), вовлечении в занятие проституцией (ч. 3 ст. 240); недостижение четырнадцати-

летия – при изготовлении и обороте детской порнографии (п. «а» ч. 2 ст. 242.1 и п. «в» ч. 2 ст. 242.2). Использование для занятия проституцией несовершеннолетних является квалифицирующим (п. «в» ч. 2 ст. 241 УК РФ), а лиц младше четырнадцати лет – особо квалифицирующим признаком (ч. 3 ст. 241 УК). Присутствие малолетнего – специфическое квалифицирующее обстоятельство жестокого обращения с животным (п. «б» ч. 2 ст. 245 УК РФ). Для оборота товаров, выполнения работ и оказания услуг, не отвечающих требованиям безопасности, квалифицирующим является признак недостижения шестилетнего возраста тех, для кого они предназначены (п. «б» ч. 2 ст. 238 УК РФ).

Смерть потерпевшего и иные тяжкие последствия являются общими квалифицирующими признаками для склонения к потреблению наркотиков (п. «б» ч. 3 ст. 230 УК РФ), а также для склонения к использованию или фактического использования допинга (ч. 3 ст. 230.1 и ч. 2 ст. 230.2). Общими для незаконного оборота новых потенциально опасных психоактивных веществ, для оборота продукции и выполнения работ (оказания услуг), не отвечающих требованиям безопасности, а также – для оборота фальсифицированных биологически активных добавок, фальсифицированных, недоброкачественных и незарегистрированных лекарств и медицинских изделий являются квалифицирующие обстоятельства в виде причинения тяжкого вреда здоровью или смерти человека. Причем смерть при незаконном обороте новых потенциально опасных психоактивных веществ выступает в роли особо квалифицирующего признака (ч. 3 ст. 235 УК РФ). Особо квалифицирующим признаком в отношении оборота продукции и выполнения работ (оказания услуг), не отвечающих требованиям безопасности (ч. 3 ст. 238 УК РФ), и в отношении оборота фальсифицированных биологически активных добавок, фальсифицированных, недоброкачественных и незарегистрированных лекарств и медицинских изделий (ч. 3 ст. 238.1) является последствие в виде смерти двух или более лиц. Для незаконной

медицинской и фармацевтической деятельности (ч. 2 ст. 235 УК РФ), а также для нарушения санитарно-эпидемиологических правил (ч. 2 ст. 236) смерть человека является единственным квалифицирующим обстоятельством.

Общим для нарушения правил оборота наркотиков или психотропных веществ (ч. 2 ст. 228.2 УК РФ) и сокрытия информации об опасных для жизни или здоровья людей обстоятельствах (ч. 2 ст. 237) является квалифицирующий признак причинения вреда здоровью человека или наступления иных тяжких последствий. Степень тяжести причиненного здоровью вреда законодателем не конкретизирована, поэтому она не влияет на квалификацию таких преступлений.

Некоторые преступления против здоровья населения и общественной нравственности имеют специфические (для данного рода преступлений) признаки: корыстные побуждения виновного – для нарушения правил оборота наркотиков или психотропных веществ (ч. 2 ст. 228.2 УК РФ); совершение деяния лицом, занимающим государственную должность РФ или государственную должность субъекта РФ, а равно главой органа местного самоуправления – для сокрытия информации об опасных для жизни или здоровья людей обстоятельствах (ч. 2 ст. 237); совершение деяния с перемещением потерпевшего через Государственную границу РФ или с незаконным удержанием его за границей – для вовлечения в занятие проституцией (п. «б» ч. 2 ст. 240); совершение деяния по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы, а также осквернение мест захоронения участников борьбы с фашизмом – для надругательства над телами умерших и (или) местами их захоронения (п. «б» ч. 2 ст. 244).

Специфическим только для сбыта и лишь таких предметов, как наркотические средства, психотропные вещества, аналоги наркотических средств и психотропных веществ, является квалифицирующий признак совершения этого

преступления в следственном изоляторе, исправительном учреждении, административном здании, сооружении административного назначения, образовательной организации, на объектах спорта, железнодорожного, воздушного, морского, внутреннего водного транспорта или метрополитена, на территории воинской части, в общественном транспорте либо помещениях, используемых для развлечений или досуга (п. «а» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ). Данный перечень, по сути, охватывает объекты социальной инфраструктуры и места, при нахождении в которых к поведению лиц предъявляются повышенные (дополнительные, более строгие) требования.

Квалифицированным признаком за счет выделения специфических предметов преступления считается уничтожение или повреждение:

- особо ценных объектов культурного наследия народов РФ;
- объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов РФ, включенных в Список всемирного наследия;
- историко-культурных заповедников;
- музеев-заповедников;
- объектов археологического наследия (выявленных или включенных в единый государственный реестр объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов РФ).

Особо ценные объекты культурного наследия народов РФ – расположенные на территории РФ историко-культурные и природные комплексы, архитектурные ансамбли и сооружения, предприятия, организации и учреждения культуры, а также другие объекты, представляющие собой материальные, интеллектуальные и художественные ценности эталонного или уникального характера с точки зрения истории, археологии, культуры, архитектуры, науки и искусства.

Объекты культурного наследия (памятники истории и культуры) народов РФ, включенные в Список всемирно-

го наследия – объекты культурного наследия, отнесенные к объектам всемирного культурного и природного наследия ЮНЕСКО.

Историко-культурный заповедник – достопримечательное место, представляющее собой выдающийся целостный историко-культурный и природный комплекс, нуждающийся в особом режиме содержания.

Музей-заповедник – музей, которому в установленном порядке предоставлены земельные участки с расположенными на них достопримечательными местами, отнесенными к историко-культурным заповедникам, или ансамблями.

Объекты археологического наследия, включенные в единый государственный реестр объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов РФ, – частично или полностью скрытые в земле или под водой следы существования человека в прошлых эпохах (включая все связанные с такими следами археологические предметы и культурные слои), основным или одним из основных источников информации о которых являются археологические раскопки или находки. Объектами археологического наследия являются, в том числе городища, курганы, грунтовые могильники, древние погребения, селища, стоянки, каменные изваяния, стелы, наскальные изображения, остатки древних укреплений, производств, каналов, судов, дорог, места совершения древних религиозных обрядов, отнесенные к объектам археологического наследия культурные слои.

Выявленные объекты археологического наследия – это объекты археологического наследия, не входящие в перечень выявленных объектов культурного наследия и единый государственный реестр, которые считаются выявленными объектами культурного наследия со дня их обнаружения лицом, получившим разрешение (открытый лист) на проведение работ по выявлению и изучению объектов археологического наследия.

Специфическими для незаконного поиска и изъятия археологических предметов является квалифицирующий

признак совершения преступления в границах территории объекта культурного наследия, включенного в единый государственный реестр объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов РФ, или выявленного объекта культурного наследия (ч. 2 ст. 243.2 УК РФ), и особо квалифицирующий – использование специальных технических средств поиска и (или) землеройных машин (п. «а» ч. 3 ст. 243.2). Под специальными техническими средствами поиска понимаются металлоискатели, радары, магнитные приборы и другие технические средства, позволяющие определить наличие археологических предметов в месте залегания.

Применение садистских методов выступает в роли квалифицирующего обстоятельства только при жестоком обращении с животным (п. «в» ч. 2 ст. 245 УК РФ). Это такие методы обращения, которые причиняют особо сильные страдания (мучения) или боль (аналог признака особой жестокости).

Глава 13
ЭКОЛОГИЧЕСКИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика экологических преступлений

Экологическое преступление – это предусмотренное уголовным законом общественно опасное деяние, посягающее на сохранение благоприятной природной среды, рациональное использование ее ресурсов.

Экологических преступления делятся на две группы:

1) посягательства на окружающую среду в целом (общие экологические преступления) (ст. 246–249 УК РФ);

2) посягательства на конкретно определенный в законе элемент окружающей среды (специальные экологические преступления) (ст. 250–262).

Основным объектом преступлений являются 1) сохранность благоприятной среды; 2) рациональное использование природных ресурсов. В качестве *дополнительного* объекта в некоторых преступлениях выступают жизнь или здоровья человека.

Отличительным признаком экологических преступлений выступает особый *предмет*, который рассматривается в широком (природная среда в целом) и узком (компоненты природной среды – земля, ее недра, атмосфера, воздух, внутренние воды и воды открытого моря, растительность

и т.д.) значениях. В нормах об экологических преступлениях общего характера (например, ст. 246 УК РФ) предмет в законе не конкретизируется.

С *объективной стороны* преступления в общей форме выражаются в нарушении путем действия или бездействия общеобязательных правил природопользования и охраны окружающей среды. Подавляющее большинство норм, устанавливающих ответственность за рассматриваемые деяния, относится к бланкетным.

Составы рассматриваемых преступлений, как правило, включают общественно опасные последствия (ст. 246, 249 УК РФ и др.). Они – материальные и завершены в момент наступления последствий. Некоторые деяния признаются преступными независимо от последствий (ст. 252, 253 УК РФ и др.). Они – формальные и завершены в момент совершения общественно опасных действий. Статьи 256 и 258 УК РФ содержат разновидности преступлений как с материальным (в случае причинения преступлением крупного ущерба), так и с формальным составами.

Субъектом экологических преступлений по общему правилу являются физические, вменяемые лица, достигшие шестнадцатилетнего возраста. В некоторых составах предусмотрен специальный субъект – лицо, использующее служебное положение (ч. 3 ст. 256, ч. 2 ст. 258 и п. «в» ч. 2 ст. 260 УК РФ) – должностные лица, обладающие признаками, предусмотренными п. 1 примечания к ст. 285, государственные или муниципальные служащие, не являющиеся должностными лицами, а также лица, отвечающие требованиям, предусмотренным п. 1 примечания к ст. 201. В связи с тем, что ч. 3 ст. 256, ч. 2 ст. 258 и п. «в» ч. 2 ст. 260 УК РФ особо предусмотрена ответственность за деяния, совершенные лицом с использованием своего служебного положения, содеянное не требует дополнительной квалификации по соответствующим частям ст. 201 или 285, 286.

С *субъективной стороны* ряд преступлений характеризуется умышленной виной (ст. ст. 256, 258 УК РФ и др.), дру-

гие – как умышленно, так и по неосторожности, третьи – только по неосторожности. Преступления с формальным составом могут быть совершены лишь с прямым умыслом. Преступления с формальным составом допускают и косвенный умысел.

Если в диспозиции соответствующей статьи главы 26 УК РФ форма вины не конкретизирована, то соответствующее экологическое преступление может быть совершено умышленно или по неосторожности при условии, если об этом свидетельствуют содержание деяния, способы его совершения и иные признаки объективной стороны состава экологического преступления. Например, преступления, предусмотренные ст. 246, ч. 2 ст. 247, ч. 1 ст. 248, ч. ч. 1 и 2 ст. 250 УК РФ, могут быть совершены как умышленно, так и по неосторожности, тогда как преступления, предусмотренные ч. 3 ст. 247, ч. 2 ст. 248, ч. 3 ст. 250, совершаются только по неосторожности.

§ 2. Общие экологические преступления

Нарушение правил охраны окружающей среды при производстве работ (ст. 246 УК РФ).

Объективная сторона преступления включает нарушение правил охраны окружающей среды при проектировании, размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию и эксплуатации промышленных, сельскохозяйственных, научных и иных объектов лицами, ответственными за соблюдение этих правил, если это повлекло существенное изменение радиоактивного фона, причинение вреда здоровью человека, массовую гибель животных либо иные тяжкие последствия.

К иным объектам следует относить, например, жилые дома, объекты здравоохранения, культуры, торговли, общественного питания, образовательные объекты, объекты инженерной и транспортной инфраструктуры, военные, рекреационные и др.

Изменение радиоактивного фона будет признаваться существенным, если оно в соответствии с современными

нормативными правовыми требованиями оценивается как причиняющее вред здоровью человека или создающее реальную угрозу такого причинения, привело либо могло привести к радиоактивному загрязнению окружающей среды.

Причинение вреда здоровью человека выражается в причинении вреда любой степени тяжести одному или нескольким лицам. Массовая гибель животных предполагает одновременную гибель большого числа животных одного или нескольких видов на определенной территории или акватории, при которой уровень смертности превышает среднестатистический в три или более раза.

Под иными тяжкими последствиями следует понимать, в частности, такое ухудшение качества окружающей среды и ее компонентов, устранение которого требует длительного времени и больших финансовых затрат (например, массовые заболевания или гибель объектов животного мира, в том числе рыбы и других водных биологических ресурсов; уничтожение условий для их обитания и воспроизводства (потеря мест нагула, нереста и зимовальных ям, нарушение путей миграции, уничтожение кормовой базы); уничтожение объектов растительного мира, повлекшее существенное сокращение численности (биомассы) указанных объектов; деградация земель).

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, ответственное за соблюдение правил охраны окружающей среды.

Нарушение правил обращения экологически опасных веществ и отходов (ст. 247 УК РФ).

Предметом преступления являются только такие вещества и отходы, которые относятся к радиоактивным, бактериологическим или химическим.

Объективная сторона преступления включает производство запрещенных видов опасных отходов, транспортировка, хранение, захоронение, использование или иное обращение радиоактивных, бактериологических, химических веществ и отходов с нарушением установленных правил,

если эти деяния создали угрозу причинения существенного вреда здоровью человека или окружающей среде

Производство – это действия промышленного характера, целенаправленно осуществляемые в рамках избранного технологического процесса таким образом, что приводят к появлению запрещенных видов опасных отходов в качестве основного или побочного продукта, которые не уничтожаются и не обезвреживаются. Транспортировка – перемещение с мест производства, сбора, складирования, хранения к месту переработки, захоронения или уничтожения. Хранение – помещение отходов в накопители с целью последующего повторного использования либо извлечения для захоронения. Захоронение – постоянное размещение в специально оборудованных местах, контейнерах. Использование предполагает пользование (эксплуатацию их свойств) любыми предприятиями, учреждениями, организациями независимо от форм собственности и подчинения, а также отдельными гражданами. Иное обращение с опасными веществами и отходами охватывает их обезвреживание, утилизацию, складирование и сбор.

Нарушение указанных правил должно создать угрозу причинения существенного вреда здоровью человека или окружающей среде. Создание угрозы причинения существенного вреда здоровью человека или окружающей среде означает возникновение такой ситуации, которая повлекла бы предусмотренные законом вредные последствия, если бы они не были предотвращены вовремя принятыми мерами или иными обстоятельствами, не зависящими от воли лица, нарушившего правила обращения с экологически опасными веществами и отходами. Такая угроза предполагает наличие конкретной опасности реального причинения существенного вреда здоровью человека или окружающей среде.

Существенный вред здоровью человека выражается в тяжком или средней тяжести вреде здоровью хотя бы одного лица, а существенный вред окружающей среде – в ее загрязнении, отравлении или заражении, изменении радио-

активного фона до величин, представляющих опасность для здоровья или жизни человека, и т.п.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, на которое возложена обязанность по соблюдению правил обращения экологически опасных веществ и отходов.

Нарушение правил безопасности при обращении с микробиологическими либо другими биологическими агентами или токсинами (ст. 248 УК РФ).

Объективная сторона преступления включает нарушение правил безопасности при обращении с микробиологическими либо другими биологическими агентами или токсинами, если это повлекло причинение вреда здоровью, распространения эпидемии, эпизоотии либо наступления иных тяжких последствий.

Под эпидемией следует понимать инфекционные заболевания человека, характеризующиеся тяжелым течением, высоким уровнем смертности и инвалидности, быстрым распространением среди населения. Эпизоотия – одновременное прогрессирующее во времени и пространстве в пределах определенного региона распространение инфекционной болезни среди большого числа одного или многих видов сельскохозяйственных животных, значительно превышающее обычно регистрируемый на данной территории уровень заболеваемости.

Иные тяжкие последствия могут охватывать вред, связанный с проведением дорогостоящих дезинфекционных работ, уничтожением зараженного имущества или возникших очагов заболевания, переселением населения и т.д. К иным тяжким последствиям можно отнести, например, необходимость эвакуации людей, «закрытие» населенных пунктов, уничтожение продукции сельского хозяйства, распространение эпифитотии – инфекционного заболевания растений, гибель лесных массивов, урожая сельскохозяйственных культур и т.п.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, на которое возложена обязанность по соблюдению

правил безопасности при обращении с микробиологическими либо другими биологическими агентами или токсинами.

Нарушение ветеринарных правил и правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений (ст. 249 УК РФ).

Объективная сторона преступления включает нарушение ветеринарных правил, повлекшее распространение эпизоотий или иные тяжкие последствия. К иным тяжким последствиям относятся падеж большого числа животных, инфицирование хотя бы одного человека болезнью, являющейся общей как для людей, так и для животных, и т.д.).

Под ветеринарными понимаются правила, установленные в целях борьбы с эпизоотиями, заразными и массовыми незаразными болезнями животных, а также правила проведения ветеринарно-санитарных, лечебных, ветеринарно-профилактических мероприятий, ликвидации очагов заболевания и карантинные правила.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, на которое возложена обязанность соблюдать ветеринарные правила.

§ 3. Специальные экологические преступления

Загрязнение вод (ст. 250 УК РФ).

Предметом преступления являются поверхностные или подземные воды, источники питьевого водоснабжения.

Объективная сторона преступления включает: а) загрязнение; б) засорение; в) истощение поверхностных или подземных вод или источников питьевого водоснабжения; г) иное изменение их природных свойств, если эти деяния повлекли причинение существенного вреда животному или растительному миру, рыбным запасам, лесному или сельскому хозяйству.

Под загрязнением понимается сброс или поступление иным способом в водные объекты, а также образование в них вредных веществ, которые ухудшают качество поверхностных и подземных вод. Засорение – это сброс или

поступление иным образом в водные объекты использованных предметов или взвешенных частиц. Истощение означает устойчивое сокращение запасов поверхностных и подземных вод. Иным изменением является существенное изменение их биологического разнообразия либо ухудшение первоначального физического, химического или биологического состава. Все эти деяния ограничивают использование либо негативно влияют на состояние дна и берегов водных объектов, ухудшают состояние и затрудняют использование водных объектов.

Загрязнение, засорение, истощение поверхностных или подземных вод, источников питьевого водоснабжения либо иное изменение их природных свойств может быть результатом нарушения не только правил водопользования (например, эксплуатация промышленных, сельскохозяйственных, коммунальных и других объектов с неисправными очистными сооружениями и устройствами, отключение очистных сооружений и устройств), но и иных правил в области охраны окружающей среды и природопользования (в частности, транспортировки, хранения, использования минеральных удобрений и препаратов).

Существенный вред – понятие оценочное. Причиненный вред исчисляется по соответствующим таксам и нормативам с учетом расходов на зарыбление водоемов и иных. Оценка тяжести наступивших последствий для лесного и сельского хозяйства осуществляется как на основании соответствующих нормативных правовых актов, так и с учетом конкретных обстоятельств дела, в первую очередь реального ущерба, выражающегося в гибели сельскохозяйственных культур в результате полива их загрязненными водами, а также в стоимости и объеме затрат на восстановительные работы и ликвидацию последствий, упущенной выгоды. Существенный вред животному миру характеризуется, кроме того, экологической ценностью утраченного природного объекта, уничтоженных животных, изменением их генетического фонда.

Загрязнения атмосферы (ст. 251 УК РФ).

Предметом преступления выступает атмосферный воздух – компонент окружающей природной среды, представляющий собой естественную смесь газов атмосферы, находящуюся за пределами жилых, производственных и иных помещений.

Объективная сторона преступления выражается в нарушении правил выброса в атмосферу загрязняющих веществ или нарушении эксплуатации установок, сооружений и иных объектов, если эти деяния повлекли загрязнение или иное изменение природных свойств воздуха.

Загрязнение – это поступление в атмосферный воздух или образование в нем вредных (загрязняющих) веществ в концентрациях, превышающих установленные государством гигиенические и экологические нормативы его качества. Иное изменение природных свойств воздуха определяется как негативное отклонение от существовавшего ранее состояния атмосферы, изменение его температурных, энергетических, волновых, радиационных и иных физических свойств.

Загрязнение морской среды (ст. 252 УК РФ).

Предметом преступления выступают внутренние морские воды, территориальное море РФ и воды открытого моря.

Объективная сторона преступления заключается в том, что загрязнение морской среды осуществляется из находящихся на суше источников либо вследствие нарушения правил захоронения или сброса с транспортных средств или возведенных в море искусственных островов, установок или сооружений веществ и материалов, вредных для здоровья человека и водных биологических ресурсов либо препятствующих правомерному использованию морской среды. Содержание понятия загрязнения аналогично понятию, содержащемуся в ст. 250, 251 УК РФ.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, на которое возложена обязанность по соблюдению правил охраны морской среды.

Нарушение законодательства Российской Федерации о континентальном шельфе и об исключительной экономической зоне Российской Федерации (ст. 253 УК РФ).

Объективная сторона преступления предусматривает:

1) незаконные (а) создание, (б) эксплуатацию, (в) использование искусственных островов, установок и сооружений на континентальном шельфе РФ;

2) незаконное создание вокруг них или в исключительной экономической зоне РФ зон безопасности, а равно;

3) нарушение порядка (а) создания, (б) эксплуатации, (в) использования, (г) охраны и (д) ликвидации созданных искусственных островов, установок и сооружений и средств обеспечения безопасности морского судоходства.

Континентальный шельф РФ 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.

Исключительная экономическая зона РФ – морской район, находящийся за пределами территориального моря РФ и прилегающий к нему, с особым правовым режимом, установленным соответствующим Федеральным законом, международными договорами РФ и нормами международного права. Определение исключительной экономической зоны применяется также ко всем островам РФ, за исключением скал, которые не пригодны для поддержания жизни человека или для осуществления самостоятельной хозяйственной деятельности.

Порча земли (ст. 254 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в а) отравлении, б) загрязнении или в) иной порче земли вредными продуктами хозяйственной или иной деятельности вследствие нарушения правил обращения с удобрениями, стимуляторами роста растений, ядохимикатами и иными опасными химическими или биологическими веществами при их хранении, использовании и транспортировке, по-

влекшие причинение вреда здоровью человека или окружающей среде

Под иной порчей земли понимают ее захламление, засоление, заражение и т.п.

Статья не предусматривает ответственности за порчу земли, произошедшую не в результате нарушения указанных правил, а в результате совершения иных действий: устройства свалок и полигонов, засорения земли отходами и отбросами и т.д. Самовольное снятие или перемещение плодородного слоя почвы согласно ст. 8.6 КоАП РФ образует административное правонарушение.

В качестве последствий преступления в законе названо причинение вреда: а) здоровью человека или б) окружающей среде. Их содержание аналогично таким же последствиям, предусмотренным иными нормами об экологических преступлениях.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, которое по роду своей профессиональной деятельности или в частном порядке хранит, использует или транспортирует удобрения, стимуляторы роста растений, ядохимикаты и иные опасные химические или биологические вещества.

Нарушение правил охраны и использования недр (ст. 255 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается нарушении правил охраны и использования недр при (а) проектировании, (б) размещении, (в) строительстве, (г) вводе в эксплуатацию и (д) эксплуатации горнодобывающих предприятий или подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых, а равно (е) самовольной застройке площадей залегания полезных ископаемых, если эти деяния повлекли причинение значительного ущерба.

Признание ущерба значительным – вопрос факта. В каждом конкретном случае принимается во внимание ценность используемого участка недр, вида природного ресурса, значимость и стоимость уничтоженного или по-

врежденного элемента окружающей природной среды, возможность дальнейшего использования недр и т.д.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, осуществлявшее проектирование, размещение, строительство, ввод в эксплуатацию и эксплуатацию горнодобывающих предприятий или подземных сооружений.

Незаконная добыча (вылов) водных биологических ресурсов (ст. 256 УК РФ).

Предметом преступления признаются водные биологические ресурсы: рыбы, водные беспозвоночные, водные млекопитающие, водоросли, другие водные животные и растения, находящиеся в состоянии естественной свободы.

Объективная сторона преступления заключается в незаконной добыче (вылове) водных биологических ресурсов (за исключением водных биологических ресурсов континентального шельфа РФ и исключительной экономической зоны РФ). Под незаконной добычей (выловом) водных биологических ресурсов понимаются действия, направленные на их изъятие из среды обитания и (или) завладение ими в нарушение норм экологического законодательства. При этом ответственность наступает при совершении деяния

а) с причинением крупного ущерба;

б) с применением самоходного транспортного плавающего средства или взрывчатых и химических веществ, электротока или других запрещенных орудий и способов массового истребления водных биологических ресурсов;

в) в местах нереста или на миграционных путях к ним;

г) на особо охраняемых природных территориях либо в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации.

Как незаконная добыча (вылов) водных биологических ресурсов с причинением крупного ущерба должно квалифицироваться совершение нескольких случаев незаконной добычи (вылова), общий ущерб от которых превышает 100 тыс. руб.

К самоходным транспортным плавающим средствам следует относить те из них, которые оснащены двигателя-

ми (например, суда, яхты, катера, моторные лодки), а также иные плавающие конструкции, приводимые в движение с помощью мотора. При этом должно быть установлено, что данное самоходное транспортное плавающее средство непосредственно использовалось как орудие добычи водных биологических ресурсов (например, для установки и (или) снятия рыболовной сети).

Под способами массового истребления водных биологических ресурсов понимаются действия, связанные с применением таких незаконных орудий лова, которые повлекли либо могли повлечь массовую гибель водных биологических ресурсов, отрицательно повлиять на среду их обитания (например, прекращение доступа кислорода в водный объект посредством уничтожения или перекрытия источников его водоснабжения, спуск воды из водных объектов, применение крючковой снасти типа перемета, лов рыбы гоном, багрение, использование запруд, применение огнестрельного оружия, колющих орудий).

Местом нереста следует признавать, например, море, реку, водоем или часть водоема, где рыба мечет икру, а под миграционным путем к нему – проходы, по которым рыба идет к месту нереста. Если водный объект имеет небольшие размеры (например, озеро, пруд, запруда) и нерест происходит по всему водоему, он с учетом установленных фактических обстоятельств может быть признан местом нереста. Квалификация незаконной добычи (вылова) водных биологических ресурсов по признаку совершения деяния в местах нереста или на миграционных путях к ним возможна лишь при условии совершения этих действий в период нереста или миграции к местам нереста. Совершение такого деяния вне этих сроков или с помощью орудий лова, применение которых не причиняет вред нерестящимся особям, не подлежит признанию преступным по данному признаку.

Под особо охраняемыми природными территориями понимаются участки земли, водной поверхности и воздушного пространства над ними, где располагаются природные ком-

плексы и объекты, имеющие особое природоохранное, научное, культурное, рекреационное и оздоровительное значение, которые изъяты решениями органов государственной власти полностью или частично из хозяйственного использования и для которых установлен режим особой охраны.

Зона экологического бедствия – участок территории, где в результате хозяйственной либо 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

Зона чрезвычайной ситуации – это территория, характеризующаяся обстановкой, сложившейся в результате аварии, опасного природного явления, катастрофы, стихийного или иного бедствия, которые могут повлечь или повлекли за собой человеческие жертвы, ущерб здоровью людей или окружающей среде, значительные материальные потери и нарушение условий жизнедеятельности людей.

Нарушение правил охраны водных биологических ресурсов (ст. 257 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в (а) производстве сплава древесины, (б) строительстве мостов, дамб, (в) транспортировке древесины и других лесных ресурсов, (г) осуществлении взрывных и иных работ, а равно (д) эксплуатации водозаборных сооружений и перекачивающих механизмов с нарушением правил охраны водных биологических ресурсов, если эти деяния повлекли массовую гибель рыбы или других водных биологических ресурсов, уничтожение в значительных размерах кормовых запасов либо иные тяжкие последствия.

Размер уничтожения кормовых запасов устанавливается по соответствующим таксам. К значительному размеру относится такое количество уничтоженных кормовых запасов (планктонные водоросли, личинки, насекомые, иные биологические вещества, используемые рыбами или другими

водными биологическими ресурсами в пищу) сверх остаточного минимума, который необходим для выживания населяющей водоем фауны.

К иным тяжким последствиям можно относить уничтожение мест размножения рыбы или иных водных животных, так называемых зимовальных ям, нарушение экологического равновесия биосистемы, значительное снижение продуктивности (возможности промышленного рыболовства) и др.

Незаконная охота (ст. 258 УК РФ).

Предметом преступления признаются дикие звери и птицы, находящиеся в естественном состоянии, а также выпущенные на свободу в целях их разведения.

Объективная сторона преступления выражается в незаконной охоте. Под охотой понимается поиск, выслеживание, преследование охотничьих ресурсов, их добыча, первичная переработка и транспортировка. Охота признается незаконной, если деяние совершено:

а) с причинением крупного ущерба;

б) с применением механического транспортного средства или воздушного судна, взрывчатых веществ, газов или иных способов массового уничтожения птиц и зверей;

в) в отношении птиц и зверей, охота на которых полностью запрещена;

г) на особо охраняемой природной территории либо в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации.

Крупным признается ущерб, исчисленный по утвержденным Правительством РФ таксам и методике, превышающий 40 тыс. руб.

Под механическими транспортными средствами следует понимать автомобили, мотоциклы, мотонарты, снегоходы, катера, моторные лодки и другие транспортные средства, приводимые в движение двигателем. К воздушному судну могут быть отнесены самолеты, вертолеты и любые другие летательные аппараты. Лицо может быть признано виновным в незаконной охоте, совершенной с применением ме-

ханического транспортного средства или воздушного судна, только в случае, если с их помощью велся поиск животных, их выслеживание или преследование в целях добычи либо они использовались непосредственно в процессе их добычи (например, отстрел птиц и зверей производился из транспортного средства во время его движения), а также осуществлялась транспортировка незаконно добытых животных.

Под способами массового уничтожения птиц и зверей понимаются действия, связанные с применением таких незаконных орудий или способов добычи, которые повлекли либо могли повлечь массовую гибель животных (например, выжигание растительности в местах обитания животных).

Под полным понимается запрещение осуществлять в любое время года все виды охоты на определенные виды птиц и зверей вследствие их особой ценности. Прежде всего это касается добывания птиц и зверей, занесенных в Красную книгу РФ. Полностью запрещена, например, охота на пятнистого оленя, зубра, леопарда, снежного барса, белого медведя, фламинго, аиста, журавлей.

Незаконная добыча и оборот особо ценных диких животных и водных биологических ресурсов, принадлежащих к видам, занесенным в Красную книгу Российской Федерации и (или) охраняемым международными договорами Российской Федерации (ст. 258.1 УК РФ)

В качестве *предмета* преступления выступают: а) особо ценные дикие животные и водные биологические ресурсы, принадлежащие к видам, занесенным в Красную книгу РФ; б) животные и водные биологические ресурсы, охраняемые международными договорами РФ; в) части и дериваты (производные) указанных животных и биологических ресурсов. Под частями диких животных следует понимать не подвергшиеся обработке искусственно выделенные фрагменты, органы, вещества (например, внутренние органы, кости, желчь, шкура и т.д.), под производными диких животных – продукты их хозяйственной переработки (например, пище-

вые продукты, медицинские и биологические препараты, меховые изделия, сувениры).

Объективная сторона преступления характеризуется незаконными альтернативными деяниями: добыча, содержание, приобретение, хранение, перевозка, пересылка и продажа. Они характеризуются так же, как и в других составах преступлений. Исключение составляет содержание, которое образуют действия по уходу за животным, его кормлению, лечению. При этом виновный в отношении предмета преступления осуществляет полномочия, присущие праву собственности. Например, содержит в домашнем зверинце зверя, ловчую птицу для охоты.

Уничтожение критических местообитаний для организмов, занесенных в Красную книгу Российской Федерации (ст. 259 УК РФ).

Предметы преступления – популяции организмов, занесенных в Красную книгу РФ, их критические местообитания. Популяция организмов – это совокупность особей одного вида, занимающая в естественных условиях ограниченное место обитания, т.е. входящая в состав данного биоценоза – сообщества животных и растений более или менее постоянного видового состава, занимающих однородный участок территории. Критические местообитания – это участки территории, приспособленные для жизни (выживания) в состоянии естественной свободы и занимаемые организмами, занесенными в Красную книгу.

Объективная сторона преступления характеризуется уничтожением критических местообитаний для организмов, занесенных в Красную книгу РФ, повлекшее гибель популяций этих организмов.

Уничтожение означает приведение в полную непригодность специально выделяемых участков (территорий), с которыми связаны (на которых осуществляются) наиболее значимые для сохранения популяций животных этапы их жизненного цикла, для растений – весь их жизненный цикл (места естественного обитания, нереста, зимовки,

места массовых скоплений, постоянной или сезонной концентрации, пути миграции, места нагула, выращивания молодняка, убежища). Критические местообитания растений и животных, занесенных в красные книги субъектов РФ, не охраняются ст. 259 УК РФ. Деяние должно привести к гибели популяции.

Незаконная рубка лесных насаждений (ст. 260 УК РФ).

Предметом преступления, являются как лесные насаждения, т.е. деревья, кустарники и лианы, произрастающие в лесах, так и деревья, кустарники и лианы, произрастающие вне лесов (например, насаждения в парках, аллеях, отдельно высаженные в черте города деревья). При этом не имеет значения, высажены ли лесные насаждения или не отнесенные к лесным насаждениям деревья, кустарники, лианы искусственно либо они произросли без целенаправленных усилий человека.

Не относятся к предмету указанных преступлений, в частности, деревья, кустарники и лианы, произрастающие на землях сельскохозяйственного назначения (за исключением лесных насаждений, предназначенных для обеспечения защиты земель от воздействия негативных (вредных) природных, антропогенных и техногенных явлений), на приусадебных земельных участках, на земельных участках, предоставленных для индивидуального жилищного, гаражного строительства, ведения личного подсобного и дачного хозяйства, садоводства, животноводства и огородничества, в лесопитомниках, питомниках плодовых, ягодных, декоративных и иных культур, а также ветровальные, буреломные, сухостойные деревья, если иное не предусмотрено специальными нормативными правовыми актами. Рубка указанных насаждений, а равно их уничтожение или повреждение при наличии к тому предусмотренных законом оснований могут быть квалифицированы как хищение либо уничтожение или повреждение чужого имущества.

Объективная сторона преступления характеризуется незаконная рубкой, а равно повреждением до степени пре-

кращения роста предметов преступления, если эти деяния совершены в значительном размере.

Под рубкой лесных насаждений или не отнесенных к лесным насаждениям деревьев, кустарников и лиан следует понимать их валку (в том числе спиливание, срубание, срезание, т.е. отделение различными способами ствола дерева, стебля кустарника и лианы от корня), а также иные технологически связанные с ней процессы (включая трелевку, частичную переработку и (или) хранение древесины в лесу).

Незаконной является рубка указанных насаждений с нарушением требований законодательства, например рубка лесных насаждений без оформления необходимых документов (в частности, договора аренды, решения о предоставлении лесного участка, проекта освоения лесов, получившего положительное заключение государственной или муниципальной экспертизы, договора купли-продажи лесных насаждений, государственного или муниципального контракта на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов) либо в объеме, превышающем разрешенный, либо с нарушением породного или возрастного состава, либо за пределами лесосеки.

К повреждениям до степени прекращения роста лесных насаждений или не относящихся к лесным насаждениям деревьев, кустарников и лиан относятся такие повреждения, которые необратимо нарушают способность насаждений к продолжению роста (например, слом ствола дерева, ошмыг кроны, обдир коры).

Значительным размером признается ущерб, исчисленный по утвержденным Правительством РФ таксам, превышающий 5 тыс. руб.

Уничтожение или повреждение лесных насаждений (ст. 261 УК РФ).

Преступление имеет тот же *предмет*, что и деяние, предусмотренное ст. 260 УК РФ.

Объективная сторона преступления выражается в уничтожение или повреждение лесных насаждений и иных на-

саждений в результате обращения с огнем или иными источниками повышенной опасности

Уничтожение лесных и иных насаждений выражается в полном сгорании насаждений или их усыхании в результате воздействия пожара или его опасных факторов, загрязняющих и отравляющих веществ, отходов производства и потребления, отбросов и выбросов. К повреждению необходимо относить случаи частичного сгорания насаждений, деградацию их на определенных участках леса до степени прекращения роста, заражение болезнями или вредными организмами и т.д.

Под обращением с огнем или иными источниками повышенной опасности понимается несоблюдение требований правил пожарной безопасности в лесах, повлекшее возникновение пожара (разведение и оставление непотушенных костров, выжигание хвороста, лесной подстилки, сухой травы, оставление горюче-смазочных материалов, бросание горящих спичек, окурков и т.п.).

Источник повышенной опасности – любая деятельность, осуществление которой создает повышенную вероятность причинения вреда из-за невозможности полного контроля за ней со стороны человека, а также деятельность по использованию, транспортировке, хранению предметов, веществ и других объектов производственного, хозяйственного или иного назначения, обладающих такими же свойствами. Подобными источниками признаются транспортные средства, электрооборудование, легковоспламеняющиеся, взрывчатые вещества и т.д.

Нарушение режима особо охраняемых природных территорий и природных объектов (ст. 262 УК РФ).

Объективная сторона преступления заключается в нарушение режима заповедников, заказников, национальных парков, памятников природы и других особо охраняемых государством природных территорий, повлекшее причинение значительного ущерба.

Нарушение режима означает игнорирование установленного нормативными правовыми актами правил

использования особо охраняемых природных объектов в соответствии с целями создания. Значительный ущерб устанавливается с учетом категории особо охраняемых природных территорий, их экономической, социальной, исторической, культурной, научной значимости, способности природного ресурса к самовосстановлению, количества и стоимости истребленных, поврежденных компонентов природной среды.

Перечень категорий особо охраняемых территорий является открытым. Законами субъектов РФ могут устанавливаться и иные категории особо охраняемых природных территорий регионального и местного значения.

§ 4. Квалифицирующие признаки экологических преступлений

Квалифицирующие признаки присущи почти всем экологическим преступлениям. Они отсутствуют только у трех составов преступлений: нарушения правил охраны окружающей среды при производстве работ (ст. 246 УК РФ), нарушения правил охраны и использования недр (ст. 255), уничтожения критических местообитаний для организмов, занесенных в Красную книгу Российской Федерации (ст. 259), нарушение режима особо охраняемых природных территорий и природных объектов (ст. 262).

Для большинства экологических преступлений предусмотрены квалифицирующие признаки, характеризующие ущерб, причиненный либо природной среде (загрязнение, отравление или заражение окружающей среды, или массовую гибель животных, тяжкие последствия и др.), либо здоровью человека, а также наступление смерти человека по неосторожности. В ряде случаев законодатель формализовал квалифицирующие признаки, описывающие размах преступной деятельности – крупный (особо крупный) ущерб (размер).

Причинение неблагоприятных последствий различным компонентам природной среды – наиболее типичный при-

знак в квалифицированных составах главы 26 УК. В качестве такового следует назвать загрязнение, отравление или заражение окружающей среды, массовую гибель животных (ч. 2 ст. 247, ч. 2 ст. 250 УК РФ). Применительно к ч. 2 ст. 252 УК РФ законодатель указывает на существенный вред водным биологическим ресурсам, окружающей среде, зонам отдыха либо другим охраняемым законом интересам.

Понятие массовости является оценочным и подразумевает одновременную гибель одного или нескольких видов животных на значительной территории. Загрязнение, отравление или заражение означают существенное ухудшение окружающей природной среды в связи с внесением в нее радиоактивных или химических веществ, значительно превышающих установленные предельно допустимые концентрации, или бактериологических веществ, устранение или нейтрализация воздействия которых требует затрат значительных материальных средств или невозможны в обозримый период.

Понятие существенного вреда иным охраняемым интересам, названным в ч. 2 ст. 252 УК РФ, давалось при анализе ст. 246, 247 УК РФ. Оценивая размеры вреда, необходимо учитывать стойкость загрязнения, вид загрязняющего вещества, площадь загрязнения, количество погибших живых организмов, ценность загрязненных участков в экологическом отношении (заповедник, заказник, нерестовое место), объем материальных затрат, необходимых для ликвидации загрязнения, и т.п.

В ряде случаев используются квалифицирующие признаки, характеризующие причинение вреда здоровью человека (ч. 2 ст. 247, ч. 2 ст. 250, ч. 2 ст. 251 УК РФ); в одном случае указано на причинение существенного вреда здоровью (ч. 2 ст. 252). Существенным следует считать причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью хотя бы одного лица.

Кроме того, усиление уголовной ответственности за совершение экологических преступлений закон связывает

с причинением смерти (ч. 3 ст. 247, ч. 2 ст. 248, ч. 3 ст. 250, ч. 3 ст. 251, ч. 3 ст. 252, ч. 3 ст. 254 УК РФ), массовым заболеванием людей (ч. 3 ст. 247), а также тяжкими последствиями (ч. 2 ст. 249).

К тяжким последствиям по смыслу закона относятся массовое распространение болезней растений на значительных площадях (эпифитотия); полное или частичное вынужденное уничтожение или гибель большого количества сельскохозяйственных культур (например, виноградника, пораженного филлоксерой), гибель или порча семенного или элитного фонда, значительных площадей посевов, уничтожение или повреждение до степени прекращения роста леса, гибель животных, птиц, других элементов природы. Массовым следует считать заболевание многих людей, превышающее обычно регистрируемый уровень, в том числе и возникновение эпидемии.

Совершение преступления в определенном месте – другой характерный признак квалифицированных деяний главы 26 УК РФ. В качестве такового закон называет: зону экологического бедствия или чрезвычайной экологической ситуации (ч. 2 ст. 247, ч. 2 ст. 250, ч. 2 ст. 254 УК РФ), территорию заповедника или заказника (ч. 2 ст. 250) открытое море или запретную зону (ч. 2 ст. 256).

Зонами чрезвычайной экологической ситуации объявляются участки территории, где в результате хозяйственной и иной деятельности происходят устойчивые отрицательные изменения в окружающей природной среде, угрожающие здоровью населения, состоянию естественных экологических систем, генетических фондов растений и животных, приостановка и предотвращение которых невозможны только за счет организационно-управленческого потенциала и материально-финансовых ресурсов данной территории. Под зоной экологического бедствия понимается территория, где названные изменения уже произошли и повлекли за собой существенное ухудшение здоровья населения, нарушение природного равновесия, разрушение естественных

экологических систем, обеднение растительного и животного мира вплоть до вымирания отдельных видов растений и животных. 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, отдельных видов и сообществ растений и животных, типичных и уникальных экологических систем. Заказниками являются территории (акватории), имеющие особое значение для сохранения или восстановления природных комплексов или их компонентов и поддержания экологического баланса.

Загрязнение, засорение, истощение поверхностных или подземных вод, источников питьевого водоснабжения либо иное изменение их природных свойств, совершенные на территории заповедника или заказника либо в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации, надлежит квалифицировать по ч. 2 ст. 250 УК РФ только в случае, когда содеянным причинен существенный вред животному или растительному миру, рыбным запасам, лесному или сельскому хозяйству. Вопрос о признании размера причиненного вреда животному или растительному миру, рыбным запасам, лесному или сельскому хозяйству существенным должен решаться судом в каждом конкретном случае с учетом фактических обстоятельств дела, а также экологической ценности утраченной или поврежденной территории, акватории или природного объекта, площади распространения загрязняющих веществ, уровня деградации земель, количества уничтоженных (поврежденных) водных биологических ресурсов, животных (с учетом изменения их генетического фонда или изъятия из естественной природной среды), лесных насаждений, сельскохозяйственных культур и т.п.

Общими для составов незаконной добычи (вылова) водных биологических ресурсов, незаконной рубки лесных насаждений, уничтожения или повреждения лесных насажде-

ний, являются признаки, характеризующие размер (размах) преступной деятельности: крупный (ч. 2, 4 ст. 261 УК РФ) и особо крупный ущерб (ч. 3 ст. 256, ч. 2 ст. 258); крупный (п. «г» ч. 2 ст. 260), особо крупный размер (ч. 3 ст. 260). В указанных случаях законодатель формализовал стоимостные границы крупного (особо крупного) размера (ущерба), которые исчисляются по таксам, утвержденным Правительством РФ, и превышают: по ст. 256 УК РФ в отношении крупного ущерба 250 тыс. руб., по ст. 258 – 120 тыс. руб.; по ст. 260 в отношении крупного размера – 50 тыс. руб., особо крупного – 150 тыс. руб.; по ст. 261 в отношении крупного ущерба – 50 тыс. руб.

Ответственность за уничтожение или повреждение лесных насаждений (ст. 261 УК РФ) дифференцируется в зависимости от способа совершения преступления (поджог, иной общеопасный способ, загрязнение, иное негативное воздействие – ч. 3 ст. 261) и причинения крупного ущерба. К иным общеопасным способам относятся любые другие способы (кроме поджога), которые могут повлечь уничтожение либо повреждение лесных и иных насаждений (например, использование взрывчатых веществ, ядов, бактериологических и других биологических средств, массовое распространение болезней и вредителей растений, выбросы, сбросы вредных веществ).

Уничтожение лесных и иных насаждений применительно к ст. 261 УК РФ выражается в полном сгорании насаждений или их усыхании в результате воздействия пожара или его опасных факторов, загрязняющих и отравляющих веществ, отходов производства и потребления, отбросов и выбросов. К повреждению необходимо относить случаи частичного сгорания насаждений, деградацию их на определенных участках леса до степени прекращения роста, заражение болезнями или вредными организмами и т.д.

Иное негативное воздействие на лесные и иные насаждения может произойти в результате применения вредных веществ, отходов, выбросов отбросов. Вредными признают-

ся любые химические, бактериологические, микробиологические вещества, биологические агенты и токсины и проч., способные уничтожить или повредить лесные и иные насаждения.

Уголовная ответственность по ч. 2 ст. 253 УК РФ установлена за исследование, поиск, разведку, а также разработку, в том числе добычу (вылов), природных ресурсов континентального шельфа РФ или исключительной экономической зоны РФ, проводимые без соответствующего разрешения. Она наступает в случаях, когда такие деяния совершены без обращения в уполномоченные федеральные органы исполнительной власти за получением разрешения (лицензии) или после подачи заявки на лицензирование, но без получения разрешения (лицензии) или при отказе в лицензировании либо после получения положительного ответа о лицензировании, но до регистрации лицензии, либо после истечения срока действия лицензии или после выбора указанной в разрешении (лицензии) квоты.

По ч. 2 ст. 256 УК РФ уголовная ответственность наступает за незаконную добычу котиков, морских бобров или иных морских млекопитающих в открытом море или в запретных зонах. В тех случаях, когда котики и морские бобры незаконно добываются в пределах территории РФ, имеет место конкуренция общей (ч. 1) и специальной (ч. 2) норм и применяется последняя. Если эти животные добываются в открытом море, то конкуренции норм не будет, поскольку действие ч. 2 комментируемой статьи распространяется на эти районы, а на ч. 1 комментируемой статьи не распространяется.

В ч. 1.1 ст. 258.1 УК РФ предусмотрена уголовная ответственность за незаконные приобретение или продажу особо ценных диких животных и водных биологических ресурсов, принадлежащих к видам, занесенным в Красную книгу РФ и (или) охраняемым международными договорами РФ, их частей и дериватов (производных) с использованием средств массовой информации либо электронных или информаци-

онно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети Интернет. Особенность квалифицированного состава в использовании средств массовой информации либо электронных или информационно-телекоммуникационных сетей.

Деяния, совершенные лицом с использованием своего служебного положения либо группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, характерны для квалифицированных составов ч. 3 ст. 256, ч. 2 ст. 258, ч. 3.1 ст. 258.1 УК РФ.

Обладает спецификой квалифицирующий признак, закрепленный в ч. 2 и ч. 2.1 ст. 258.1 УК РФ. В нем предусмотрено должностное лицо, использующее свое служебное положение. В этой связи, если преступление совершается лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, при наличии в его действиях признаков злоупотребления полномочиями содеянное следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 1 или 3 ст. 258.1 и ст. 201 УК РФ.

Глава 14
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ БЕЗОПАСНОСТИ ДВИЖЕНИЯ И ЭКСПЛУАТАЦИИ ТРАНСПОРТА

§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против безопасности движения и эксплуатации транспорта

Под преступлениями против безопасности движения и эксплуатации транспорта следует понимать предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния, посягающие на жизненно важные интересы общества в связи с функционированием транспортных средств.

Среди преступлений против безопасности движения и эксплуатации транспорта выделяются:

– преступления, сопряженные с нарушением правил безопасности движения и эксплуатации транспортных средств (ст. 263, 264, 264.1, 271, 271.1 УК РФ);
– преступления, связанные с обеспечением безопасных условий функционирования транспортных средств (ст. 263.1, 266–268, 270).

Основным объектом преступлений являются жизненно важные интересы общества в связи с функционированием транспортных средств. *Дополнительным объектом* выступают жизнь, здоровье и собственность.

Предметом преступлений являются транспортные средства и объекты транспортной инфраструктуры. Под первыми понимаются устройства, предназначенные для перевозки физических лиц, грузов, багажа, ручной клади, личных вещей, животных или оборудования, установленных на указанных транспортных средствах. Не относятся к транспортным средствам военные летательные аппараты, надводные корабли и подводные лодки. За нарушение соответствующих правил наступает ответственность как за преступления против военной службы.

Под объектами транспортной инфраструктуры понимаются технологический комплекс, включающий в себя железнодорожные, трамвайные и внутренние водные пути, контактные линии, автомобильные дороги, тоннели, эстакады, мосты, вокзалы, железнодорожные и автобусные станции, метрополитены, морские торговые, рыбные, специализированные и речные порты, портовые средства, судоходные гидротехнические сооружения, аэродромы, аэропорты, объекты систем связи, навигации и управления движением транспортных средств, а также иные обеспечивающие функционирование транспортного комплекса здания, сооружения, устройства и оборудование.

С *объективной стороны* преступления выражаются в нарушении (действием/бездействием) установленных правил, направленных на обеспечение безопасного функционирования транспорта.

Диспозиции преступлений против безопасности движения и эксплуатации транспорта носят бланкетный характер, т.е. деяния образуют состав преступления только тогда, когда они выражаются в нарушении действующих на транспорте специальных правил. Дать исчерпывающий перечень всех нарушений специальных правил, образующих объективную сторону преступления, едва ли возможно. Действия (бездействие) виновных лиц настолько разнообразны, насколько многочисленны и требования, содержащиеся в нормативных правовых актах, регламентирующих вопросы безопасности движения.

Составы преступлений против безопасности движения и эксплуатации транспорта в большинстве случаев сконструированы по типу материальных. Обязательными для них является наступление общественно опасных последствий. Для формальных составов достаточно совершения общественно опасных действий (бездействия).

Субъективная сторона преступлений, как правило, характеризуется виной в форме неосторожности. Умышленными являются: нарушение правил дорожного движения лицом, подвергнутым административному наказанию (ст. 264.1 УК РФ); приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения (ст. 267) и неоказание капитаном судна помощи терпящим бедствие (ст. 270). Нарушение правил международных полетов (ст. 271 УК РФ) может быть совершено как умышленно, так и по неосторожности.

В формальных составах умысел только прямой. В материальных – может быть косвенный.

Субъекты большинства преступлений являются специальными – лица, имеющие профессиональную подготовку, являющиеся работниками транспортных организаций, получившие допуск к работе на том или ином транспортном средстве. В остальных случаях субъектом преступления может быть общий субъект – физическое вменяемое лицо, достигшее возраста шестнадцати лет. В одном из составов ответственность наступает с четырнадцати лет (ст. 267 УК РФ).

§ 2. Преступления, сопряженные с нарушением правил безопасности движения и эксплуатации транспортных средств

Нарушение правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного, морского и внутреннего водного транспорта и метрополитена (ст. 263 УК РФ).

Закон предусматривает два самостоятельных преступления:

– нарушение правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного, морского

и внутреннего водного транспорта и метрополитена лицом, в силу выполняемой работы или занимаемой должности обязанным соблюдать эти правила, за исключением случаев, предусмотренных ст. 271.1 настоящего Кодекса;

– отказ указанного лица от исполнения своих трудовых обязанностей в случае, когда такой отказ запрещен законом, если эти деяния повлекли по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью человека либо причинение крупного ущерба.

Предметом преступления являются железнодорожный, воздушный, морской и внутренний водный транспорт и метрополитен.

Объективная сторона преступления выражается в нарушении правил безопасности движения (в форме действия или бездействия) и эксплуатации как несоблюдение положений технического характера, установленных с целью обеспечения безопасности движения транспорта.

В отношении второго деяния установлены общественно опасные последствия в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека либо крупного ущерба. Крупным признается ущерб, сумма которого превышает 1 млн руб.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, в силу выполняемой работы или занимаемой должности обязанное соблюдать правила безопасности движения или эксплуатации железнодорожного, воздушного и водного транспорта и метрополитена.

Нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств (ст. 264 УК РФ).

Предметом преступления является автомобиль, трамвай, иное механическое транспортное средство. Под последним понимаются трактора, самоходные дорожно-строительные и иные самоходные машины, а также транспортные средства, на управление которыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о безопасности дорожного движения предоставляется специальное право.

Объективная сторона преступления включает в себя общественно опасные действия или бездействие, нарушающее правила дорожного движения или эксплуатации транспортных средств и общественно опасные последствия в виде причинения тяжкого вреда здоровью. Под дорожным движением понимают совокупность общественных отношений, возникающих в процессе перемещения людей и грузов с помощью транспортных средств в пределах дорог. Под эксплуатацией транспортных средств понимается процесс их использования.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, управляющее транспортным средством. Управление транспортным средством – направление его движения. Отсутствие водительского удостоверения, навыков управления транспортным средством не имеет значения для решения вопроса об уголовной ответственности.

Нарушение правил дорожного движения лицом, подвергнутым административному наказанию (ст. 264.1 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в управлении механическим транспортным средством.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, (а) подвергнутое административному наказанию за управление транспортным средством в состоянии опьянения или (б) за невыполнение законного требования уполномоченного должностного лица о прохождении медицинского освидетельствования на состояние опьянения либо в) имеющее судимость за совершение преступления, предусмотренного ч. 2, 4, 6 ст. 264 либо ст. 264.1 УК РФ.

Лицом, находящимся в состоянии опьянения, признается (1) лицо, управляющее транспортным средством, в случае установления факта употребления этим лицом вызывающих алкогольное опьянение веществ, который определяется наличием абсолютного этилового спирта в концентрации, превышающей возможную суммарную погрешность измерений, установленную законодательством РФ об администра-

тивных правонарушениях, или в случае наличия в организме этого лица наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов либо новых потенциально опасных психоактивных веществ, а также (2) лицо, управляющее транспортным средством, не выполнившее законного требования уполномоченного должностного лица о прохождении медицинского освидетельствования на состояние опьянения в порядке и на основаниях, предусмотренных законодательством РФ.

Нарушение правил международных полетов (ст. 271 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в несоблюдение указанных в разрешении маршрутов, мест посадки, воздушных ворот, высоты полета или иное нарушение правил международных полетов. Нарушение правил полета в силу крайней необходимости, например, в связи с метеорологической обстановкой или неисправностью воздушного судна, не образует состава преступления.

Субъект преступления – специальный. Им является капитан воздушного судна.

Нарушение правил использования воздушного пространства Российской Федерации (ст. 271.1 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в использовании воздушного пространства РФ без разрешения в случаях, когда такое разрешение требуется в соответствии с законодательством РФ, если это деяние повлекло причинение тяжкого вреда здоровью или смерть человека. Нарушение указанных правил может быть совершено путем действия.

Под воздушным пространством РФ понимается воздушное пространство над ее территорией, внутренними водами и территориальным морем.

Субъект преступления – специальный. Им являются члены экипажа воздушного судна, ответственные за соблюдение правил международных полетов.

§ 3. Преступления, связанные с обеспечением безопасных условий функционирования транспортных средств

Нарушение требований в области транспортной безопасности (ст. 263.1 УК РФ).

Объективная сторона преступления заключается в неисполнении требований по соблюдению транспортной безопасности на объектах транспортной инфраструктуры и транспортных средствах, если это деяние повлекло причинение тяжкого вреда здоровью человека либо причинение крупного ущерба.

Под неисполнением требований по соблюдению транспортной безопасности понимают невыполнение физическими лицами, следующими либо находящимися на объектах транспортной инфраструктуры или транспортных средствах, установленных требований. Крупным является ущерб, который превышает 1 млн руб.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, которое, находясь на объекте транспортной инфраструктуры или транспортном средстве, обязано соблюдать требования транспортной безопасности.

Признак долженствования вытекает из обязанностей ответственного за транспортную безопасность лица. Он устанавливается, исходя из содержания функциональных обязанностей, сформулированных в должностной инструкции. Что касается пассажиров и иных частных лиц, находящихся на объектах транспортной инфраструктуры или на транспортных средствах, то их обязанности определены в соответствующих правилах поведения на таких объектах.

Недоброкачественный ремонт транспортных средств и выпуск их в эксплуатацию с техническими неисправностями (ст. 266 УК РФ).

К *предмету* преступления относятся как транспортные средства, так и 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 колеёй.

Под средствами сигнализации и связи понимается совокупность устройств, обеспечивающих передачу сигналов или какой-либо информации.

Под иным транспортным оборудованием понимается совокупность технических устройств, обеспечивающих безопасную эксплуатацию транспортного средства (контактные провода для движения электропоездов, взлетно-посадочные полосы, шлюзы, виадуки и т.п.).

Объективная сторона преступления заключается в (а) выполнении недоброкачественного ремонта транспортных средств, путей сообщения, средств сигнализации или связи либо иного транспортного оборудования; (б) выпуске в эксплуатацию технически неисправных транспортных средств лицом, ответственным за техническое состояние транспортных средств.

Под недоброкачественным ремонтом транспортного средства следует понимать неустранение всех неисправностей в соответствии с технологическими правилами и нормативами либо установку недоброкачественных или нестандартных запасных частей (например, узлов и деталей, обеспечивающих безопасную эксплуатацию транспортного средства).

Под выпуском в эксплуатацию (действиями или бездействием) технически неисправных транспортных средств следует понимать невыполнение должностных обязанностей лицом, ответственным за техническое состояние транспортного средства, выпущенного в эксплуатацию с техническими неисправностями.

Субъект преступления – специальный. Им могут быть как работники автотранспортных организаций независимо от организационно-правовых форм и форм собствен-

ности, осуществляющих перевозки пассажиров и грузов автомобильным и городским электрическим транспортом, так и работники других организаций, на которых действующими инструкциями или правилами, соответствующим распоряжением либо в силу занимаемого ими служебного положения возложена ответственность за техническое состояние или эксплуатацию транспортных средств, а также владельцы-предприниматели либо работники авторемонтных мастерских, имеющие лицензию на осуществление предпринимательской деятельности, которые произвели недоброкачественный ремонт, повлекший по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью человека или его смерть.

К субъектам выпуска могут быть отнесены работники государственных, общественных или коммерческих организаций, на которых инструкциями, правилами или соответствующим распоряжением либо в силу занимаемого ими служебного или должностного положения возложена ответственность за техническое состояние транспортных средств.

Приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения (ст. 267 УК РФ).

Предметом преступления являются транспортные средства, пути сообщения, средства сигнализации или связи, другое транспортное оборудование.

Объективная сторона преступления включает в себя действия, состоящие в разрушении, повреждении, ином приведении в негодность предмета преступления, либо в блокировании транспортных коммуникаций, если эти деяния повлекли причинение тяжкого вреда здоровью человека либо причинение крупного ущерба.

Разрушение представляет собой приведение в состояние полной негодности предмета преступления.

Под повреждением понимают приведение в состояние частичной непригодности преступления при наличии возможности его восстановления.

Иной способ приведения в негодное состояние означает любое действие, направленное на физическое и информа-

ционное изменение состояния предмета преступления, приводящее к утрате его свойств и способности обеспечивать безопасное функционирование транспорта.

Под блокированием транспортных коммуникаций понимают существенное ограничение или прекращение работы определенного звена в системе железнодорожного, воздушного или водного транспорта. Чаще всего это проявляется в том, что перекрываются железнодорожные магистрали, взлетно-посадочные, рулежные полосы и т.д.

Крупным признается ущерб, сумма которого превышает 1 млн руб.

Действия, угрожающие безопасной эксплуатации транспортных средств (ст. 267.1 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в совершении действий, угрожающих безопасной эксплуатации транспортных средств. В первую очередь это действия так называемых зацеперов, а также лиц, ослепляющих лазерными указками пилотов самолетов, либо забрасывающих камнями поезда или другие транспортные средства, что может привести к их крушению.

Субъективная сторона преступления включает хулиганские побуждения, под которыми следует понимать умышленные действия, совершенные без какого-либо повода или с использованием незначительного повода.

Нарушение правил, обеспечивающих безопасную работу транспорта (ст. 268 УК РФ).

С *объективной стороны* преступление выражается в нарушении правил безопасности движения или эксплуатации транспортных средств, если это деяние повлекло причинение тяжкого вреда здоровью человека.

Субъект преступления – специальный. Им могут быть пассажир, пешеход или другой участник движения (кроме лиц, указанных в ст. 263 и 264 настоящего Кодекса)

Неоказание капитаном судна помощи терпящим бедствие (ст. 270 УК РФ).

Предметом преступления являются магистральные трубопроводы, которые составляют комплекс наземных, подземных, надземных, подводных трубопроводов, а также производственных и технологических объектов, предназначенных для транспортировки нефти, природного газа, нефтепродуктов и иной продукции из районов их добычи, производства или хранения до мест потребления.

Объективная сторона преступления складывается из нарушения правил безопасности (в форме действия или бездействия) при строительстве, эксплуатации или ремонте магистральных трубопроводов, если это деяние повлекло причинение тяжкого вреда здоровью человека.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, принимающее участие в строительстве, эксплуатации или ремонте магистральных трубопроводов. Это может быть и лицо, ответственное за безопасное осуществление эксплуатации объекта, его строительства или ремонта, а также лицо, непосредственно выполняющее соответствующие работы.

Неоказание капитаном судна помощи терпящим бедствие (ст. 270 УК РФ).

Объективная сторона преступления характеризуется бездействием, состоящим в неоказании капитаном судна помощи людям, терпящим бедствие на море или на ином водном пути, если эта помощь могла быть оказана без серьезной опасности для своего судна, его экипажа и пассажиров.

Обязанность капитана принять необходимые меры для спасения терпящих бедствие людей вытекает из международных конвенций и национальных нормативных правовых актов.

Терпящими бедствие считаются люди, которые непосредственно находятся в воде или спасаются при помощи подручных плавающих предметов, спасательных средств, а также находящиеся на судне и подающие сигнал бедствия, если при этом им угрожает опасность.

Состав преступления отсутствует, если оказание помощи сопряжено с опасностью для судна, его экипажа и пассажи-

ров. Эта опасность согласно закону должна быть серьезной, т.е. ставящей под угрозу живучесть транспортного средства либо жизнь или здоровье находящихся на нем людей.

Субъект преступления – специальный. Им является капитан судна независимо от формы собственности, конструкции и водоизмещения или лицо, исполняющее обязанности капитана.

§ 4. Квалифицирующие признаки преступлений против безопасности движения и эксплуатации транспорта

Квалифицирующие признаки присущи большинству преступлений против безопасности движения и эксплуатации транспорта. Их не имеют только ст. 264.1 («Нарушение правил дорожного движения «лицом, подвергнутым административному наказанию»), 267.1 («Действия, угрожающие безопасной эксплуатации транспортных средств»), 270 («Неоказание капитаном судна помощи терпящим бедствие»), 271 («Нарушение правил международных полетов») УК РФ.

Нередко встречающиеся квалифицирующие признаки в виде совершения преступления «повлекшего по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью человека», «повлекшего по неосторожности смерть человека», «повлекшего по неосторожности смерть двух и более лиц» традиционны для уголовного законодательства и, соответственно, должны трактоваться так же, как интерпретируется применительно к составам преступлений против жизни и здоровья.

В случае квалифицирующего признака в виде «причинения крупного ущерба» нужно руководствоваться Примечаниями к ст. 263.1 и 267.1 УК РФ. В них таким признается ущерб, сумма которого превышает 1 млн руб.

В случае квалифицирующего признака в виде совершения преступления «группой лиц» или «организованной

группой» для их определения следует руководствоваться ч. 2 и 3 ст. 35 УК РФ.

В ч. 2 ст. 263.1 УК РФ усилена уголовная ответственность за неисполнение требований по обеспечению транспортной безопасности объектов транспортной инфраструктуры и транспортных средств лицом, ответственным за обеспечение транспортной безопасности, если это деяние повлекло по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью человека либо причинение крупного ущерба.

Частями 2, 4, 6 ст. 264 УК РФ установлена повышенная уголовная ответственность за управление транспортным средством «лицом, находящимся в состоянии опьянения». Данный квалифицирующий признак был рассмотрен при анализе ст. 264.1 УК РФ. Однако его особенностью является то, что он трижды предусмотрен в одной и той же статье в неизменном виде.

Глава 15
ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ КОМПЬЮТЕРНОЙ ИНФОРМАЦИИ

§ 1. Понятие и общая характеристика преступлений в сфере компьютерной информации

Под преступлением в сфере компьютерной информации понимаются предусмотренное уголовным законом общественно опасное деяние, посягающее на безопасность производства, хранения, использования или распространения информации и информационных ресурсов либо их защиту.

Основным объектом преступлений, является информационная безопасность РФ, под которой понимается состояние защищенности ее национальных интересов в информационной сфере, определяющихся совокупностью сбалансированных интересов личности, общества и государства. В качестве *дополнительных объектов* могут выступать права и интересы граждан в сфере обеспечения личной, семейной, врачебной тайн, интересы собственности, защищенность государственной, коммерческой, банковской тайны.

Предметом преступлений является компьютерная информация, средства хранения, обработки или передачи охраняемой компьютерной информации, информационно-телекоммуникационные сети, оконечное оборудование, а также критическая информационная инфраструктура РФ.

Объективная сторона преступлений может быть совершена лишь в форме общественно опасного действия. В ряде преступлениях предусмотрено наступление общественно опасные последствия (ст. 272, 274, ч. 2 и 3 ст. 174.1 УК РФ). Для формальных составов преступлений, в которых отсутствуют последствия, достаточно совершения действий. В материальных составах, в которых присутствуют последствия, необходимо их наступление.

Субъективная сторона преступлений характеризуется как прямым, так и косвенным умыслом (ст. 272, 274 и 273.1 УК РФ) и только умыслом (ст. 273). В ст. 273 и 274.1 УК РФ имеется признак заведомости. Он означает знание о наличии соответствующих фактов.

Субъект преступления – общий. Им является вменяемое физическое лицо, достигшее возраста шестнадцати лет

§ 2. Характеристика конкретных преступлений в сфере компьютерной информации

Неправомерный доступ к компьютерной информации (ст. 272 УК РФ).

Предметом преступления является охраняемая законом компьютерная информация. Под компьютерной информацией, понимаются сведения (сообщения, данные), представленные в форме электрических сигналов, независимо от средств их хранения, обработки и передачи, а под охраняемой законом – информация, для которой установлен специальный режим ее правовой защиты (например, государственная, служебная и коммерческая тайна, персональные данные и т.д.).

Объективная сторона преступления состоит в неправомерном доступе к охраняемой законом компьютерной информации, повлекшем уничтожение, блокирование, модификацию либо копирование компьютерной информации.

Доступ к информации означает возможность получения информации и ее использования. Неправомерным следует

считать такой доступ к компьютерной информации, который совершается, минуя установленный порядок обращения с ней или без официального разрешения на то правообладателя. Неправомерный доступ имеет место и в случае, если лицо, хоть в целом и обладало на законных основаниях доступом к информации, но использует предоставленные возможности для запрещенных целей.

Под уничтожением следует понимать как полную физическую ликвидацию компьютерной информации, так и ликвидацию такой ее части, без которой идентифицировать и использовать информацию невозможно.

Под блокированием следует понимать невозможность получить доступ в течение значимого промежутка времени к компьютерной информации ее законному пользователю при сохранности самой информации в памяти компьютера.

Под модификацией понимается внесение в компьютерную информацию несанкционированных собственником, владельцем изменений и (или) дополнений, которые препятствуют нормальному и своевременному ее использованию.

Под копированием следует понимать несанкционированную запись компьютерной информации в памяти компьютера или на машинном носителе второго и последующих экземпляров файлов, программ и баз данных.

Создание, использование и распространение вредоносных компьютерных программ (ст. 273 УК РФ).

Предметом преступления являются компьютерные программы и иная компьютерная информация.

Объективная сторона преступления состоит в создании, распространении или использовании компьютерных программ либо иной компьютерной информации, предназначенных для несанкционированного уничтожения, блокирования, модификации, копирования компьютерной информации или нейтрализации средств ее защиты.

Компьютерная программа – это объективная форма представления совокупности данных и команд, предна-

значенных для функционирования компьютера с целью получения определенного результата. Компьютерная программа, имеемая в виду в законе, – вредоносная. Она оказывает негативное влияние на наличную компьютерную информацию в виде ее уничтожения, блокирования, модификации и проч. Количество известных в настоящее время вредоносных компьютерных программ исчисляется сотнями тысяч и продолжает увеличиваться. По некоторым оценкам, суммарный ежегодный ущерб, наносимый вредоносными программами, составляет 100 млрд долл.

В норме отсутствует указание на охраняемость программ, информации законом. Объясняется это тем, что, когда осуществляются действия с компьютерными программами и иной компьютерной информацией, предназначенными для несанкционированного уничтожения, блокирования, модификации, копирования или нейтрализации средств защиты, уголовно-правовой защите подлежит любая компьютерная информация.

Под созданием компьютерных программ следует понимать действия, направленные на разработку и подготовку программ (в том числе путем внесения изменений в существующие).

Под распространением компьютерных программ понимается предоставление доступа постороннему лицу к воспроизведенной в любой материальной форме вредоносной программе.

Под использованием компьютерных программ следует понимать введение ее в память компьютера с последующей реализацией заложенного в нее алгоритма.

Под нейтрализацией средств защиты необходимо понимать действия, направленные на их предотвращение, уничтожение или преодоление (технические, криптографические, программные и др.).

Понятия уничтожения, блокирования, модификации, копирования информации были рассмотрены при анализе преступления, предусмотренного ст. 272 УК РФ.

Нарушение правил эксплуатации средств хранения, обработки или передачи компьютерной информации и информационно-телекоммуникационных сетей (ст. 274 УК РФ).

Предметом преступления являются средства хранения, обработки или передачи охраняемой компьютерной информации, информационно-телекоммуникационные сети и оконечное оборудование.

Объективная сторона преступления включает альтернативные действия, состоящие в нарушении (а) правил эксплуатации средств хранения, обработки или передачи охраняемой компьютерной информации либо информационно-телекоммуникационных сетей и оконечного оборудования, (б) правил доступа к информационно-телекоммуникационным сетям, повлекшее уничтожение, блокирование, модификацию либо копирование компьютерной информации, причинившее крупный ущерб.

Средства хранения, обработки или передачи компьютерной информации или информационно-телекоммуникационных сетей – это жесткие диски, оптические накопители, USB-накопители, карты памяти, серверное оборудование, рабочие станции, каналы связи и др.

Информационно-телекоммуникационная сеть – это технологическая система, предназначенная для передачи по линиям связи информации, доступ к которой осуществляется с использованием средств вычислительной техники.

Оконечное оборудование – это технические средства для передачи и (или) приема сигналов электросвязи по линиям связи, подключенные к абонентским линиям и находящиеся в пользовании абонентов или предназначенные для таких целей.

В законе предусмотрено два общественно опасных последствия. Первичным является уничтожение, блокирование, модификация либо копирование компьютерной информации. Вторичным (производным) – крупный ущерб. Таким признается ущерб, сумма которого превышает 1 млн руб.

Неправомерное воздействие на критическую информационную инфраструктуру Российской Федерации (ст. 274.1 УК РФ).

В статье дается характеристика трех преступлений (ч. 1–3).

Предметом преступлений является критическая информационная инфраструктура РФ. Критическая информационная инфраструктура – объекты критической информационной инфраструктуры, а также сети электросвязи, используемые для организации взаимодействия таких объектов. Объекты критической информационной инфраструктуры – информационные системы, информационно-телекоммуникационные сети, автоматизированные системы управления субъектов критической информационной инфраструктуры.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1, включает (а) создание, (б) распространение и (или) (в) использование компьютерных программ либо иной компьютерной информации, предназначенных для неправомерного воздействия на критическую информационную инфраструктуру РФ.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2, включает неправомерный доступ к охраняемой компьютерной информации, содержащейся в критической информационной инфраструктуре РФ, в том числе с использованием компьютерных программ либо иной компьютерной информации, которые предназначены для неправомерного воздействия на критическую информационную инфраструктуру РФ.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 3, включает нарушение (а) правил эксплуатации средств хранения, обработки или передачи охраняемой компьютерной информации, содержащейся в критической информационной инфраструктуре РФ, или информационных систем, информационно-телекоммуникационных сетей, автоматизированных систем управления, сетей электросвязи, относящихся к критической информационной инфраструк-

туре РФ, либо (б) правил доступа к указанным информации, информационным системам, информационно-телекоммуникационным сетям, автоматизированным системам управления, сетям электросвязи.

§ 3. Квалифицирующие признаки преступлений в сфере компьютерной информации

Во всех без исключения составах преступлений в сфере компьютерной информации предусмотрен квалифицирующий признак совершение деяния, повлекшего тяжкие последствия. Закон не раскрывает содержание таких последствий. В уголовном законе вообще невозможно указать исчерпывающий перечень таких последствий. Однако очевидно, что под тяжкими последствиями следует понимать гибель людей, причинение вреда здоровью, большой материальный ущерб в результате аварий и (или) катастроф, значительный сбой в работе транспорта, иной инфраструктуры (например, оставление жителей без электричества или отопления в мороз) и т.д.

В трех из четырех случаях, законодатель предусмотрел квалифицирующий признак создания угрозы наступления тяжких последствий. В этом случае, достаточно лишь возможности наступления указанных тяжких последствий.

Под тяжкими последствиями для критической информационной инфраструктуры РФ как квалифицирующим обстоятельством следует понимать вред значимой информации субъектов критической информационной инфраструктуры, под которыми понимаются Субъекты критической информационной инфраструктуры – государственные органы, государственные учреждения, российские юридические лица и (или) индивидуальные предприниматели, которым на праве собственности, аренды или на ином законном основании принадлежат информационные системы, информационно-телекоммуникационные сети, автоматизированные системы управления, функционирующие

в сфере здравоохранения, науки, транспорта, связи, энергетики, банковской сфере и иных сферах финансового рынка, топливно-энергетического комплекса, в области атомной энергии, оборонной, ракетно-космической, горнодобывающей, металлургической и химической промышленности, российские юридические лица и (или) индивидуальные предприниматели, которые обеспечивают взаимодействие указанных систем или сетей.

Использование лицом своего служебного положения как квалифицирующий признак предполагает доступ к охраняемой законом компьютерной информации в силу занимаемой должности либо выполнения обязанности по службе (по трудовому, гражданско-правовому договору). Неправомерным доступ к компьютерной информации будет признаваться в том случае, если указанные лица выходят за пределы своих функциональных обязанностей и получили возможность распоряжаться компьютерной информацией, на которую их полномочия не распространяются, либо к которым они доступ не имеют. Это, как правило, лица, профессиональная деятельность которых постоянно или временно связана с обеспечением функционирования компьютера (программисты, операторы, системные администраторы, ремонтники, специалисты по эксплуатации компьютерной техники и пр.).

Понятие квалифицирующего признака совершения преступления из корыстной заинтересованности традиционно – как деяние, совершенное в целях получения материальной выгоды для виновного или других лиц или избавления от материальных затрат.

В квалифицирующем признаке причинения крупного ущерба заложена сумма, превышающая 1 млн руб.

В случае наличия квалифицирующего признака совершения преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой для определения ее вида следует руководствоваться ч. 2 и 3 ст. 35 УК РФ.

Глава 16
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ОСНОВ КОНСТИТУЦИОННОГО СТРОЯ И БЕЗОПАСНОСТИ ГОСУДАРСТВА

§ 1. Понятие преступлений против государственной власти

Раздел X УК РФ посвящен регламентации преступлений против государственной власти. Само определение власти в нормативных правовых актах отсутствует. При этом власть – политическое господство, государственное управление и его органы; лица, облеченные правительственными, административными полномочиями. Согласно ст. 10 Конституции РФ государственная власть в России осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную. Именно охрана нормального и стабильного функционирования государства в целом, его отдельных органов, безопасность лиц, представляющих государственные интересы, является задачей указанного раздела УК.

Следовательно, ***преступления против государственной власти – это предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния, посягающие на нормальное стабильное функционирование государства в целом, его отдельных органов, безопасность лиц, представляющих государственные интересы.***

Законодательная классификация преступлений против государственной власти выглядит следующим образом:

1) преступления против основ конституционного строя и безопасности государства (глава 29 УК РФ);

2) преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления (глава 30);

3) преступления против правосудия (глава 31);

4) преступления против порядка управления (глава 32).

§ 2. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства

Объектом преступлений являются основы конституционного строя и безопасность государства.

Статья 16 Конституции РФ говорит о том, что положения ее главы 1 составляют основы конституционного строя. Анализ содержания статей указанной главы позволяет сделать вывод о том, что понятие «основы конституционного строя» является многогранным, отражает самые разнообразные стороны государственного устройства страны. К составляющим компонентам основ относятся: а) политические основы государства (его демократический характер, провозглашение человека, его прав и свобод высшей ценностью, правовой характер и федеративное устройство страны, суверенитет РФ, республиканская форма правления); б) экономические основы государства (экономический уклад, социальный характер государства); в) духовные основы (идеологическое многообразие, светский характер России).

Конечно, вряд ли одной главе УК РФ под силу выполнить задачу по охране такого широкого спектра явлений. Видимо, в рамках главы 29 УК РФ следует фактически речь не об основах конституционного строя, а о безопасности государства. На уровне группового объекта безопасность

государства разделяется на внутреннюю и внешнюю. Под безопасностью государства понимается состояние защищенности государства от внутренних и внешних угроз, при котором обеспечивается его суверенитет, независимость, государственная и территориальная целостность, оборона страны.

Суверенитетом является независимость государства в его внутренних делах и во внешней политике при взаимодействии с другими государствами.

Целостность предполагает единство государственной территории.

Под обороной понимается система политических, экономических, военных, социальных, правовых и иных мер по подготовке к вооруженной защите и вооруженную защиту РФ, целостности и неприкосновенности ее территории.

Таким образом, ***преступления против основ конституционного строя и безопасности государства можно определить как общественно опасные деяния, посягающие на состояние защищенности государства от внутренних и внешних угроз, при котором обеспечивается его суверенитет, целостность и обороноспособность.***

Исходя из *объекта*, преступления, закрепленные в главе 29 УК РФ, можно классифицировать на:

1) преступления против внешней безопасности государства (ст. 275, 276, 284.1), которые характеризуются тем, что угроза их совершения исходит извне;

2) преступления против внутренней безопасности государства (ст. 277–284), угроза совершения которых находится в самой РФ.

При этом с учетом более узкого объекта возможно выделение подгрупп указанных посягательств. В рамках составов преступлений против внутренней безопасности государства допустимо вести речь о деяниях, направленных на легитимность государственной власти (ст. 277–279 УК РФ); посягающих на территориальною целостность РФ (ст. 280.1); на экономическую безопасность РФ (ст. 281); на недопущение

экстремистской деятельности (ст. 280, 282–282.3); на сохранность государственной тайны и обороноспособность РФ (ст. 283–284).

В ряде составов преступлений главы 29 УК РФ самостоятельным признаком выступает *предмет* (ст. 275, 276, 283, 283.1, 284 – сведения, документы, составляющие или содержащие государственную тайну, ст. 281 – предприятия, сооружения и т.д.)

Статья 277 УК РФ содержит указание на специального потерпевшего. Им выступает государственный или общественный деятель.

Объективная сторона преступлений характеризуется действиями (шпионаж, финансирование, призывы и т.д.). Разглашение государственной тайны и утрата документов, содержащих государственную тайну (ст. 283, 284 УК РФ), возможны и путем бездействия. В некоторых случаях законодатель перечисляет способы совершения тех или иных преступлений (шпионаж, выдача тайны – при государственной измене, взрыв, поджог – при диверсии и др.).

По конструкции практически все составы главы сконструированы по типу формальных. Они окончены совершением соответствующих действий (бездействия).

Имеются также и усеченные составы преступлений (ст. 279, 282.1 УК РФ). Они окончены до выполнения всех необходимых для фактического завершения преступления действий (бездействия).

Преступления, предусмотренные ст. 283, 284 УК РФ, являются материальными. Они окончены с наступлением последствий.

Состав, закрепленный в ст. 284.1 УК РФ, является составом с административной преюдицией.

Субъект преступления, как правило, общий – физическое вменяемое лицо, достигшее шестнадцати лет. По ст. 277 УК РФ лицо несет уголовную ответственность с четырнадцати лет. В некоторых случаях субъект является специальным (гражданин РФ при государственной изме-

не, иностранец или лицо без гражданства при шпионаже). В ст. 283 и 284 РФ субъект преступления также является специальным.

Субъективная сторона преступлений характеризуется прямым умыслом, за исключением деяния, предусмотренного ст. 284 УК РФ, которое совершается с неосторожной формой вины. Разглашение государственной тайны (ст. 283 УК РФ) может быть как умышленным, так и неосторожным.

В ряде случаев обязательным признаком выступает цель преступления (ст. 277, 279, 281, 282.1, 282.3 УК РФ).

В ст. 282.3 УК РФ представлен признак заведомости. Он означает знание лицом соответствующего факта.

§ 3. Преступления против внешней безопасности государства

Государственная измена (ст. 275 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в нескольких альтернативных действиях: 1) шпионаж; 2) выдача государственной тайны; 3) оказание помощи иностранному государству, международной или иностранной организации или их представителям в деятельности, направленной против безопасности РФ.

Шпионаж в свою очередь проявляется в ряде альтернативных действий, указанных в ст. 276 УК РФ. При этом в зависимости от предмета он может быть двух видов: 1) шпионаж, предметом которого являются сведения, составляющие государственную тайну; 2) шпионаж, предметом которого выступают иные сведения, не составляющие государственную тайну.

Объективная сторона шпионажа первого вида выражается в собирании, похищении или хранении сведений, составляющих государственную тайну. Ее составляют защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-разыскной деятель-

ности, распространение которых может нанести ущерб безопасности РФ.

Передача сведений, составляющих государственную тайну, выражается в их сообщении иностранному государству, международной либо иностранной организации или их представителям. Способ передачи может быть самым разнообразным.

Собирание указанных сведений заключается в их получении любыми способами, кроме похищения, с целью их передачи обозначенным выше субъектам.

Похищение сведений представляет собой их изъятие любым способом (тайным, открытым, с применением насилия или без такового) с целью передачи тем же субъектам.

Хранение сведений – это фактическое обладание ими, нахождение при себе или в каком-либо помещении с целью передачи.

Объективная сторона шпионажа второго вида выражается в передаче или собирании иных, не составляющих государственную тайну, сведений по заданию иностранной разведки или лица, действующего в ее интересах для использования их против безопасности РФ.

Выдача иностранному государству, международной либо иностранной организации или их представителям, сведений, составляющих государственную тайну, в отличие от передачи, заключается в том, что лицо, обладающее ими в силу доверенности или известности по службе, работе или учебе или иных обстоятельств, предоставляет их указанным субъектам. Способы предоставления для квалификации значения не имеют.

Еще одним действием, образующим объективную сторону государственной измены, является оказание различной помощи: финансовой, материально-технической, консультационной или иной иностранному государству, международной либо иностранной организации или их представителям в деятельности, направленной против безопасности РФ.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, имеющее гражданство РФ.

Статья содержит *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, совершившее преступления, предусмотренные настоящей статьей, а также ст. 276 и 278 настоящего Кодекса, 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.

Шпионаж (ст. 276 УК РФ).

Объективная сторона шпионажа была рассмотрена при характеристике предыдущего состава преступления.

Субъект преступления – специальный. Им является иностранный гражданин или лицо без гражданства.

На лицо, совершившее шпионаж, распространяется содержащийся в ст. 275 УК РФ, *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*.

Осуществление деятельности на территории Российской Федерации иностранной или международной неправительственной организации, в отношении которой принято решение о признании нежелательной на территории Российской Федерации ее деятельности (ст. 284.1 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в двух альтернативных действиях: 1) руководство деятельностью на территории РФ иностранной или международной неправительственной организации, в отношении которой принято решение о признании нежелательной на территории РФ ее деятельности в соответствии с законодательством РФ; 2) участие в деятельности таких организаций.

Деятельность иностранной или международной неправительственной организации, представляющая угрозу основам конституционного строя РФ, обороноспособности страны или безопасности государства, может быть признана нежелательной на территории РФ. Решение о признании нежелательной на территории РФ деятельности иностранной или международной неправительственной организации

принимается Генеральным прокурором РФ или его заместителями по согласованию с федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативному правовому регулированию в сфере международных отношений РФ.

Руководство заключается в выполнении управленческих функций в данных организациях. Участие в деятельности предполагает осуществление различных функций в указанных организациях (осуществление текущей работы, выполнение поручений руководства и т.д.).

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, которое ранее привлекалось к административной ответственности за аналогичное деяние (ст. 20.33 КоАП РФ) два раза в течение одного года.

Статья содержит *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, добровольно прекратившее участие в деятельности иностранной или международной неправительственной организации, в отношении которой принято решение о признании нежелательной на территории Российской Федерации ее деятельности, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления.

§ 4. Преступления против внутренней безопасности государства

Посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля (ст. 277 УК РФ).

Потерпевшим является государственный или общественный деятель. К государственным деятелям относятся руководители и иные должностные лица высших органов законодательной, исполнительной, а также судебной власти, прокуратуры, как на федеральном уровне, так и на уровне субъектов РФ. Под общественными деятелями следует понимать руководителей различных общественных органи-

заций, объединений, фондов, союзов, известных представителей СМИ, культуры, образования, которые обладают политическим влиянием в стране.

Объективная сторона преступления выражается в посягательстве жизнь, т.е. в убийстве или покушении на убийство. В случае если при покушении смерть не наступает, квалификация осуществляется без ссылки на ст. 30 УК РФ.

Субъективная сторона преступления характеризуется целью прекращения государственной или иной политической деятельности либо мотивом мести за такую деятельность.

Насильственный захват или насильственное удержание власти (ст. 278 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в трех альтернативных действиях: 1) направленных на насильственный захват власти, т.е. в присвоении насильственным способом законодательной, исполнительной или судебной власти; 2) направленных на насильственное удержание власти в нарушении Конституции РФ, а именно на насильственное сохранение власти лицами, которым она ранее принадлежала на законных основаниях; 3) направленных на насильственное изменение конституционного строя РФ, говоря иначе, в полном или частичном его изменении (упразднение существующих или введение новых органов власти, перераспределение полномочий между ее ветвями и т.п.).

Субъект преступления при насильственном удержании власти – специальный. Им является лицо, входящее в систему органов власти на законных основаниях, но обязанное передать ее новым политическим силам, пришедшим к власти конституционным путем.

Субъективная сторона преступления характеризуется специальной целью – незаконный захват, удержание власти или изменение конституционного строя РФ насильственным путем.

На данное преступление распространяется примечание к ст. 275 УК РФ, содержащее *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*.

Вооруженный мятеж (ст. 279 УК РФ).

Мятеж понимается как стихийное восстание, вооруженное выступление против власти.

Объективная сторона преступления характеризуется двумя альтернативными действиями: 1) организацией вооруженного мятежа; 2) активным участием в вооруженном мятеже.

Организация вооруженного мятежа может проявляться в различных действиях, направленных на побуждение к вооруженному выступлению против законной власти в РФ (пропаганда вооруженного мятежа, материально-техническое обеспечение его участников, планирование операций по его проведению и т п.).

Активное участие в вооруженном мятеже выражается в действиях по свержению или насильственному изменению конституционного строя либо нарушению территориальной целостности РФ (совершение отдельных насильственных действий, оказание вооруженного сопротивления представителям власти, захват правительственных и иных важных объектов и т.п.).

Субъективная сторона преступления характеризуется специальной целью – свержения, насильственного изменения конституционного строя РФ или нарушения территориальной целостности РФ.

Публичные призывы к осуществлению экстремистской деятельности (ст. 280 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в публичных призывах к осуществлению экстремистской деятельности. Под публичными призывами следует понимать выраженные в любой форме (устной, письменной, с использованием технических средств, информационно-телекоммуникационных сетей общего пользования, включая сеть Интернет) обращения к другим лицам с целью побудить их к осуществлению экстремистской деятельности. Вопрос о публичности призывов должен разрешаться с учетом места, способа, обстановки и других обстоятельств дела (об-

ращение к группе людей в общественных местах, на собраниях, митингах, демонстрациях, распространение листовок, вывешивание плакатов, размещение в Интернете).

Экстремистская деятельность (экстремизм) – это:

насильственное изменение основ конституционного строя и нарушение целостности Российской Федерации;

публичное оправдание терроризма и иная террористическая деятельность;

возбуждение социальной, расовой, национальной или религиозной розни;

пропаганда исключительности, превосходства либо неполноценности человека по признаку его социальной, расовой, национальной, религиозной или языковой принадлежности или отношения к религии;

нарушение прав, свобод и законных интересов человека и гражданина в зависимости от его социальной, расовой, национальной, религиозной или языковой принадлежности или отношения к религии;

воспрепятствование осуществлению гражданами их избирательных прав и права на участие в референдуме или нарушение тайны голосования, соединенные с насилием либо угрозой его применения;

воспрепятствование законной деятельности государственных органов, органов местного самоуправления, избирательных комиссий, общественных и религиозных объединений или иных организаций, соединенное с насилием либо угрозой его применения;

совершение преступлений по мотивам, указанным в п. «е» ч. 1 ст. 63 УК РФ;

пропаганда и публичное демонстрирование нацистской атрибутики или символики либо атрибутики или символики, сходных с нацистской атрибутикой или символикой до степени смешения, либо публичное демонстрирование атрибутики или символики экстремистских организаций;

публичные призывы к осуществлению указанных деяний либо массовое распространение заведомо экстремист-

ских материалов, а равно их изготовление или хранение в целях массового распространения;

публичное заведомо ложное обвинение лица, замещающего государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта Российской Федерации, в совершении им в период исполнения своих должностных обязанностей деяний, указанных в настоящей статье и являющихся преступлением;

организация и подготовка указанных деяний, а также подстрекательство к их осуществлению;

финансирование указанных деяний либо иное содействие в их организации, подготовке и осуществлении, в том числе путем предоставления учебной, полиграфической и материально-технической базы, телефонной и иных видов связи или оказания информационных услуг.

Публичные призывы к осуществлению действий, направленных на нарушение территориальной целостности Российской Федерации (ст. 280.1 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в публичных призывах к осуществлению действий, направленных на нарушение территориальной целостности РФ. О публичности призывов говорилось при характеристике объективной стороны предыдущего состава преступления.

Под территориальной целостностью следует понимать единство территории РФ, на которую распространяется суверенитет государства, что предполагает его способность сохранять свою территорию в пределах, установленных в соответствии с международным и национальным правом границ, противодействовать внутренним и внешним угрозам, направленным на их изменение.

К действиям, направленным на нарушение целостности РФ, могут относиться различного рода сепаратистские действия, направленные не отделение от государства части его территории, дезинтеграция государства, планирование и подготовка таких деяний, пособничество или подстрекательство к ним.

Диверсия (ст. 281 УК РФ).

Предметом преступления выступают предприятия, сооружения, объекты транспортной инфраструктуры, транспортные средства, средства связи, объекты жизнеобеспечения населения.

Предприятия – это любое производственное учреждение (завод, фабрика, комбинат и т.п.) независимо от формы собственности.

Сооружения представляют собой различного рода постройки (административные здания, каналы, плотины и т.п.).

Объектами транспортной инфраструктуры и транспортных средств могут быть железнодорожные пути, автомобильные дороги, вокзалы, порты, железнодорожные составы, самолеты и др.

К средствам связи относятся технические и программные средства, используемые для формирования, приема, обработки, хранения, передачи, доставки сообщений электросвязи или почтовых отправлений, а также иные технические и программные средства, используемые при оказании услуг связи или обеспечения функционирования сетей связи, включая технические системы и устройства с измерительными функциями.

Объекты жизнеобеспечения – это источники электроснабжения, линии электропередачи, водопровод, канализация и т.п.

Объективная сторона преступления выражается в нескольких альтернативных действиях: 1) взрыве; 2) поджоге; 3) иных действиях, направленных на разрушение или повреждение указанных выше предметов.

Разрушение заключается в приведении их в полную негодность, когда они не подлежат восстановлению.

Повреждение связано с частичным или временным выведением их из строя, при котором возможно восстановление.

Взрыв – это мгновенное разрушение, сопровождающееся образованием сильно нагретых, с высоким давлением газов.

Поджогом является причинение ущерба имуществу с использованием огня.

К иным действиям следует отнести: затопления, обвалы, катастрофы, заражения местности и т.п.

Субъективная сторона преступления выражается в специальной цели – подрыве экономической безопасности и обороноспособности РФ.

Возбуждение ненависти либо вражды, а равно унижение человеческого достоинства (ст. 282 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в нескольких альтернативных действиях: 1) направленных на возбуждение ненависти либо вражды; 2) направленных на унижение достоинства человека либо группы лиц по признакам пола, расы, национальности, языка, происхождения, отношения к религии, а равно принадлежности к какой-либо социальной группе. Обязательным условием наступления уголовной ответственности является один из способов совершения указанных действий: а) совершение их публично; б) с использованием средств массовой информации; в) с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети Интернет.

Под действиями, направленными на возбуждение ненависти или вражды, следует понимать высказывания, обосновывающие и (или) утверждающие необходимость геноцида, массовых репрессий, депортации, совершения иных противоправных действий, в том числе применения насилия в отношении представителей какой-либо нации, расы, приверженцев той или иной религии и других групп лиц.

К действиям, направленным на унижение достоинства человека либо группы лиц по перечисленным выше признакам, следует понимать действия, связанные с отрицательной оценкой личности, ее дискредитацией, подрывом авторитета человека в глазах окружающих.

Субъективная сторона преступления характеризуется целью возбудить ненависть либо вражду, унизить достоинство человека либо группы лиц.

Организация экстремистского сообщества (ст. 282.1 УК РФ).

Статья включает несколько преступлений.

Объективная сторона преступления по ч. 1 состоит из нескольких альтернативных действий: 1) создание экстремистского сообщества; 2) руководство экстремистским сообществом, его частью или входящими в такое сообщество структурными подразделениями; 3) создание объединения организаторов, руководителей или иных представителей частей или структурных подразделений такого сообщества.

Под преступлениями экстремистской направленности понимаются преступления, совершенные по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы, предусмотренные соответствующими статьями Особенной части настоящего Кодекса и п. «е» ч. 1 ст. 63 настоящего Кодекса.

Под экстремистским сообществом следует понимать организованную группу лиц, заранее объединившихся для подготовки или совершения одного или нескольких преступлений экстремистской направленности, характеризующуюся наличием в ее составе организатора (руководителя), стабильностью состава, согласованностью действий ее участников. Такое сообщество может состоять из структурных подразделений (частей). Для признания сообщества экстремистским не требуется предварительного судебного решения о запрете либо ликвидации какой-либо организации в связи с осуществлением ею экстремистской деятельности.

Структурное подразделение (часть) экстремистского сообщества – это функционально и (или) территориально обособленная группа, состоящая из двух или более лиц (включая руководителя этой группы), которая осуществляет преступную деятельность в рамках и в соответствии с целями экстремистского сообщества.

Объединение организаторов, руководителей или иных представителей частей или структурных подразделений экстремистского сообщества создается в целях разработки пла-

нов и (или) создания условий для совершения преступлений экстремистской направленности.

Создание экстремистского сообщества предполагает любые действия, направленные на образование устойчивой группы лиц для совершения одного или нескольких преступлений экстремистской направленности.

Руководство экстремистским сообществом выражается в осуществлении управленческих функций в отношении сообщества, его частей, структурных подразделений (разработка планов, распределение обязанностей между участниками и т.п.).

Субъективная сторона преступления выражается в целях разработки планов и (или) условий для совершения преступлений экстремистской направленности.

Объективная сторона преступления по ч. 2 состоит из нескольких альтернативных действий: склонение, вербовка или иное вовлечение лица в деятельность экстремистского сообщества.

Склонение к деятельности экстремистского сообщества, по сути, выступает особым видом подстрекательства и заключается в убеждении лица совершить преступление экстремистской направленности.

Вербовка представляет собой разновидность склонения, однако в отличие от склонения не связана с убеждением лица совершить преступление, т.е. не предполагает интенсивного психического воздействия на вербуемого.

Иное вовлечение в совершение преступления заключается в самых разнообразных способах. Например, уговоры, уверение в безнаказанности, возбуждение чувства мести, убеждение следовать религиозным канонам, традициям и т.п. Под вовлечением понимаются также предложения, совершенные посредством размещения материалов на различных носителях и распространенные через информационно-телекоммуникационные сети.

Объективная сторона преступления по ч. 3 устанавливает ответственность за участие в экстремистском сообществе,

которое предполагает вхождение в состав такого сообщества, выполнение лицом функциональных обязанностей по обеспечению деятельности сообщества и участие в подготовке к совершению одного или нескольких преступлений экстремистской направленности.

Статья содержит *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное настоящей статьей, и добровольно прекратившее участие в деятельности экстремистского сообщества, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления.

Организация деятельности экстремистской организации (ст. 282.2 УК РФ).

В статье содержится три преступления.

Объективная сторона преступления по ч. 1 выражается в организации 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, за исключением террористических организаций. Организация выражается в обеспечении дальнейшего функционирования запрещенной организации.

Объективная сторона преступления по ч. 1.1 сводится к склонению, вербовке или иному вовлечение лица в деятельность экстремистской организации.

Объективная сторона преступления по ч. 2 проявляется в участии в названной ранее организации.

Признаки ч. 1.1 и 2 ст. 282. 2 УК РФ аналогичны признакам ч. 1.1 и 2 ст. 282.1.

В статье содержится *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное настоящей статьей, и 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.

Финансирование экстремистской деятельности (ст. 282.3 УК РФ).

Предметом преступления выступают: 1) средства – активы (имущество) любого рода, юридические документы или акты в любой форме, удостоверяющие право на такие активы или участие в них; 2) финансовые услуги – банковские, страховые, услуги на рынке ценных бумаг, услуги по договору лизинга, а также услуги, оказываемые финансовой организацией и связанные с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

Объективная сторона преступления выражается в нескольких альтернативных действиях: (1) предоставление или (2) сбор средств либо (3) оказание финансовых услуг, предназначенных для финансирования организации, подготовки или совершения хотя бы одного из преступлений экстремистской направленности либо для обеспечения деятельности экстремистского сообщества или организации.

В статье содержится *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное настоящей статьей, освобождается от уголовной ответственности, если оно путем своевременного сообщения органам власти или иным образом способствовало предотвращению либо пресечению преступления, которое оно финансировало, а равно способствовало пресечению деятельности экстремистского сообщества или экстремистской организации, для обеспечения деятельности которых оно предоставляло или собирало средства либо оказывало финансовые услуги, если в его действиях не содержится иного состава преступления.

Разглашение государственной тайны (ст. 283 УК РФ).

Предметом преступления являются сведения, составляющие государственную тайну, о которой речь шла применительно к ст. 275 УК РФ.

Объективная сторона преступления выражается в разглашении сведений, составляющих государственную тайну, если эти сведения стали достоянием других лиц, при отсутствии признаков преступлений, предусмотренных ст. 275 и 276 настоящего Кодекса.

Разглашение представляет собой огласку сведений, независимо от способа, в результате чего они становятся известны лицам, не имеющим к ним доступа. Как правило, разглашение заключается в активном поведении, но возможно разглашение путем бездействия, например, когда лицо не убирает после работы со стола секретные документы в специально отведенное место для их хранения, в результате чего с ними ознакамливаются посторонние лица.

Важно, чтобы в деяниях лица, разгласившего сведения, составляющие государственную тайну, отсутствовали признаки государственной измены или шпионажа. При их наличии действия лица подлежат квалификации по ст. 275 или 276 УК РФ.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, которому государственная тайна была доверена или стала известна по службе, работе, учебе или в иных случаях, предусмотренных законодательством РФ. В последнем случае речь идет о лицах, не имеющих права использовать секретные сведения (копировальщик, курьер и т.п.).

Незаконное получение сведений, составляющих государственную тайну (ст. 283.1 УК РФ).

Предметом преступления выступают сведения, составляющие государственную тайну, о которой речь шла применительно к ст. 275 УК РФ.

Объективная сторона преступления совершается путем похищения, обмана, шантажа, принуждения, угрозы применения насилия либо иным незаконным способом (при отсутствии признаков преступлений, предусмотренных ст. 275 и 276 настоящего Кодекса).

Похищение представляет собой изъятие сведений любым способом у законного обладателя.

Обман – введение в заблуждение, предоставление ложной информации.

Шантаж заключается в особом виде психического насилия, связанного с угрозой распространения сведений, которые потерпевший желает хранить в тайне.

Принуждение понимается как любые насильственные действия, которые не повлекли вреда здоровью. Если повлекли, то действия следует квалифицировать по п. «б» ч. 2 ст. 283.1 УК РФ.

Угроза применения насилия – угроза причинения вреда здоровью любой степени тяжести либо угроза убийством.

Иными незаконными способами могут выступать: подкупы, уговоры, неправомерный доступ к компьютерной информации и т.п.

При этом если получение сведений содержит признаки государственной измены или шпионажа, то действия виновного полностью охватываются составами ст. 275 или 276 УК РФ соответственно.

Утрата документов, содержащих государственную тайну (ст. 284 УК РФ).

Предметом преступления выступают: 1) документы, содержащие государственную тайну; 2) предметы, сведения о которых составляют государственную тайну.

Объективная сторона преступления характеризуется нарушением установленных правил обращения с содержащими государственную тайну документами, а равно с предметами, сведения о которых составляют государственную тайну, если это повлекло их утрату и наступление тяжких последствий.

Нарушение может совершаться общественно опасными как действием, так и бездействием. Правила обращения с содержащими государственную тайну документами, а равно с предметами, сведения о которых составляют государственную тайну, отражены в бланкетном законодательстве. При этом обязательны общественно опасные последствия в виде утраты упомянутых документов и предметов и на-

ступления тяжких последствий, например, срыв работы предприятия, государственных мероприятий, свертывание разработок научно-технического характера, раскрытие агентурной сети и т.д.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, имеющее допуск к государственной тайне.

§ 5. Квалифицирующие признаки преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства

Дифференциация уголовной ответственности с помощью квалифицирующих признаков в главе 29 УК РФ представлена слабо. Они отсутствуют в половине статей главы. Частота использования в ней соответствующих квалифицирующих признаков выглядит следующим образом:

- использование своего служебного положения – 4 раза (п. «б» ч. 2 ст. 282, ч. 3 ст. 282.1, ч. 3 ст. 282.2, ч. 2 ст. 282.3 УК РФ);
- организованная группа – 2 раза (п. «а» ч. 2 ст. 281, п. «в» ч. 2 ст. 282);
- наступление тяжких последствий – 2 раза (п. «б» ч. 2 ст. 281, п. «в» ч. 2 ст. 283.1);
- использование средств массовой информации либо информационно-телекоммуникационных сетей (включая сеть Интернет) – 2 раза (ч. 2 ст. 280, ч. 2 ст. 280.1);
- значительный имущественный ущерб – 1 раз (п. «б» ч. 2 ст. 281);
- умышленное причинение смерти – 1 раз (ч. 3 ст. 28);
- применение насилия или угроза его применения – 1 раз (п. «а» ч. 2 ст. 282);
- наступление тяжких последствий по неосторожности – 1 раз (ч. 2 ст. 283);
- группа лиц – 1 раз (п. «а» ч. 2 ст. 283.1);
- применение насилия – 1 раз (п. «б» ч. 2 ст. 283.1);

– сопряженность с распространением сведений, составляющих государственную тайну, либо с перемещением таких сведений за пределы РФ – 1 раз (п. «д» ч. 2 ст. 283.1);
– с использованием специальных или технических средств, предназначенных для негласного получения информации – 1 раз (п. «в» ч. 2 ст. 283.1).

Глава 17

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ, ИНТЕРЕСОВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБЫ И СЛУЖБЫ В ОРГАНАХ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ

§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления

Под преступлениями против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления понимаются предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния, посягающие на установленный законодательством порядок деятельности публичного аппарата управления.

С учетом особенностей субъектов данные преступления можно подразделить на две группы: 1) совершаемые только должностными лицами – должностные преступления в узком смысле слова (ст. 285, 285.1, 285.2, 285.3, 285.4, 286, 286.1, 287, 289, 290, 293 УК РФ); 2) совершаемые не только должностными лицами (ст. 288, 291, 291.1, 291.2, 292, 292.1).

Основным объектом преступлений выступает установленный законодательством порядок деятельности публичного аппарата управления. *Дополнительным объектом* преступлений могут быть жизнь и здоровье потерпевших, их свобода, собственность, конституционные права граждан, интересы общества или государства. Например, при превышении должностных полномочий сотрудником полиции, выразившемся в причинении легкого вреда здоровью задержанного, дополнительным объектом является здоровье потерпевшего.

Объективная сторона большинства преступлений состоит в активном поведении субъекта, т.е. в действии (ст. 285.1, 285.2, 285.3, 286, 288, 289, 290, 291, 291.1, 291.2, ч. 1 ст. 292.1 и 292 УК РФ). Путем действия и бездействия совершаются преступления, предусмотренные ст. 285, 285.4, 287, ч. 2 ст. 292.1 и 293 УК РФ. Наконец, для одного преступления в главе 30 УК РФ характерна исключительно пассивная форма поведения субъекта (бездействие) — это неисполнение сотрудником органа внутренних дел приказа (ст. 286.1).

Составы преступлений, предусмотренные ст. 285, 285.4, 286, 286.1, 288, ч. 2 ст. 292.1 и ст. 293 УК РФ, имеют материальную конструкцию, а предусмотренные ст. 285.1, 285.2, 285.3, 287, 289, 290, 291, 291.1, 291.2, ч. 1 ст. 292.1 и ст. 292 – формальную. Соответственно, первые окончены в момент наступления общественно опасных последствий, а вторые – в момент совершения соответствующего деяния (например, нецелевого расходования бюджетных средств).

В качестве последствий законодатель нередко называет существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства (ст. 285, 286, 288 и др. УК РФ). Под этим признаком понимается нарушение прав и свобод, гарантированных нормами международного права, Конституцией РФ (например, права на уважение чести и достоин-

ства личности и др.), создание препятствий в удовлетворении гражданами или организациями своих потребностей. При оценке существенности вреда необходимо учитывать степень отрицательного влияния противоправного деяния на нормальную работу организации, характер и размер понесенного ею материального ущерба, число потерпевших граждан, тяжесть причиненного им физического, морального или имущественного вреда и т. п. Таким образом, установление существенности нарушения – вопрос факта, зависящий от оценки всех обстоятельств конкретной ситуации.

Преступления, предусмотренные главой 30 УК РФ, совершаются по общему правилу *специальным субъектом*. Субъект лишь трех преступлений (дачи взятки и посредничества во взяточничестве – ст. 291, 291.1, а также ст. 291.2 УК РФ в форме дачи мелкой взятки) является общим. По признакам же специального субъекта анализируемые преступления могут быть подразделены на три группы: 1) совершаемые сугубо должностными лицами (ст. 285, 285.1, 285.2, 285.3, 285.4, 286, 286.1, 287, 289, 290, 293, а также ст. 291.2 УК РФ в форме получения мелкой взятки); 2) совершаемые должностными лицами или государственными служащими и служащими органов местного самоуправления, не являющимися должностными лицами (ст. 292, 292.1); 3) совершаемые сугубо государственными служащими и служащими органов местного самоуправления, не являющимися должностными лицами (ст. 288).

Приведенное деление наглядно показывает, что основным субъектом преступлений, регламентированных в главе 30 УК РФ, выступает должностное лицо. Именно по этой причине их зачастую именуют «должностные преступления», хотя очевидна условность данного наименования, ведь должностное лицо является субъектом не всех без исключения преступлений, предусмотренных главой 30 УК РФ, и, кроме того, ряд должностных преступлений регламентирован в иных главах, например воспрепятствование

должностного лица законной предпринимательской и иной деятельности в ст. 169.

Должностными лицами признаются лица, постоянно, временно или по специальному полномочию выполняющие: (1) функции представителя власти, (2) организационно-распорядительные либо (3) административно-хозяйственные функции в строго определенной законом сфере.

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.

Организационно-распорядительные функции – это полномочия, которые связаны с руководством трудовым коллективом или находящимися в служебном подчинении отдельными работниками, с организацией порядка прохождения службы, применения мер поощрения или награждения, наложения дисциплинарных взысканий и иные полномочия лиц по принятию решений, имеющих юридическое значение и влекущих определенные юридические последствия (например, по выдаче медицинским работником листка временной нетрудоспособности, установлению работником учреждения медико-социальной экспертизы факта наличия у гражданина инвалидности).

Административно-хозяйственные функции – это полномочия лица по управлению и распоряжению имуществом и (или) денежными средствами, находящимися на балансе и (или) банковских счетах, а также по совершению иных действий (например, по принятию решений о начислении заработной платы, премий). Если организационно-распорядительные полномочия сводятся преимущественно к управлению людьми, то административно-хозяйственные – к управлению имуществом.

Сфера деятельности должностных лиц – это: а) государственные органы и органы местного самоуправления; б) государственные и муниципальные учреждения; в) госу-

дарственные корпорации и государственные компании; г) государственные и муниципальные унитарные предприятия; д) акционерные общества, контрольный пакет акций которых принадлежит РФ, субъектам РФ или муниципальным образованиям; е) Вооруженные Силы РФ, другие войска и воинские формирования РФ. Публичная сфера деятельности должностных лиц позволяет разграничить их с управленцами организаций, названных в примечании 1 к ст. 201 УК РФ, которые выполняют управленческие функции в соответствующих коммерческих и некоммерческих организациях. Поэтому, например, преподаватели негосударственных вузов и врачи частных клиник за служебные злоупотребления отвечают по нормам главы 23 УК РФ (ст. 201, 204).

Следует отграничивать названные функции должностных лиц от их сугубо профессиональной деятельности, не связанной с управлением. Например, врач, оперирующий больного, или преподаватель, проводящий занятия со студентами (работающие в государственных учреждениях), не могут рассматриваться при исполнении такого рода профессиональных обязанностей как должностные лица. Только тогда, когда на подобных субъектов возлагается выполнение соответствующих полномочий, они рассматриваются в качестве должностных лиц. Так, врач «трансформируется» в должностное лицо при выдаче листка временной нетрудоспособности, ибо эта функция является организационно-распорядительной.

Совершение должностным лицом преступления, предусмотренного одновременно статьями главы 30 УК РФ и статьями иных глав с признаком использования служебного положения (ч. 2 ст. 137 ч. 2 ст. 138, ч. 3 ст. 159 и т. д.) в силу ч. 3 ст. 17 влечет ответственность только по последним. Так, присвоение должностным лицом вверенных денежных средств квалифицируется лишь по ч. 3 ст. 160 УК РФ.

Субъективная сторона абсолютного большинства преступлений в главе 30 УК РФ характеризуется умышленной фор-

мой вины. Исключение составляют ч. 2 ст. 292.1 и ст. 293 УК РФ, в которых закреплена неосторожность. Для некоторых преступлений обязателен мотив (ст. 285, 285.4, 292 УК РФ).

В некоторых статьях предусмотрен признак заведомости (ст. 282.3, 285.3, 287, 292, 292.1 УК РФ). Он означает знание соответствующих фактов.

§ 2. Преступления против государственной власти , интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления, совершаемые только должностными лицами

Злоупотребление должностными полномочиями (ст. 285 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в использовании своих служебных полномочий вопреки интересам службы, если это деяние повлекло существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства.

Использование служебных полномочий вопреки интересам службы – это совершение таких деяний, непосредственно связанных с осуществлением своих прав и обязанностей, которые объективно противоречат задачам и требованиям, предъявляемым к публичному аппарату управления и конкретному должностному лицу (выдача водительского удостоверения лицам, не сдавшим обязательный экзамен; освобождение начальниками подчиненных от исполнения возложенных на них обязанностей с направлением для работы в коммерческие организации либо обустройства личного домовладения чиновника).

По ст. 285 УК РФ оценивается не только действие, но и бездействие в виде неисполнения должностным лицом своих обязанностей (например, попустительство правонарушению подчиненного).

Если при должностном злоупотреблении имеются все признаки хищения, квалификация осуществляется не по ст. 285 УК РФ, а по ч. 3 ст. 159 или ч. 3 ст. 160 (т.е. в силу ч. 3 ст. 17 по специальным нормам).

Субъективная сторона злоупотребления включает специальный мотив — корыстную или иную личную заинтересованность. При отсутствии личной заинтересованности должностное злоупотребление может повлечь лишь административную или дисциплинарную ответственность. Корыстная заинтересованность – это стремление получить для себя или других лиц выгоду имущественного характера (например, незаконное получение льгот, кредита, освобождение от каких-либо имущественных затрат, возврата имущества, погашения долга, оплаты услуг, уплаты налогов и т. п.), а иная личная заинтересованность – стремление должностного лица извлечь выгоду неимущественного характера, обусловленное такими побуждениями, как карьеризм, семейственность, желание приукрасить действительное положение, получить взаимную услугу и т.д.

Нецелевое расходование бюджетных средств (ст. 285.1 УК РФ).

Предмет преступления – бюджетные средства.

Объективная сторона преступления выражается в расходовании бюджетных средств на цели, не соответствующие условиям их получения, определенные утвержденным бюджетом, бюджетной росписью, уведомлением о бюджетных ассигнованиях, сметой доходов и расходов либо иным документом, являющимся основанием для получения бюджетных средств, совершенное в крупном размере (на сумму свыше 1 млн 500 тыс. руб.). Нецелевое расходование в меньшем размере влечет административную ответственность по ст. 15.14 КоАП РФ.

Очевидна бланкетность рассматриваемой нормы, толкование которой возможно лишь путем обращения к бюджетному законодательству. Так, как правило, нецелевое использование бюджетных средств выражается в их пере-

распределении с одного кода бюджетной классификации на другой в пределах утвержденной сметы, произведенное без разрешения собственника (распорядителя) таких средств. Например, деньги выделены по коду «Капитальное строительство», а израсходованы на приобретение транспортных средств (этот расход должен производиться по иному коду).

Субъект преступления – специальный. Им является должностное лицо получателя бюджетных средств. Получатель бюджетных средств – орган государственной власти, орган местного самоуправления и т.д., имеющие право на принятие и (или) исполнение бюджетных обязательств). Должностные лица, как правило, руководители органа или учреждения, его заместители, главный бухгалтер.

Нецелевое расходование средств государственных внебюджетных фондов (ст. 285.2 УК РФ).

Преступление весьма сходно с рассмотренным выше преступлением (ст. 285.1 УК РФ). Они отличаются, главным образом, предметом (в данном случае – это средства государственных внебюджетных фондов).

Объективная сторона преступления состоит в расходовании средств государственных внебюджетных фондов на цели, не соответствующие условиям, определенным законодательством РФ, регулирующим их деятельность, и бюджетам указанных фондов, совершенное в крупном размере. Параметры крупного размера идентичны его границам в ст. 285.1 УК РФ.

Внесение в единые государственные реестры заведомо недостоверных сведений (ст. 285.3 УК РФ).

Объективная сторона состоит в совершении одного из альтернативных деяний: во внесении в один из единых государственных реестров, предусмотренных законодательством РФ, недостоверных сведений, а равно в уничтожении или подлоге документов, на основании которых были внесены запись или изменение в указанные реестры, если обязательное хранение этих документов предусмотрено законодательством РФ.

Единый государственный реестр – это систематизированный свод сведений, представленных в электронном виде и на бумажных носителях, формирование и ведение которого осуществляется соответствующим органом исполнительной власти в публичных и частно-публичных целях (контрольных, фискальных, правоустанавливающих). В России существует более десяти единых государственных реестров (прав на недвижимое имущество и сделок с ним, саморегулируемых организаций оценщиков, субъектов страхового дела, юридических лиц и др.). Перечень документов, подлежащих обязательному хранению, определяется законодательством, регулирующим создание и ведение того или иного реестра.

Внесение в реестр недостоверных сведений как основной способ совершения рассматриваемого преступления состоит в искажении хранящейся на машинном или бумажном носителе информации (данных о правообладателях, датах совершения тех или иных действий, основании возникновения права и т. д.). Уничтожение – приведение в полную негодность. Подлог – замена.

Злоупотребление должностными полномочиями при выполнении государственного оборонного заказа (ст. 285.4 УК РФ).

Составу данного преступления присущи все признаки «классического» злоупотребления полномочиями (ст. 285 УК РФ), дополненные указанием на сферу государственного оборонного заказа. Под ним понимаются – установленные нормативным правовым актом Правительства РФ задания на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд в целях обеспечения обороны и безопасности РФ, а также поставки продукции в области военно-технического сотрудничества РФ с иностранными государствами в соответствии с международными обязательствами РФ.

Превышение должностных полномочий (ст. 286 УК РФ).

Объективная сторона преступления определяется как совершение действий, явно выходящих за пределы полно-

мочий должностного лица и повлекших существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства.

Для данного преступления характерно только активное поведение субъекта – действие. Бездействие, явно выходящее за рамки служебной компетенции, квалифицируется при наличии иных признаков по ст. 285 УК РФ.

Основным разграничительным признаком между превышением должностных полномочий (ст. 286 УК РФ) и злоупотреблением ими (ст. 285) в форме действия выступает характерный для превышения явный выход субъекта за пределы его служебной компетенции. Основные четыре формы превышения должностных полномочий заключаются в действиях, которые: относятся к полномочиям другого должностного лица; могут быть совершены только при наличии особых обстоятельств, указанных в законе или подзаконном акте, например, применение оружия в отношении несовершеннолетнего, если его действия не создавали реальной опасности для жизни других лиц; совершаются должностным лицом единолично, однако могут быть произведены только коллегиально либо в соответствии с порядком, установленным законом, по согласованию с другим должностным лицом или органом; никто и ни при каких обстоятельствах не вправе совершать.

Неисполнение сотрудником органа внутренних дел приказа (ст. 286.1 УК РФ).

В *объективной стороне* преступления закреплено бездействие в форме неисполнения сотрудником органа внутренних дел приказа начальника, отданного в установленном порядке и не противоречащего закону, причинившее существенный вред правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства.

Субъект преступления – специальный. Им является сотрудник органа внутренних дел.

Отказ в предоставлении информации Федеральному Собранию Российской Федерации или Счетной палате Российской Федерации (ст. 287 УК РФ).

Объективная сторона предусматривает альтернативно (1) неправомерный отказ в предоставлении или (2) уклонение от предоставления информации (документов, материалов), а также (3) предоставление заведомо неполной либо ложной информации (а) Совету Федерации Федерального собрания РФ, (б) Государственной думе Федерального Собрания РФ или (в) Счетной палате РФ.

Субъект преступления – специальный. Им является должностное лицо, обязанное предоставлять соответствующую информацию.

Незаконное участие в предпринимательской деятельности (ст. 289 УК РФ).

Объективная сторона преступления состоит в 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.

Не всякое нарушение должностным лицом данного запрета образует преступление, предусмотренное ст. 289 УК РФ, а лишь такое, которое сопряжено с предоставление организации льгот и преимуществ или с покровительством в иной форме. Этот признак может выражаться в содействии получению «своей фирмой» льготных государственных кредитов, создании препятствий для конкурентов (в частности, организации всевозможных проверок деятельности, дестабилизирующих их работу) и т.д.

Ответственность за взяточничество и посредничество в нем ныне предусмотрена в четырех нормах УК РФ – ст. 290, 291, 291.1 и 291.2. Из них базовой является, безусловно, ст. 290 УК РФ.

Получение взятки (ст. 290 УК РФ).

Предмет преступления – взятка. Ею в силу прямого указания закона являются: а) деньги; б) ценные бумаги; в) иное имущество; г) услуги имущественного характера; д) имущественные права. Предметы, указанные в п. «б» – «д», предоставляются взяткополучателю безвозмездно либо по заниженной стоимости (в последнем случае размер взятки определяется суммой занижения цены). Важно, что взятка должна получить в приговоре (а значит, и в обвинении должностного лица) денежную оценку.

Таким образом, получение должностным лицом благ нематериального характера, не связанных с какой-либо имущественной выгодой, по ст. 290 УК РФ в ее нынешней редакции квалифицировано быть не может ввиду отсутствия предмета преступления. В частности, не могут признаваться взяткой такие выгоды нематериального характера, как «дружеское расположение» начальника, лестная характеристика или отзыв в печати, повышение по службе (ибо последнее само по себе не имеет денежного выражения) и тому подобные блага.

Все случаи принятия должностными лицами нематериальных услуг (в том числе незаконных) должны оцениваться с учетом действующей редакции ст. 290 УК РФ по иным статьям. Если, например, должностное лицо – получатель «сексуальной услуги» – злоупотребило полномочиями, то возможно вменение ему ст. 285 УК РФ, если превысило их – ст. 286 и т. д. (а исполнитель услуги отвечает за соучастие в соответствующем преступлении в форме подстрекательства).

Объективная сторона преступления состоит в получении субъектом лично или через посредника предмета взятки за определенное поведение по службе (которое само по себе находится за рамками состава получения взятки), а именно: а) за действия (бездействие), входящие в служебные полномочия субъекта; б) действия (бездействие), которые не входят в служебные полномочия субъекта, но последний

в силу своего должностного положения может им способствовать; в) общее покровительство по службе взяткодателю или представляемым им лицам; г) попустительство по службе указанным лицам; д) незаконные действия (бездействие) субъекта

Способствование выражается в использовании взяткополучателем авторитета и иных возможностей занимаемой должности для оказания воздействия на других должностных лиц в целях совершения ими указанных действий (бездействия) по службе (путем их склонения к совершению соответствующих деяний путем уговоров, обещаний, принуждения и др.). При этом использование исключительно личных, не связанных с должностным положением, отношений не может квалифицироваться по ст. 290 УК РФ.

К общему покровительству по службе могут быть отнесены, в частности, необоснованное назначение подчиненного, в том числе в нарушение установленного порядка, на более высокую должность, включение его в списки лиц, представляемых к поощрительным выплатам. К попустительству по службе следует относить, например, согласие должностного лица контролирующего органа не применять входящие в его полномочия меры ответственности в случае выявления совершенного взяткодателем нарушения. При общем покровительстве или попустительстве стороны зачастую не оговаривают конкретные «преференции», предоставляемые взяткодателю или указанным им лицам, и последний за взятку обеспечивает в целом благоприятное к ним отношение взяткополучателя.

Получение взятки имеет место и тогда, когда она по указанию должностного лица передается также иному физическому или юридическому лицу. В итоге, ст. 290 УК РФ не ограничивает круг бенефициаров, позволяя вменять закон субъекту, незаконно получившему материальную помощь как для себя и своих близких, так и для любых иных лиц (например, для нужд организации, в которой он работает, т.е. спонсорскую помощь).

Если должностное лицо получает материальные ценности якобы за совершение действия (бездействия), которое он не может осуществить из-за отсутствия служебных полномочий или невозможности использовать свое служебное положение, содеянное следует квалифицировать как мошенничество по ст. 159 УК РФ (лицо, передающее ценности, отвечает за покушение на дачу взятки).

Субъект преступления – специальный. Он четко назван в законе – это должностное лицо, иностранное должностное лицо и должностное лицо публичной международной организации. Под иностранным должностным лицом понимается любое назначаемое или избираемое лицо, занимающее какую-либо должность в законодательном, исполнительном, административном или судебном органе иностранного государства, и любое лицо, выполняющее какую-либо публичную функцию для иностранного государства, в том числе для публичного ведомства или публичного предприятия. Под должностным лицом публичной международной организации понимается международный гражданский служащий или любое лицо, которое уполномочено такой организацией действовать от ее имени.

Халатность (ст. 293 УК РФ).

Объективная сторона преступления заключается в неисполнении или ненадлежащем исполнении должностным лицом своих обязанностей вследствие недобросовестного или небрежного отношения к службе, если это повлекло причинение крупного ущерба (на сумму свыше 1 млн 500 тыс. руб.) или существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства.

Для признания халатности должно быть установлено наличие у лица реальной возможности (объективно и субъективно) для надлежащего исполнения должностных обязанностей и недопущения вследствие этого указанных последствий. Если должностное лицо не имело на то объективной возможности или вследствие, например,

неопытности, недостаточности квалификации и т.д. не могло надлежаще исполнять обязанности, состав халатности отсутствует, даже, несмотря на наступление указанных в законе последствий.

§ 3. Преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления, совершаемые не только должностными лицами

Присвоение полномочий должностного лица (ст. 288 УК РФ).

Объективная сторона преступления предполагает присвоение полномочий должностного лица и совершение в связи с этим действий, которые повлекли существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций.

Присвоение полномочий должностного лица заключается в совершении таких действий, которые входят в служебную компетенцию только должностных лиц. При этом виновный самовольно путем обмана выдает себя за должностное лицо и осуществляет свойственные им функции (представителя власти, организационно-распорядительные, административно-хозяйственные). Обман может быть активным или пассивным (в последнем случае путем умолчания субъект пользуется заблуждением окружающих, безосновательно воспринимающих его как должностное лицо). Для обмана могут быть использованы поддельные документы или форменная одежда.

Субъект преступления – специальный. Им является государственный служащий или служащий органа местного самоуправления, не являющийся должностным лицом.

Дача взятки (ст. 291 УК РФ).

Объективная сторона преступления состоит в передаче взятки. При передаче взяткодателем должностному лицу денег, имущества или иных материальных ценностей с целью

склонить последнего к совершению противоправных действий, образующих другой состав преступления, содеянное взяткодателем необходимо квалифицировать по совокупности как дачу взятки и соучастие (в качестве подстрекателя или организатора) в совершении соответствующего преступления.

В статье закреплен *специальный вид освобождения от уголовной ответственности* взяткодателя. Лицо, давшее взятку, освобождается от уголовной ответственности, если оно активно способствовало раскрытию и (или) расследованию преступления и либо в отношении его имело место вымогательство взятки со стороны должностного лица, либо лицо после совершения преступления добровольно сообщило в орган, имеющий право возбудить уголовное дело, о даче взятки. Сообщение (письменное или устное) о преступлении должно признаваться добровольным независимо от мотивов, которыми руководствовался заявитель, если, конечно, о даче взятки, не стало известно органам власти, о чем узнал и взяткодатель.

Посредничество во взяточничестве (ст. 291.1 УК РФ).

Объективная сторона преступления сформулирована как непосредственная передача взятки по поручению взяткодателя или взяткополучателя либо иное способствование взяткодателю и (или) взяткополучателю в достижении либо реализации соглашения между ними о получении и даче взятки в значительном размере (т.е. свыше 25 тыс. руб.). Соответственно, посредничество во взяточничестве на меньшую сумму не преступления.

Если субъект (мнимый посредник) получает от взяткодателя деньги или иные ценности для передачи должностному лицу, изначально не намереваясь этого делать, а затем присваивает их, то содеянное следует квалифицировать как хищение чужого имущества, как правило, по ст. 159 УК РФ (мошенничество). Если такой – мнимый – посредник предварительно склоняет взяткодателя к даче взятки, то его действия следует дополнительно квалифицировать как

подстрекательство к даче взятки. Действия же взяткодателя в обеих ситуациях оцениваются как покушение на дачу взятки.

Уникальное преступление закреплено в ч. 5 статьи: обещание или предложение посредничества во взяточничестве. В данной норме законодатель объявил оконченным преступлением фактически незавершенную преступную деятельность (которая ранее оценивалась по общим правилам о неоконченном преступлении – ст. 29, 30 УК РФ).

Если лицо, обещавшее либо предложившее посредничество во взяточничестве, впоследствии совершило преступление, предусмотренное ч. 1–4 ст. 291.1 УК РФ, содеянное им квалифицируется по соответствующей части этой статьи как посредничество во взяточничестве без совокупности с ч. 5 ст. 291.1.

В статье предусмотрен *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, совершившее преступление, предусмотренное настоящей статьей, освобождается от уголовной ответственности, если оно активно способствовало раскрытию и (или) пресечению преступления и добровольно сообщило о совершенном преступлении в орган, имеющий право возбудить уголовное дело. Не может признаваться добровольным сообщение, сделанное в связи с тем, что о даче взятки стало известно органам власти. Часто такое сообщение делается взяткодателем из-за невыполнения взяткополучателем обещанного и отказа вернуть взятку.

Мелкое взяточничество (ст. 291.2 УК РФ).

Статья охватывает как получение мелкой взятки, так и ее дачу. Соответственно, изложенная выше характеристика получения и дачи взятки в полной мере применима и к ст. 291.2 УК РФ с той лишь оговоркой, что речь идет о вознаграждении на сумму до 10 тыс. руб. включительно.

Субъектом преступления является должностное лицо (в форме получения мелкой взятки) либо общий субъект (в форме ее передачи).

Служебный подлог (ст. 292 УК РФ).

Объективная сторона преступления включает внесение в официальные документы ложных сведений, а равно внесение в указанные документы исправлений, искажающих их действительное содержание (за исключением случаев, предусмотренных ч. 1 ст. 291.2 УК РФ). Если вносятся различные изменения в действительный документ, то подлог именуют материальным, если же составляется ложный по содержанию, но подлинный по форме документ – интеллектуальным. Подлог может выражаться во внесении какой-либо ложной информации в подлинный документ, в изготовлении полностью поддельного как по форме, так и по содержанию документа. Внесение в официальный документ исправлений, искажающих их действительное содержание, может быть совершено путем монтажа, подчистки, дописки и иными способами.

Официальными есть основания считать документы, составленные в письменной или электронной форме, которые удостоверяют события или факты, имеющие юридическое значение, в том числе закрепляют права или обязанности, и исходят от государственных органов, органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, государственных корпораций, органов управления и должностных лиц Вооруженных сил РФ, других войск и воинских формирований РФ, а равно исходят от физических и юридических лиц, но предназначены для представления в указанные структуры (государственные и муниципальные органы и т.д.). Официальные документы должны содержать необходимые реквизиты в зависимости от характера документа и быть подписаны соответствующим лицом либо снабжены электронной цифровой подписью.

Субъективная сторона преступления выражается в специальном мотиве – корыстной или иной личной заинтересованности. Нередко служебный подлог служит способом последующего хищения (тогда содеянное квалифицирует-

ся как совокупность преступлений по ст. 292 и ст. 159 или 160 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).

Объективная сторона ч. 1 фактически отражает два частных случая служебного подлога, а именно: (1) незаконная выдача паспорта гражданина РФ иностранному гражданину или лицу без гражданства, а равно (2) внесение ложных сведений в документы, повлекшее незаконное приобретение гражданства РФ. К числу последних относятся, в частности, вид на жительство, документ, подтверждающий владение русским языком, свидетельство о рождении и т.д. Из текста следует, что незаконная выдача паспорта гражданину РФ не образует состава рассматриваемого преступления, но может быть квалифицирована по иным нормам УК РФ (ст. 285, 286, др.).

Объективная сторона ч. 2 состоит в неисполнении или ненадлежащем исполнении своих обязанностей вследствие недобросовестного или небрежного отношения к службе, если это повлекло незаконную выдачу паспорта гражданина РФ иностранному гражданину или лицу без гражданства либо незаконное приобретение гражданства РФ.

Субъект преступления – специальный. Им является должностное лицо или государственный служащий.

§ 4. Квалифицирующие признаки преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления

В главе 30 УК РФ ответственность практически за все преступления дифференцирована с помощью квалифицирующих признаков (исключение составляют лишь ст. 288 – Присвоение полномочий должностного лица,

289 – Незаконное участие в предпринимательской деятельности и 292.1 – Незаконная выдача паспорта гражданина Российской Федерации, а равно внесение заведомо ложных сведений в документы, повлекшее незаконное приобретение гражданства Российской Федерации). Наиболее часто (в восьми статьях) дифференцирующим средством выступает признак совершения преступления в составе преступной группы: группы лиц по предварительному сговору (п. «а» ч. 2 ст. 285.1, п. «а» ч. 2 ст. 285.2 и т.д.), группы лиц по предварительному сговору или организованной группы (п. «б» ч. 3 ст. 287, п. «а» ч. 5 ст. 290 и др.), организованной группы (п. «а» ч. 2 ст. 285.4) либо в составе любого вида группы (ч. 2 ст. 286.1). При установлении данного признака следует исходить из ст. 35 УК РФ.

Тяжкие последствия – квалифицирующий признак пяти должностных преступлений (ч. 3 ст. 285, п. «б» ч. 2 ст. 285.4, п. «в» ч. 3 ст. 286, ч. 2 ст. 286.1 и п. «в» ч. 3 ст. 287 УК РФ). Это оценочное понятие, установление которого зависит от всего массива фактических обстоятельств конкретного дела – крупные аварии и длительная остановка транспорта или производственного процесса, иное нарушение деятельности организации, причинение значительного материального ущерба, причинение смерти по неосторожности, самоубийство или покушение на самоубийство потерпевшего и т.п.

В четырех статьях квалифицированный состав образует совершение должностных преступлений лицом, занимающим государственную должность РФ или государственную должность субъекта РФ, а равно главой органа местного самоуправления (ч. 2 ст. 285, ч. 2 ст. 286, ч. 2 ст. 287, ч. 4 ст. 290).

Под лицами, занимающими государственные должности РФ, в статьях настоящей понимаются лица, занимающие должности, устанавливаемые Конституцией РФ, федеральными конституционными законами и федеральными законами для непосредственного исполнения полномочий

государственных органов. Под лицами, занимающими государственные должности субъектов РФ, понимаются лица, занимающие должности, устанавливаемые конституциями или уставами субъектов РФ для непосредственного исполнения полномочий государственных органов. Глава муниципального образования является высшим должностным лицом муниципального образования и наделяется уставом муниципального образования в соответствии с настоящей статьей собственными полномочиями по решению вопросов местного значения.

Важное дифференцирующее значение в законе придается размеру взятки. В зависимости от суммы выделено пять видов взяток: 1) мелкая взятка (до 10 тыс. руб. включительно – ст. 291.2); 2) простая (свыше 10 тыс. и до 25 тыс. включительно – ч. 1 ст. 290 и др.); 3) значительная (свыше 25 тыс. и до 150 тыс. – ч. 2 ст. 290, ч. 2 ст. 291); 4) крупная (свыше 150 тыс. и до 1 млн – ч. 5 ст. 290, п. «б» ч. 4 ст. 291, п. «б» ч. 3 ст. 291.1); 5) особо крупная (свыше 1 млн руб. – ч. 6 ст. 290, ч. 5 ст. 291, ч. 4 ст. 291.1).

Размер содеянного (деяния, последствий и т.д.) выступает дифференцирующим обстоятельством и в других статьях главы 30 УК РФ. Так, особо крупный размер как квалифицирующий признак в ст. 285.1, 285.2, 293 УК РФ образует сумма свыше 7 млн. 500 тыс. руб.

Признак незаконных действий (бездействия), за совершение которых получается (передается) взятка, предусмотренный в трех нормах о взяточничестве (ч. 3 ст. 290, ч. 3 ст. 291, ч. 2 ст. 291.1 УК РФ), означает любое неправомерное действие (бездействие) (совершенное в отсутствие предусмотренных законом оснований или условий; отнесенное к полномочиям другого должностного лица; и т.д.). Например, фальсификация доказательств по уголовному делу, неисполнение предусмотренной законом обязанности по составлению протокола об административном правонарушении, принятие незаконного решения на основании заведомо подложных документов, внесение в документы

сведений, не соответствующих действительности. Этот признак наличествует и при получении взятки за использование должностного положения в целях способствования совершению другим должностным лицом незаконных действий (бездействия) по службе (ч. 3 ст. 290 УК РФ).

Совершение должностным лицом за взятку самостоятельного преступления не охватывается ст. 290 УК РФ и подлежит квалификации по совокупности преступлений как получение взятки за незаконные действия по службе и по соответствующей статье Особенной части (ст. 285, 286, 292 и т.д.).

Среди особо квалифицированных видов превышения должностных полномочий следует отметить применение в процессе совершения преступления насилия или угрозы его применения (п. «а» ч. 3 ст. 286 УК РФ), а также применение оружия или специальных средств (п. «б» ч. 3 ст. 286). Насилие при превышении должностных полномочий может выражаться в нанесении должностным лицом потерпевшему побоев, причинении вреда здоровью любой тяжести, истязании, незаконном лишении свободы, его похищении и т.д., а угроза – в угрозе указанных действий. Исходя из правил квалификации ч. 3 ст. 286 УК РФ охватывает причинение потерпевшему любого вреда здоровью, кроме случаев причинения тяжкого вреда здоровью, предусмотренных ч. 3 и 4 ст. 111, а также убийств (ст. 105), которые требуют дополнительной уголовно-правовой оценки.

Сочетание превышения полномочий и похищения человека, предусмотренного ч. 2, 3 ст. 126 УК РФ, также требует квалификации по совокупности преступлений. Простое похищение (ч. 1 ст. 126 УК РФ) и любой вид незаконного лишения свободы потерпевшего (ст. 127) поглощается п. «а» ч. 3 ст. 286.

При квалификации по п. «б» ч. 3 ст. 286 УК РФ под применением оружия или специальных средств надлежит понимать умышленные действия, связанные с использованием лицом поражающих свойств указанных предметов, или ис-

пользование их по назначению; к специальным средствам относятся резиновые палки, наручники, слезоточивый газ, водометы, бронемашины, средства разрушения преград, служебные собаки и другие средства, состоящие на вооружении органов внутренних дел, внутренних войск, федеральных органов государственной охраны, органов федеральной службы безопасности, органов уголовно-исполнительной системы и др.

В п. «б» ч. 5 ст. 290 УК РФ в качестве квалифицирующего признака закреплено вымогательство взятки, под которым понимается не только требование виновного дать взятку под угрозой причинения вреда законным интересам лица, но и заведомое создание условий, при которых лицо вынуждено передать взятку с целью предотвращения вредных последствий для своих правоохраняемых интересов (например, умышленное нарушение установленных законом сроков рассмотрения обращений граждан). И не имеет значения, была ли у должностного лица реальная возможность осуществить указанную угрозу, если у взяткодателя имелись основания опасаться ее осуществления (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).

Однако если субъект вынуждает лицо передать ему взятку за незаконное действие в интересах последнего (например, за незаконное предоставление ему земельного участка), указанный признак отсутствует. В подобных ситуациях взяткодатель желает удовлетворить – пусть и под давлением – свои незаконные интересы.

Специфическим квалифицирующим признаком в п. «а» ч. 3 ст. 287 УК РФ является сопряженность деяния «с сокрытием правонарушений, совершенных должностными лицами органов государственной власти». Этот признак предполагает сокрытие любых правонарушений (в том чис-

ле административных и дисциплинарных), совершенных должностными лицами органов государственной власти. При этом не имеет значения, скрывает ли субъект собственное правонарушение или же совершенное другим лицом.

Особый квалифицирующий признак закреплен и в ч. 2 ст. 291.2 УК РФ – совершение мелкого взяточничества лицом, имеющим судимость за совершение преступлений, предусмотренных ст. 290, 291, 291.1, 291.2. К таким специальным субъектам относятся лица, имеющие непогашенную или не снятую в установленном порядке судимость за любое из указанных преступлений.

Глава 18
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПРАВОСУДИЯ

§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против правосудия

Эффективность отечественной системы правосудия – это важная задача, стоящая перед правовым государством, реализация которой зависит в том числе и от того, насколько процесс отправления правосудия, будет обеспечен средствами уголовно-правовой охраны. В этой связи ***преступления против правосудия можно определить как предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния, посягающие на деятельность суда по реализации его задач, а также нормальное функционирование государственных органов и граждан, призванных надлежащим образом оказывать содействие в отправлении правосудия в стране***.

Преступления против правосудия можно классифицировать на три группы:

1. Преступления против правосудия, препятствующие обеспечению нормальной деятельности суда и правоохранительных органов (ст. 294–298.1, 304, 306–311 УК РФ).

2. Преступления против правосудия, связанные с ненадлежащим использованием служебных полномочий судьями и сотрудниками правоохранительных органов (ст. 299–303, 305).

3. Преступления в сфере исполнения судебных решений (ст. 312–315).

Основным объектом преступлений против правосудия является деятельность суда по реализации его задач, а также нормальное функционирование государственных органов и граждан, призванных надлежащим образом оказывать содействие в отправлении правосудия в стране. При совершении отдельных преступлений против правосудия вред может быть причинен и личности (ст. 295, 296, 297, 311 УК РФ). В указанных случаях жизнь, здоровье, честь и достоинство, права и законные интересы личности выступают в качестве *дополнительного* объекта преступлений против правосудия. Дополнительными объектами выступают также имущественные и иные законные интересы граждан и юридических лиц.

Объективную сторону преступлений против правосудия часто составляют действия (ст. 298.1, 300, 303 УК РФ), однако некоторые из них могут совершаться и бездействием (ст. 308, 314, 315). По законодательному описанию признаков объективной стороны конструкции практически всех основных составов являются формальными. Преступления завершаются совершением действий или бездействия. Преступления с материальным составом завершаются наступлением общественно опасных последствий.

Субъект многих преступлений против правосудия специальный: сотрудники органов правосудия (правоохранительных органов, судьи, прокуроры, следователи, дознаватели (ст. ст. 299–302; ч. 2 и 3 ст. 303, ст. 305 УК РФ); должностные лица или служащие (ст. 315); отдельные участники уголовного или гражданского процесса (истцы, ответчики, свидетели, потерпевшие, эксперты, переводчики (ч. 1 ст. 303, ст. 307, 308); лица, предупрежденные о недопустимости разглашения данных предварительного расследования (ст. 310); лица, которым были доверены или стали известны в связи с их служебной деятельностью сведения о мерах безопасности, применяемых в отношении судьи и участников уго-

ловного процесса (ст. 311); лица, совершившие побег из места лишения свободы, из-под ареста или из-под стражи, а также от применения принудительных мер медицинского характера, административного надзора (ст. 313, 314, 314.1). В остальных случаях субъект преступлений против правосудия является общим.

Субъективная сторона преступлений против правосудия характеризуется только умышленной формой вины, причем, как правило, умысел бывает лишь прямым. В диспозициях ряда норм содержится указание на заведомость (ст. 299, 301, 305, 306, 307 УК РФ), что означает знание виновным определенных фактов, например, невиновность привлекаемого к уголовной ответственности, незаконность задержания, неправосудность приговора. В ряде составов (ст. 295, 304 УК РФ и др.) в качестве обязательного признака субъективной стороны указана цель совершения преступных действий. Для большинства преступлений против правосудия мотив не является конструктивного признака состава, обычно виновным руководят корысть, месть, ложно понятые интересы службы и другие низменные побуждения.

§ 2. Преступления против правосудия, препятствующие обеспечению нормальной деятельности суда и правоохранительных органов

Воспрепятствование осуществлению правосудия и производству предварительного расследования (ст. 294 УК РФ).

Объективная сторона преступления предусматривает вмешательство в деятельность суда, форма которого не имеет значения и охватывает любое воздействие на суд. Вмешательство возможно прямое и косвенное; в устной, письменной и иной форме.

Субъективная сторона преступления предусматривает цель – воспрепятствование осуществлению правосудия.

Обычно речь идет о желании добиться принятия определенного решения либо создать препятствия для всестороннего, полного, объективного разрешения дела.

Посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование (ст. 295 УК РФ).

Потерпевшими являются судья, присяжный заседатель или иное лицо, участвующее в отправлении правосудия, прокурор, следователь, лицо, производящее дознание, защитник, эксперт, специалист, судебный пристав, судебный исполнитель, а равно их близкие.

Объективная сторона преступления включает посягательство на жизнь определенных лиц. Посягательство означает убийство или покушение на убийство судьи, присяжного заседателя или иного лица, участвующего в отправлении правосудия, прокурора, следователя, лица, производящего дознание, защитника, эксперта, специалиста, судебного пристава, судебного исполнителя, а равно их близких. Причем это должно осуществляться в связи с рассмотрением дел или материалов в суде, производством предварительного расследования либо исполнением приговора, решения суда или иного судебного акта.

Субъективная сторона характеризуется целями преступления – воспрепятствования законной деятельности указанных лиц либо из мести за такую деятельность.

Угроза или насильственные действия в связи с осуществлением правосудия или производством предварительного расследования (ст. 296 УК РФ).

Потерпевшим является судья, присяжный заседатель и иное лицо, участвующее в отправлении правосудия, а также их близкие.

Объективная сторона преступления выражается в угрозе убийством, причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества. Законодатель в ст. 296 УК РФ в отличие от ст. 119 не указал признака реальности угрозы. Значимость объекта уголовно-правовой охраны требует установления ответственности независимо от реальности угрозы, при этом степень реальности угрозы подлежит обя-

зательному учету при индивидуализации наказания. Все действия, названные в ст. 296 УК РФ, должны происходить в связи с рассмотрением дела или материалов в суде.

Неуважение к суду (ст. 297 УК РФ).

Потерпевший от преступления – суд.

Объективная сторона преступления проявляется в неуважении, что должно выразиться в оскорблении участников судебного разбирательства. Под оскорблением понимаются неприличные высказывания, жесты, действия, направленные на унижение чести и достоинства участников судебного разбирательства и подрыв авторитета судебной власти.

Для квалификации преступления по ст. 297 УК РФ время, место и обстановка совершения преступления имеют криминообразующее значение. Оскорбление участника судебного разбирательства, не участвующего в отправлении правосудия, за рамками судебного разбирательства не образует состава рассматриваемого преступления. Оскорбление участника судебного разбирательства будет уголовно наказуемым при условии, если оно имело место непосредственно во время судебного разбирательства. В противном случае оскорбление не будет проявлением неуважения к суду и не способно причинить вред интересам правосудия. Если оскорбляемый является представителем власти (прокурор, следователь), то публичное оскорбление в связи с исполнением им служебных обязанностей до или после судебного заседания должно квалифицироваться по ст. 319 УК РФ.

Участниками судебного разбирательства являются обвинитель, защитник, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик, их представителями, а также секретарь судебного заседания, эксперт, специалист и переводчик.

Клевета в отношении судьи, присяжного заседателя, прокурора, следователя, лица, производящего дознание, судебного пристава (ст. 298.1 УК РФ).

С *объективной стороны* преступление выражается в распространении ложных сведений, порочащих честь и до-

стоинство судьи, присяжного заседателя или иного лица, участвующего в отправлении правосудия, подрывающих их репутацию и авторитет судебной власти. Понятие и признаки клеветы рассмотрены применительно к ст. 128.1 УК РФ. При характеристике данного состава признак публичности не является обязательным (в отличие, например, от ст. 319 УК РФ). Преступление может быть совершено как в зале судебного заседания, так и за его пределами. Однако деяние должно быть связано с рассмотрением дел или материалов в суде.

Провокация взятки либо коммерческого подкупа, либо подкупа в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд (ст. 304 УК РФ).

Объективная сторона провокации взятки, коммерческого подкупа либо подкупа в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд заключается в попытке передачи должностному лицу, иностранному должностному лицу, должностному лицу публичной международной организации, лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческих или иных организациях, либо лицу, указанному в ч. 1 ст. 205.1 настоящего Кодекса, без его согласия денег, ценных бумаг, иного имущества или оказания ему услуг имущественного характера, предоставления иных имущественных прав.

Ответственность по ст. 304 УК РФ наступает в случае, когда соответствующее лицо заведомо для виновного не совершало действия, свидетельствующие о его согласии принять незаконное вознаграждение, или отказалось их принять. Передача незаконного вознаграждения, если указанное лицо согласились принять его, исключает квалификацию содеянного по ст. 304 УК РФ.

От преступления, предусмотренного ст. 304 УК РФ, следует отграничивать подстрекательские действия сотрудников правоохранительных органов, спровоцировавших

должностное лицо на принятие взятки. Указанные действия состоят в передаче взятки с согласия или по предложению должностного лица, когда такое согласие либо предложение было получено в результате склонения этих лиц к получению ценностей при обстоятельствах, свидетельствующих о том, что без вмешательства сотрудников правоохранительных органов умысел на их получение не возник бы и преступление не было бы совершено. Принятие должностным лицом при указанных обстоятельствах денег, ценных бумаг, иного имущества или имущественных прав, а равно услуг имущественного характера не может расцениваться как уголовно наказуемое деяние.

Субъективная сторона преступления включает цели искусственного создания доказательств совершения преступления или шантажа.

Заведомо ложный донос (ст. 306 УК РФ).

Объективная сторона преступления заключается в ложном доносе о совершении преступления.

Донос – сообщение в любой форме (устно или письменно), сделанное от собственного имени, анонимно или от имени другого лица либо через третьих лиц, о факте совершения преступления. Сообщение при доносе является ложным, т.е. не соответствует действительности. Это может относиться к событию преступления либо выразиться в приписывании его определенному лицу, в обвинении в совершении фактически имевшего место преступления лица, к нему не причастного, или в более тяжком преступлении, чем то, которое совершено на самом деле, и т.п. Ложность должна охватывать фактические обстоятельства, а не их юридическую оценку.

Заведомо ложные показания, заключение эксперта, специалиста или неправильный перевод (ст. 307 УК РФ).

Объективная сторона преступления заключается в ложных показаниях либо заключении, а равно неправильном перевод в суде либо при производстве предварительного расследования

Показания являются ложными, если они не соответствуют действительности полностью либо в какой-нибудь части. Заключение эксперта становится ложным, если оно содержит искажение фактов, неверную оценку либо выводы, не основанные на материалах юридического дела. Неправильный перевод – это искажение смысла переведенной с одного языка на другой устной речи (показаний свидетеля, потерпевшего, обвиняемого, вопросов судьи и т.п.) либо документов.

Субъект преступления – специальный. Им является свидетель, потерпевший, эксперт, специалист и переводчик.

В статье предусматривается *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. 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.

Отказ свидетеля или потерпевшего от дачи показаний (ст. 308 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в отказ от дачи показаний либо уклонение от прохождения освидетельствования, от производства судебной экспертизы в случаях, когда не требуется согласие, или от предоставления образцов почерка и иных образцов для сравнительного исследования.

Отказ – это нежелание выполнить процессуальную обязанность дать правдивые показания, выраженное в категоричном заявлении (устно или письменно). Если свидетель или потерпевший искажают фактические обстоятельства, их действия подпадают под признаки ст. 307 УК РФ.

Субъект преступления – специальный. Им является свидетель или потерпевший.

Лицо не подлежит уголовной ответственности за отказ от дачи показаний против себя самого, своего супруга или близких родственников.

Не могут допрашиваться в качестве свидетеля: защитник обвиняемого – об обстоятельствах дела, которые стали ему известны в связи с выполнением обязанностей защитника; лицо, которое в силу своих физических или психических недостатков не способно правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать о них правильные показания; адвокат, представитель профессионального союза и другой общественной организации – об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением ими обязанностей представителя. Отказ указанных лиц от дачи показаний правомерен, и он не образует состава рассматриваемого преступления. Не подлежат также ответственности по ст. 308 УК РФ священнослужители, отказавшиеся сообщить сведения, ставшие им известными из исповеди.

Подкуп или принуждение к даче показаний или уклонению от дачи показаний либо к неправильному переводу (ст. 309 УК РФ).

Объективная сторона преступления заключается в подкупе свидетеля, потерпевшего либо эксперта, специалиста, а равно переводчика.

Деяние состоит в материальном вознаграждении лично или через посредников (выплата денег, передача ценностей, освобождение от уплаты долга, предоставление материальных выгод иного рода) свидетеля, потерпевшего, эксперта или переводчика.

Субъективная сторона предполагает цель преступления – добиться ложных показаний, заключения или неправильного перевода.

Разглашение данных предварительного расследования (ст. 310 УК РФ).

Объективная сторона преступления состоит в разглашении данных предварительного расследования, если оно со-

вершено без согласия следователя или лица, производящего дознание,

Разглашение – предание гласности, несмотря на имеющийся запрет, закрепленный в процессуальном акте в любой форме (письменной либо с помощью технических средств), данных предварительного следствия или дознания.

Отсутствие надлежаще оформленного запрета исключает уголовную ответственность за разглашение данных предварительного расследования. Преступление образуют лишь названные в законе действия, совершенные во время предварительного расследования.

Субъект преступления – специальный. Им может быть любое лицо, у которого была отобрана подписка о неразглашении данных предварительного расследования с предупреждением об уголовной ответственности.

Разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении судьи и участников уголовного процесса (ст. 311 УК РФ).

Объективная сторона преступления заключается в разглашении сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении судьи, присяжного заседателя или иного лица, участвующего в отправлении правосудия, судебного пристава, судебного исполнителя, потерпевшего, свидетеля, других участников уголовного процесса, а равно в отношении их близких,

Разглашение – это предание огласке указанных сведений, вследствие чего они становятся достоянием хотя бы одного постороннего лица. Посторонним в смысле ст. 311 УК РФ признается любое лицо, не допущенное по роду деятельности к подобным сведениям (в том числе и сослуживцы, близкие и т.п.).

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, которому сведения о мерах безопасности были доверены или стали известны в связи с его служебной деятельностью.

§ 3. Преступления против правосудия, связанные с ненадлежащим использованием служебных полномочий судьями и сотрудниками правоохранительных органов

Привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности или незаконном возбуждении уголовного дела (ст. 299 УК РФ).

Объективная сторона преступления заключается в привлечение невиновного к уголовной ответственности

Должностное лицо, злоупотребляя должностными полномочиями, привлекает к уголовной ответственности человека за преступление, которого он не совершал. Формы таких злоупотреблений могут быть различными. Например, лицо привлекается к ответственности за деяние, не содержащее признаков состава преступления, или при очевидной непричастности его к данному преступлению. Состав преступления, предусмотренного ст. 299 УК РФ, имеет место не только в том случае, если лицо вообще не совершало преступления, но и тогда, когда им совершено иное преступление, а не то, за которое оно привлекается к уголовной ответственности.

Если для привлечения невиновного к уголовной ответственности должностное лицо фальсифицирует доказательства, то его действия подлежат квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 299 и 303 УК РФ.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, которое уполномочено согласно действующему законодательству принять соответствующее процессуальное решение.

Незаконное освобождение от уголовной ответственности (ст. 300 УК РФ).

Объективная сторона преступления состоит в незаконном освобождении от уголовной ответственности лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления,

прокурором, следователем или лицом, производящим дознание. Незаконное освобождение от уголовной ответственности – освобождение при отсутствии предусмотренных законом обстоятельств

Подозреваемым признается лицо: 1) в отношении которого возбуждено уголовное дело по основаниям и в порядке, предусмотренным уголовно-процессуальным законодательством; 2) которое задержано; 3) в отношении которого применена мера пресечения до предъявления обвинения; 4) которое уведомлено о подозрении в совершении преступления. Обвиняемый – это лицо, в отношении которого в установленном законе порядке вынесено постановление о привлечении в качестве обвиняемого, вынесен обвинительный акт либо составлено обвинительное постановление.

Субъект преступления – специальный. Им являются должностные лица, обладающие правом освобождения от уголовной ответственности: прокурор, следователь и лицо, производящее дознание.

Незаконные задержание, заключение под стражу или содержание под стражей (ст. 301 УК РФ).

Объективная сторона преступления состоит в незаконном задержании.

Незаконным будет задержание, осуществленное при отсутствии указанных в законе оснований или с нарушением хотя бы одного из ограничительных условий.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, уполномоченное на совершение соответствующих действий на основании процессуального законодательства.

Принуждение к даче показаний (ст. 302 УК РФ).

Потерпевшими от преступления названы: подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, свидетель, эксперт и специалист.

С *объективной стороны* преступление представлено двумя различными действиями: принуждение к даче показаний и принуждение к даче заключения. В законе указан и спо-

соб их совершения: угрозы, шантаж или иные незаконные действия. Принуждение означает, что допрашиваемый вынуждается к даче показаний, что эти показания даются не по его собственной воле.

В качестве незаконных мер могут рассматриваться способы поведения, которые прямо запрещены законом. Таковыми может быть признано любое ограничение прав и свобод допрашиваемого (дающего заключение), для которого не имеется предусмотренных на то в законе оснований или условий (например, обещание предоставления различных благ, лишних свиданий, передач, обещание закрыть глаза на какое-либо преступление, совершенное лицом или его близкими), использование фальсифицированных доказательств и документов, иной обман.

Субъект преступления – специальный. Им является следователь или лицо, производящее дознание, а равно другое лицо с ведома или молчаливого согласия следователя или лица, производящего дознание

Фальсификация доказательств и результатов оперативно-розыскной деятельности (ст. 303 УК РФ).

Объективная сторона преступления заключается в фальсификации доказательств по гражданскому, административному делу, а равно фальсификация доказательств по делу об административном правонарушении, а также фальсификация доказательств определенными должностными лицами.

Фальсификация означает искажение фактических данных, являющихся доказательствами, которое может выражаться в подделке, изменении (в том числе путем уничтожения), подмене подлинной информации (ее носителей), предметов, выступающих в качестве доказательств, информацией (ее носителями), предметами ложными, искусственными, полученными из ненадлежащего источника.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, участвующее в деле, или его представитель; участник производства по делу об административном правонаруше-

нии или его представитель; должностное лицо, уполномоченное рассматривать дела об административных правонарушениях, либо должностное лицо, уполномоченное составлять протоколы об административных правонарушениях.

Вынесение заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта (ст. 305 УК РФ).

Объективная сторона преступления состоит в вынесении неправосудных приговора, решения или иного судебного акта.

Неправосудные судебные акты должны характеризоваться существенными нарушениями материального или процессуального закона, противоречить фактическим обстоятельствам дела, искажать истину и быть способны причинить ущерб конституционным правам и свободам участников судопроизводства, государственным и общественным интересам и т.п. Неправосудным акт считается, когда это установлено судебным актом вышестоящего суда.

Субъект преступления – специальный. Им является судья (судьи) судов общей юрисдикции, арбитражных судов (в том числе присяжные заседатели), Конституционного Суда РФ.

§ 4. Преступления в сфере исполнения судебных решений

Незаконные действия в отношении имущества, подвергнутого описи или аресту либо подлежащего конфискации (ст. 312 УК РФ)

Объективная сторона преступления заключается в растрате, отчуждении, сокрытии или незаконной передаче имущества, подвергнутого описи или аресту, а также в осуществлении банковских операций с денежными средствами (вкладами), на которые наложен арест.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, которому вверено имущество, а также служащий кредитной организации.

Побег из места лишения свободы, из-под ареста или из-под стражи (ст. 313 УК РФ).

Объективная сторона преступления заключается в побеге из места лишения свободы, из-под ареста или из-под стражи.

Побег состоит в самовольном незаконном оставлении осужденным, арестованным или заключенным под стражу учреждений и органов уголовно-исполнительной системы. «Самовольное» означает, что виновный действовал без надлежащего на то разрешения, а незаконность действий характеризуется тем, что у лица отсутствовали предусмотренные к тому основания.

Побег может быть совершен только из мест, указанных в диспозиции статьи. Местами лишения свободы являются: колонии-поселения, лечебно-исправительные учреждения исправительные, колонии общего, строго и особого режима, воспитательные колонии и тюрьмы. К местам предварительного заключения относятся: следственные изоляторы, пересылочные пункты, транзитно-пересылочные отделения, изоляторы временного содержания. Побег из общежития за пределами исправительного учреждения, с рабочего объекта или по пути следования к нему лица, которому было разрешено передвижение без конвоя или сопровождения, считается совершенным из мест лишения свободы.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, отбывающее наказание, арестованное или находящееся в предварительном заключении.

Уклонение от отбывания ограничения свободы, лишения свободы, а также от применения принудительных мер медицинского характера (ст. 314 УК РФ).

Объективная сторона преступления заключается в злостном уклонении от отбывания наказания в виде ограничения свободы. Злостно уклоняющимся от отбывания наказания в виде ограничения свободы признается осужденный, который: а) допустил нарушение порядка и усло-

вий отбывания наказания в течение года после применения к нему взыскания в виде официального предостережения; б) отказался от использования технических средств контроля и надзора; в) скрылся с места жительства и его местонахождение не установлено в течение более 30 дней; г) не прибыл в установленный срок в уголовно-исполнительную инспекцию по месту жительства в соответствии с выданным предписанием.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, которое отбывает ограничение свободы.

Уклонение от административного надзора или неоднократное несоблюдение установленных судом в соответствии с федеральным законом ограничения или ограничений (ст. 314.1 УК РФ).

Объективная сторона преступления заключается в неприбытии без уважительных причин к избранному месту жительства или пребывания в определенный администрацией исправительного учреждения срок, а равно самовольное оставление места жительства или пребывания.

Уважительными причинами могут признаваться, в частности, тяжелое заболевание лица или необходимость получения им медицинской помощи, угрожающая жизни тяжелая болезнь или смерть близкого родственника или стечение иных тяжелых семейных обстоятельств, перебои в транспортном сообщении, необоснованное задержание в связи с подозрением в совершении преступления или административного правонарушения.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, в отношении которого установлен административный надзор при освобождении из мест лишения свободы, или поднадзорное лицо.

Неисполнение приговора суда, решения суда или иного судебного акта (ст. 315 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в злостном неисполнении либо в воспрепятствовании исполнению вступившего в законную силу приговора, решения суда или

иного судебного акта. Неисполнение судебных актов представляет собой, как правило, бездействие по реализации судебного решения. Воспрепятствование исполнению судебного акта проявляется только в действиях, направленных на то, чтобы помешать исполнению судебного акта. Под злостностью следует понимать повторное неисполнение лицом возложенных на него обязанностей, вытекающих из судебного акта, после предписания, облеченного в соответствующую форму и сделанного уполномоченным на это органом. Если лицо принимало определенные меры по исполнению судебного решения, то неисполнение его надлежащим образом нельзя считать злостным.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, подвергнутое административному наказанию за деяние, предусмотренное ч. 4 ст. 17.15 КоАП РФ, совершенное в отношении того же приговора суда, решения суда или иного судебного акта. В ч. 4 предусмотрено неисполнение должником содержащихся в исполнительном документе требований о прекращении распространения информации и (или) об опровержении ранее распространенной информации в срок, вновь установленный судебным приставом-исполнителем после наложения административного штрафа.

Укрывательство преступлений (ст. 316 УК РФ).

Объективная сторона преступления представляет собой заранее не обещанное укрывательство особо тяжких преступлений. Заранее не обещанное означает не обещанное до окончания преступления. В противном случае речь должна идти об укрывательстве преступления (ч. 5 ст. 33 УК РФ). Особо тяжкие преступления определены в ч. 5 ст. 15 УК РФ.

Укрывательство преступления включает сокрытие преступника, средств или орудий совершения преступления, следов преступления либо предметов, добытых преступным путем, а равно приобретение и сбыт таких предметов. Укрывательство преступника – это сокрытие лица, совершившего

преступление. Укрывательство средств или орудий совершения преступления – сокрытие их либо уничтожение или изменение внешнего вида. Сокрытие следов преступления означает их уничтожение. Приобретение – получение любым путем. Сбыт – избавление любым путем.

Ответственность по ст. 316 УК РФ наступает лишь в случае физического укрывательства преступления. Интеллектуальное укрывательство (дача советов, рекомендаций и пр.) не охватывается составом данного преступления.

Лицо не подлежит уголовной ответственности за заранее не обещанное укрывательство преступления, совершенного его супругом или близким родственником (родителями, детьми, усыновителями, усыновленными, родными братьями и сестрами, дедом, бабкой, внуком).

§ 5. Квалифицирующие признаки преступлений против правосудия

Квалифицирующие признаки присущи большинству преступлений против правосудия. Они отсутствуют у шести составов преступлений: посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование (ст. 295 УК РФ), незаконное освобождение от уголовной ответственности (ст. 300), провокация взятки либо коммерческого подкупа (ст. 304), отказ свидетеля или потерпевшего от дачи показаний (ст. 308), разглашение данных предварительного расследования (ст. 310), укрывательство преступлений (ст. 316).

Квалифицирующими преступления против правосудия признаками часто являются признаки, характеризующие специального потерпевшего от посягательства либо субъекта преступления: судьи, прокурора, следователя, лица, производящего дознание (ч. 2 ст. 294 УК РФ), защитника (ч. 2 ст. 303), эксперта, специалиста, свидетеля (ч. 2 ст. 307), переводчика (ч. 2 ст. 309), судебного пристава, судебного исполнителя (ч. 2 ст. 298.1), а равно их близких

(ч. 2 ст. 296) в связи с производством предварительного расследования, рассмотрением дел или материалов в суде либо исполнением судебного акта, а равно присяжного заседателя или иного лица, участвующего в отправлении правосудия (ч. 2 ст. 297).

Кроме того, в ряде случаев законодатель использует признаки, описывающие совершение деяния в соучастии (группой лиц и/или организованной группой – ч. 4 ст. 309, ч. 2 ст. 313, ч. 3 ст. 321, ч. 3 ст. 322, п. «а» ч. 2 ст. 322.1, ч. 2 ст. 325.1, ч. 2 ст. 326, п. «б» ч. 5 ст. 327.1, п. «б» ч. 6 ст. 327.1, ч. 3 ст. 327.2 УК РФ); с применением насилия (опасного – ч. 4 ст. 296, ч. 4 ст. 309, ч. 3 ст. 313; либо неопасного – ч. 3 ст. 296, ч. 3 ст. 309), В ч. 2 ст. 302 УК РФ законодатель не конкретизирует содержание применяемого насилия.

Общими для составов клеветы в отношении судьи, присяжного заседателя, прокурора, следователя, лица, производящего дознание, судебного пристава, привлечения заведомо невиновного к уголовной ответственности или незаконного возбуждение уголовного дела, заведомо ложного доноса, заведомо ложного показания, заключения эксперта, специалиста или неправильного перевода квалифицирующим признаком является обвинение лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления (ч. 3 ст. 298.1, ч. 2 ст. 299, ч. 2 ст. 306, ч. 2 ст. 307). Определение указанных категорий преступлений дается в ст. 15 УК РФ. Для вменения этого признака применительно к составу заведомо ложного доноса (ст. 306 УК РФ) необходимо, чтобы в доносе содержалось указание на конкретное лицо, якобы совершившее это преступление. Отсутствие указания в заявлении о совершенном преступлении на конкретное лицо не образует квалифицированного состава и оценивается в рамках ч. 1 ст. 306 УК РФ.

Наступление тяжких последствий в результате совершения преступления характерно для квалифицированных составов ч. 2 ст. 299, ч. 3 ст. 301, ч. 3 ст. 303, ч. 2 ст. 305, ч. 2 ст. 311, ч. 2 ст. 320, ч. 2 ст. 323 УК РФ. К таковым мо-

гут быть отнесены, например, длительное содержание под стражей невиновного человека, самоубийство подозреваемого (обвиняемого), а также его близких в качестве протеста по поводу незаконности примененных по отношению к нему мер, лишение его жизни другими задержанными или заключенными под стражу, наступление тяжкой болезни, в том числе психического заболевания, существенное нарушение конституционных прав граждан (жилищных, трудовых и т.п.), оставление членов семьи потерпевшего без кормильца, нападение на защищаемое лицо, уничтожение или повреждение имущества, причинение вреда сотруднику, осуществляющему охрану, проведение значительных компенсационных работ и др.

Воспрепятствование осуществлению правосудия и производству предварительного расследования (ст. 294 УК РФ) предусматривает квалифицирующие признаки – вмешательство в деятельность органов предварительного расследования (ч. 2); использование лицом своего служебного положения (ч. 3).

Ответственность за угрозу или насильственные действия в связи с осуществлением правосудия или производством предварительного расследования (ст. 296 УК РФ) дифференцирована в зависимости от содержания выполняемых потерпевшим функций и характера насилия. По ч. 2 потерпевшими выступают прокурор, следователь, лицо, производящее дознание, защитник, эксперт, специалист, судебный пристав, судебный исполнитель, а также их близкие; применение насилия, не опасного для жизни и здоровья наказуемо по ч. 3, а применение насилия, опасного для жизни и здоровья – по ч. 4. Основным способом решения вопроса о том, какой объем насилия охватывается без дополнительной квалификации со статьями главы 16 УК РФ, является сопоставление санкций, поскольку характер общественной опасности преступления, формально отражены в санкции той или иной статьи.

Ответственность за квалифицированное неуважение к суду (ст. 297 УК РФ) установлена за деяние, совершенное

в отношении судьи, присяжного заседателя или иного лица, участвующего в отправлении правосудия. Оскорбление судьи как в зале судебного заседания, так и за его пределами, как во время судебного заседания, так и после охватывается диспозицией ч. 2 ст. 297 УК РФ, если это оскорбление связано с судебным разбирательством.

Особо квалифицирующим признаком привлечения заведомо невиновного к уголовной ответственности (ч. 3 ст. 299 УК РФ) является совершение деяния в целях воспрепятствования предпринимательской деятельности либо из корыстной или иной личной заинтересованности и повлекло прекращение предпринимательской деятельности либо причинение крупного ущерба (свыше 1 млн 500 тыс. руб.). Вынесение заведомо неправосудного (незаконного) приговора судьей квалифицируется по ст. 305 УК РФ.

Статья 301 УК РФ предусматривает квалифицирующий признак заведомо незаконного заключения под стражу или содержание под стражей (ч. 2). Субъектом преступления может быть только судья. В этой связи ст. 301 УК РФ в рассматриваемом случае следует признать специальной по отношению к общей норме (ст. 305), устанавливающей ответственность за вынесение заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта.

Принуждение к даче показаний предусматривает квалифицирующий признак (ч. 2 ст. 302 УК РФ) в виде применения насилия, издевательств или пытки. Последствия в виде причинения смерти данным составом не охватываются и должны квалифицироваться по совокупности с преступлениями, предусмотренными ст. 105 УК РФ. Насилие сексуального характера также подлежит дополнительной квалификации. Понятие «насилие», содержащееся в ч. 2 ст. 302 УК РФ, означает только физическое воздействие.

Издевательство – глумление, особо унизительное обращение с допрашиваемым или экспертом, разного рода оскорбления, унижающие его честь и достоинство, причи-

няющие ему моральные и физические страдания. Понятие пытки раскрывалось применительно к ст. 117 УК РФ.

Фальсификация доказательств и результатов оперативно-розыскной деятельности (ст. 303 УК РФ) предусматривает ряд квалифицирующих признаков: в ч. 2 ответственность ужесточается, если деяние совершается по уголовному делу прокурором, следователем, лицом, производящим дознание, защитником. В данном случае объективная сторона преступления характеризуется действиями, которые выражаются в подделке или фабрикации вещественных доказательств, протоколов следственных действий, собирании и представлении доказательств, не соответствующих действительности. В ч. 3 закреплены альтернативные признаки фальсификации: по уголовному делу о тяжком или об особо тяжком преступлении, а равно фальсификация доказательств, повлекшая тяжкие последствия (осуждение невиновного лица, осуждение хотя бы и виновного, но к существенно более строгому наказанию, чем это было бы при оценке подлинных доказательств, самоубийство незаконно осужденного, его близких, разорение, банкротство, незаконное взыскание имущества, подрыв деловой репутации, вызвавший серьезное ухудшение положения на рынке, финансового состояния предприятия и пр.). Часть 4 устанавливает повышенную ответственность за фальсификацию результатов оперативно-разыскной деятельности о признаках подготавливаемого, совершаемого или совершенного преступления; лицах, подготавливающих, совершающих или совершивших преступление и скрывшихся от органов дознания, следствия или суда. При этом для вменения ч. 4 ст. 303 УК РФ необходимо наличие определенной цели – уголовного преследования лица, заведомо непричастного к совершению преступления, либо причинения вреда чести, достоинству и деловой репутации.

Статья, регламентирующая ответственность за вынесение заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта (ст. 305 УК РФ), предусматривает квалифи-

цированный вид преступления, к которому относятся вынесение незаконного приговора суда к лишению свободы или наступление в результате вынесения неправосудного акта иных тяжких последствий. Для квалификации не имеет значения ни вид лишения свободы (на определенный срок или пожизненно), ни его срок. Достаточно самого факта необоснованного назначения наказания в виде лишения свободы заведомо незаконным приговором суда.

Заведомо ложный донос (ст. 306 УК РФ) становится особо квалифицированным по ч. 3 как донос, соединенный с искусственным созданием доказательств обвинения. Он характеризуется тем, что виновный либо представляет фальшивые доказательства обвинения, либо фальсифицирует их (подбрасывание лицу предмета или орудия совершения преступления, либо его личных вещей на место преступления и т.п.); при этом дополнительной квалификации в данном случае по ст. 303 УК РФ не требуется.

Подкуп или принуждение к даче показаний или уклонению от дачи показаний либо к неправильному переводу (ч. 2 ст. 309 УК РФ) предусматривает повышенную ответственность за принуждение к даче ложных показаний (заключения), к осуществлению неправильного перевода и к уклонению от дачи показаний. В ситуации, когда соответствующих процессуальных фигур юридически еще нет (например, если принуждение к даче показаний или уклонению от дачи показаний имело место в момент совершения преступления или непосредственно после его совершения, когда органам предварительного расследования еще не стало известно о совершенном деянии, либо при наличии только сообщения о преступлении), т.е. указанные лица процессуально находятся за пределами предварительного расследования и судебного разбирательства, то и преступление, предусмотренное ст. 309 УК РФ, отсутствует, а есть состав преступления против личности.

Угроза совершения иных действий, не указанных в законе, не образует состава рассматриваемого преступления.

Для квалификации подобных действий не имеет значения, намеревался ли виновный реализовать угрозу. Воздействие на свидетеля, потерпевшего, эксперта или переводчика с целью добиться дачи ими ложного показания (заключения) иным путем (просьбы, уговоры, попытки разжалобить) может влечь ответственность не по ст. 309 УК РФ, а как подстрекательство к даче ложных показаний.

В ч. 2 ст. 312 УК РФ предусмотрена ответственность за сокрытие или присвоение имущества, подлежащего конфискации по приговору суда, а равно иное уклонение от исполнения вступившего в законную силу приговора суда о назначении конфискации имущества. Формы проявления данного преступления (сокрытие или присвоение) по существу те же, что и в отношении описанного или арестованного имущества. Иное уклонение от исполнения приговора суда может также заключаться в разных действиях, суть которых одна: исключить возможность изъятия и передачи государственным органам конфискованного имущества (продажа имущества и размещение денег у родственников; представление ложных данных об уничтожении имущества в результате пожара, о хищении имущества, подлежащего специальной конфискации; дарение такого имущества и т.п.). Если данные действия сопряжены с совершением более опасного преступления (например, уничтожением имущества путем поджога, взрыва), то действия виновного следует квалифицировать по ч. 2 ст. 312 УК РФ и соответствующей иной статье (например, по ч. 2 ст. 167).

Состав побега из места лишения свободы, из-под ареста или из-под стражи предусматривает квалифицирующие признаки, характеризующие совершение деяния в соучастии (ч. 2); в ч. 3 установлена ответственность, если деяние совершено с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия, а равно с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия. Причинение смерти не охватывается

ч. 3 ст. 313 УК РФ и требует квалификации по совокупности со ст. 105. Побег, соединенный с насилием в отношении сотрудника места лишения свободы или места содержания под стражей, образует совокупность преступлений, предусмотренных ст. ст. 313 и 321 УК РФ

Квалифицированные виды уклонения от отбывания наказания в виде лишения свободы (ч. 2 ст. 314 УК РФ), а также от применения принудительных мер медицинского характера (ч. 3 ст. 314) образуют бездействие в виде невозвращения в исправительное учреждение лица, осужденного к лишению свободы, которому разрешен выезд за пределы исправительного учреждения, по истечении срока выезда либо неявка в соответствующий орган уголовно-исполнительной системы лица, осужденного к лишению свободы, которому предоставлена отсрочка исполнения приговора или отбывания наказания, по истечении срока отсрочки, либо уклонении лица, страдающего расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости, от применения к нему принудительных мер медицинского характера, назначенных после отбытия наказания.

Квалифицированным составом уклонения от административного надзора (ч. 2 ст. 314.1 УК РФ) предусмотрена ответственность за неоднократное несоблюдение лицом, в соответствии с федеральным законом ограничения или ограничений. Существо преступления заключается в неоднократном несоблюдении лицом, в отношении которого установлен административный надзор, административных ограничения или ограничений, установленных ему судом в соответствии с федеральным законом, сопряженное с совершением данным лицом административного правонарушения против порядка управления (за исключением административного правонарушения, предусмотренного ст. 19.24 КоАП РФ), либо административного правонарушения, посягающего на общественный порядок и общественную безопасность, либо административного правонарушения,

посягающего на здоровье, санитарно-эпидемиологическое благополучие населения и общественную нравственность, либо административного правонарушения, предусмотренного ч. 7 ст. 11.5, либо ст. 12.8, либо ст. 12.26 КоАП РФ. При этом неоднократным несоблюдением лицом, в отношении которого установлен административный надзор, административных ограничения или ограничений, установленных ему судом в соответствии с федеральным законом, признается несоблюдение лицом, в отношении которого установлен административный надзор, административных ограничения или ограничений, установленных ему судом в соответствии с федеральным законом, при условии, что это лицо ранее привлекалось к административной ответственности за аналогичное деяние два раза в течение одного года.

Квалифицирующим признаком неисполнения приговора суда, решения суда или иного судебного акта (ч. 2 ст. 315 УК РФ) является злостное неисполнение представителем власти, государственным служащим, муниципальным служащим, а также служащим государственного или муниципального учреждения, коммерческой или иной организации вступивших в законную силу приговора суда, решения суда или иного судебного акта, а равно воспрепятствование их исполнению. По существу речь идет о соответствующих специальных субъектах преступлений, предусмотренных в примечаниях к ст. 285 и 201 УК РФ.

Глава 19
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПОРЯДКА УПРАВЛЕНИЯ

§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против порядка управления

Под управлением понимается воздействие уполномоченных субъектов на развитие процессов и отношений в обществе властно-правовыми методами. Отсюда ***преступления против порядка управления определяются как предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния, посягающие на порядок власти-подчинения между государством и лицами, на которых распространяются его распорядительные полномочия.***

Все преступления против порядка управления можно классифицировать на следующие группы:

- преступления против представителей власти, сопряженные с посягательством на личность (ст. 317–321 УК РФ);
- преступления, посягающие на неприкосновенность государственной границы (ст. 322, 322.1, 323);
- преступления, посягающие на закрепленный государством порядок ведения официальной регистрации и документооборота (ст. 322.2, 322.3, 324, 325, 326, 327, 327.1, 330, 330.1, 330.2);
- преступления, посягающие на авторитет государственной власти (ст. 328, 329).

Основным объектом преступлений является порядок власти-подчинения между государством и лицами, на которых распространяются его распорядительные полномочия. *Дополнительным объектом* ряда преступлений является жизнь, здоровье, честь, достоинство человека.

Объективная сторона преступлений почти всегда выражается только в действии. Исключение составляет уклонение от прохождения военной и альтернативной гражданской службы (ст. 328 УК РФ), которое может быть совершено и путем бездействия.

Большинство преступлений сконструированы с формальными составами, и для их завершения достаточно совершения соответствующих общественно опасных деяний (например, приобретения официальных документов). Для завершения преступлений с материальным составом требуется наступление общественно опасных последствий.

Субъект преступлений, как правило, общий. Им является вменяемое физическое лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста. Встречается и специальный субъект преступления.

Субъективная сторона преступлений характеризуется только умышленной формой вины. В преступлениях с формальным составом умысел лишь прямой. В преступлениях с материальным составом умысел может быть и косвенным.

Уголовная ответственность за отдельные преступления наступает при установлении определенных мотивов или целей.

В ст. 322, 323.2, 326, 327, 327.1, 327.2 УК РФ предусмотрен признак заведомости. Он означает знание соответствующего факта.

§ 2. Преступления против представителей власти, сопряженные с посягательством на личность

Посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа (ст. 317 УК РФ).

Потерпевшими от преступления являются сотрудник правоохранительного органа; военнослужащий, а также

их близкие. Военнослужащие – граждане, проходившие военную службу в качестве офицеров, прапорщиков, мичманов либо военную службу по контракту или призыву в качестве солдат, матросов, сержантов и старшин в Вооруженных Силах РФ и Объединенных Вооруженных Силах Содружества Независимых Государств, Федеральной пограничной службе РФ и органах и организациях Пограничной службы РФ, во внутренних войсках Министерства внутренних дел РФ, в войсках национальной гвардии РФ и в Железнодорожных войсках РФ, федеральных органах правительственной связи и информации, войсках гражданской обороны, органах федеральной службы безопасности и пограничных войсках, органах государственной охраны (федеральных органах государственной охраны), органах внешней разведки РФ, других воинских формированиях РФ, созданных в соответствии с законодательством РФ, лица рядового и начальствующего состава, проходившие службу в органах внутренних дел РФ, Государственной противопожарной службе, Федеральной службе войск национальной гвардии РФ, прокурорские работники, сотрудники Следственного комитета РФ, сотрудники таможенных органов РФ, сотрудники налоговой полиции, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, сотрудники учреждений и органов уголовно-исполнительной системы.

Объективная сторона преступления выражается в посягательстве. Оно означает как причинение смерти, так и покушение на ее причинение. Поэтому в последнем случае при квалификации таких действий ссылка на ч. 3 ст. 30 УК РФ (покушение) не требуется.

Если посягательство осуществлено несовершеннолетними в возрасте от четырнадцати до шестнадцати лет, то оно должно квалифицироваться по п. «б» ч. 2 ст. 105 УК РФ.

Субъективная сторона преступления включает два альтернативно указанных признака: цель воспрепятствовать законной деятельности по охране общественного порядка

и обеспечению общественной безопасности; мотив мести за такую деятельность.

Применение насилия в отношении представителя власти (ст. 318 УК РФ).

Потерпевшими от преступления являются представители власти и их близкие.

Объективная сторона преступления выражается в альтернативных действиях: применение насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо угроза применения насилия.

Субъективная сторона преступления представлена мотивом. Он связан с исполнением потерпевшим своих должностных обязанностей.

Оскорбление представителя власти (ст. 319 УК РФ).

Потерпевшим от преступления является представитель власти.

Объективная сторона преступления выражается в публичном оскорблении представителя власти при исполнении им своих должностных обязанностей.

Оскорбление предполагает унижение чести и достоинства, выраженное в неприличной форме. Это деяние может совершаться вербально (письменно или устно), при помощи жестов; возможно оскорбление действием (пощечина, пинок и др.).

Оскорбление должно быть публичным. Публичными могут признаваться такие оскорбления, которые высказываются в присутствии более одного постороннего лица.

Оскорбление должно быть при исполнении должностным лицом своих должностных обязанностей или в другое время. В первом случае речь идет о совершении им своих полномочий.

Во втором случае имеются особенности *субъективной стороны* преступления. По закону требуется мотив. Он должен быть связан с исполнением потерпевшим своих должностных обязанностей.

Разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении должностных лиц правоохранительных или контролирующих органов (ст. 320 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в разглашении сведений мерах безопасности, применяемых

в отношении должностного лица правоохранительного или контролирующего органа, а также его близких.

Разглашение сведений – доведение их до сведения хотя бы одного лица, которое не должно ими располагать. Способ разглашения роли не играет.

Сведения должны быть о мерах безопасности, применяемых в отношении должностного лица правоохранительного или контролирующего органа, а также его близких. Такими мерами могут быть:

1) личная охрана, охрана жилища и имущества;

2) выдача оружия, специальных средств индивидуальной защиты и оповещения об опасности;

3) временное помещение в безопасное место;

4) обеспечение конфиденциальности сведений о защищаемых лицах;

5) перевод на другую работу (службу), изменение места работы (службы) или учебы;

6) переселение на другое место жительства;

7) замена документов, изменение внешности. Разглашение любой из них может образовать состав преступления.

Субъект преступления по закону является общим. Однако, как правило, им чаще всего выступает лицо, обязанное хранить информацию в тайне: должностное лицо органа, обеспечивающего безопасность; должностное лицо организации, в адрес которой направлено решение органа, обеспечивающего безопасность; защищаемое лицо.

Субъективная сторона преступления предполагает цель воспрепятствования служебной деятельности должностного лица правоохранительного или контролирующего органа.

Дезорганизация деятельности учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества (ст. 321 УК РФ).

Потерпевшим от преступления выступает осужденный. В ст. 321 УК РФ не установлена ответственность за применение насилия или угрозу его применения в отношении иных категорий лиц, которые находятся в учреждениях, обеспечи-

вающих изоляцию от общества, например, подозреваемых, обвиняемых, задержанных.

Объективная сторона преступления выражается в применении насилия, не опасного для жизни или здоровья или угрозе применения насилия.

Субъективная сторона преступления включает цель воспрепятствования исправлению осужденного, т.е. ведению им правопослушного образа жизни, или месть за содействие, оказанное осужденным администрации учреждения или органа уголовно-исполнительной системы.

§ 3. Преступления, посягающие на неприкосновенность государственной границы

Незаконное пересечение Государственной границы Российской Федерации (ст. 322 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в пересечении Государственной границы РФ без действительных документов на право въезда в РФ или выезда из РФ либо без надлежащего разрешения.

Необходимо физическое пересечение Государственной границы РФ. Место пересечения не играет роли. Направление – въезд или выезд – тоже.

Пересечение Государственной границы РФ лишь тогда признается преступлением, когда это делается без действительных документов на право въезда или выезда либо без надлежащего разрешения, полученного в порядке, установленном соответствующим законодательством РФ.

Статья 322 УК РФ не распространяется на случаи, когда иностранные лица или лица без гражданства прибывают в Россию с нарушением правил пересечения Государственной границы РФ с целью использования права политического убежища, если в их действиях не содержится иного состава преступления.

Не является преступлением вынужденное пересечение Государственной границы РФ вследствие несчастного случая, аварии или стихийного бедствия, сильного шторма, ледохода или ледовых условий, угрожающих безопасности судна, и других чрезвычайных обстоятельств.

Организация незаконной миграции (ст. 322.1 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в организации незаконного въезда в РФ иностранных граждан или лиц без гражданства, их незаконного пребывания в РФ или незаконного транзитного проезда через территорию РФ.

Организация означает привлечение иностранных граждан и лиц без гражданства, желающих незаконно въехать в РФ, остаться на ее территории или незаконно проехать по ней; приискание лиц, готовых к реализации этих задач; подделка необходимых документов; материальное обеспечение задуманного и др.

Незаконность определяется следующими факторами: отсутствие соответствующих документов, удостоверяющих личность иностранного гражданина или лица без гражданства (недействительные документы, документы, выданные ненадлежащим органом, просроченные документы, поддельные документы и т.д.); отсутствие визы или других документов, предоставляющих право въезда в РФ или выезда из нее, в том числе просроченная или поддельная виза и т.п. Признак незаконности будет иметь место и в том случае, если виза или другие документы, предоставляющие соответствующие права, получены по поддельным документам при отсутствии оснований, установленных законодательством.

Противоправное изменение Государственной границы Российской Федерации (ст. 323 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в следующих альтернативных действиях в отношении пограничных знаков:

1) изъятие, т.е. незаконное удаление пограничного знака с определенного для него места нахождения;

2) перемещение, т.е. незаконное изменение места положения пограничного знака;

3) уничтожение, т.е. незаконное приведение пограничного знака в состояние, исключающее его использование по назначению.

Лица, не достигшие возраста шестнадцати, лет при наличии оснований могут нести ответственность по ч. 2 ст. 167 УК РФ.

Субъективная сторона преступления предполагает цель противоправного изменения Государственной границы РФ.

§ 4. Преступления, посягающие на закрепленный государством порядок ведения официальной регистрации и документооборота

Фиктивная регистрация гражданина Российской Федерации по месту пребывания или по месту жительства в жилом помещении в Российской Федерации и фиктивная регистрация иностранного гражданина или лица без гражданства по месту жительства в жилом помещении в Российской Федерации (ст. 322.2 УК РФ).

Объективная сторона преступления заключается в фиктивной регистрации гражданина РФ по месту пребывания или по месту жительства в жилом помещении в РФ, а равно фиктивная регистрация иностранного гражданина или лица без гражданства по месту жительства в жилом помещении в РФ.

Фиктивная регистрация – регистрация на основании представления недостоверных сведений или документов для такой регистрации, либо их регистрация без намерения проживать в соответствующем жилом помещении, либо регистрация без намерения нанимателя (собственника) соответствующего жилого помещения предоставить это жилое помещение для проживания.

Местом пребывания является место, где гражданин временно проживает, – гостиница, санаторий, дом отдыха, пан-

сионат, кемпинг, больница, туристская база, иное подобное учреждение, а также жилое помещение, не являющееся местом жительства гражданина.

Место жительства – жилой дом, квартира, комната, жилое помещение специализированного жилищного фонда либо иное жилое помещение, в которых гражданин постоянно или преимущественно проживает в качестве собственника, по договору найма (поднайма), договору найма специализированного жилого помещения либо на иных основаниях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, и в которых он зарегистрирован по месту жительства

Жилым помещением признается изолированное помещение, которое является недвижимым имуществом и пригодно для постоянного проживания граждан (отвечает установленным санитарным и техническим правилам и нормам, иным требованиям законодательства.

Субъект преступления по закону является общим. Однако характер преступления говорит о том, что его субъектом может быть лишь лицо, обладающее полномочиями по осуществлению регистрации.

Статья предусматривает *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Лицо, совершившее преступление, предусмотренное настоящей статьей, освобождается от уголовной ответственности, если оно способствовало раскрытию этого преступления и если в его действиях не содержится иного состава преступления.

Фиктивная постановка на учет иностранного гражданина или лица без гражданства по месту пребывания в Российской Федерации (ст. 322.3 УК РФ).

Объективная сторона преступления заключается в фиктивной постановке на учет иностранного гражданина или лица без гражданства по месту пребывания в РФ. Под фиктивной постановкой на учет иностранных граждан или лиц без гражданства по месту пребывания в РФ понимается постановка их на учет по месту пребывания в РФ на основании представления заведомо недостоверных (ложных) сведений или документов, либо

постановка иностранных граждан или лиц без гражданства на учет по месту пребывания в РФ в помещении без их намерения фактически проживать (пребывать) в этом помещении или без намерения принимающей стороны предоставить им это помещение для фактического проживания (пребывания), либо постановка иностранных граждан или лиц без гражданства на учет по месту пребывания по адресу организации, в которой они в установленном порядке не осуществляют трудовую или иную не запрещенную законодательством РФ деятельность.

Предусмотренный в статье *специальный вид освобождения от уголовной ответственности* характеризуется так же, как и в предыдущем случае.

Приобретение или сбыт официальных документов и государственных наград (ст. 324 УК РФ).

Предметом преступления признаются официальные документы, которые предоставляют права или освобождают от обязанностей. Официальные документы – документы, принятые органами государственной власти Российской Федерации, другими государственными органами Российской Федерации, органами государственной власти субъектов Российской Федерации и опубликованные ими или от их имени. Документ, предоставляющий права или освобождающий от обязанностей, – тот, в котором заложены определенные возможности или исключены долженствования (например, свидетельство о государственной регистрации права собственности на недвижимое имущество, листок нетрудоспособности и пр.).

Другим предметом преступления являются государственные награды РФ, РСФСР, СССР. Государственные награды РФ являются высшей формой поощрения граждан Российской Федерации за заслуги в области государственного строительства, экономики, науки, культуры, искусства и просвещения, в укреплении законности, охране здоровья и жизни, защите прав и свобод граждан, воспитании, развитии спорта, за значительный вклад в дело защиты Отечества и обеспечение безопасности государства, за активную благотворительную деятельность и иные заслуги перед государством. Похоже опре-

деляются и государственные награды РСФСР, СССР. К числу государственных наград относятся ордена, медали, почетные звания, почетные грамоты, учрежденные в соответствии с законодательством РФ, РСФСР, СССР (орден Победы, звание Героя Российской Федерации, почетное звание «Заслуженный юрист Российской Федерации» и др.). Не являются государственными наградами ученые звания и степени, классные чины, воинские звания.

Объективная сторона преступления выражается в незаконных приобретении или сбыте предмета преступления. Приобретение предполагает покупку, принятие в дар, обмен, присвоение найденного и др. Сбыт состоит в возмездном или безвозмездном отчуждении предмета преступления в пользу других лиц.

Признак незаконности означает, что указанные действия совершены с нарушением установленных правил приобретения или сбыта официальных документов и государственных наград. Похищение официального документа образует состав преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 325 УК РФ. Похищение государственной награды охватывается ст. 324 УК РФ.

Похищение или повреждение документов, штампов, печатей либо похищение акцизных марок, специальных марок или знаков соответствия (ст. 325 УК РФ).

Предметом преступления являются официальные документы, штампы и печати. В отличие от ст. 324 УК РФ в ст. 325 имеется в виду любой официальный документ. Штамп – разновидность печатной формы, содержащая информацию служебного характера: о наименовании организационной структуры, ее адресе, дате и номере регистрации документа, выполнении функции и т.п. Печать – устройство, содержащее клише печати, для нанесения оттисков на бумагу.

Объективная сторона преступления заключается в следующих действиях:

1) в отношении всех предметов преступления – их похищение;

2) в отношении официальных документов, штампов и печатей – также их уничтожение, повреждение или сокрытие.

Под похищением понимается незаконное изъятие и завладение указанными предметами, которое может совершаться любым способом (кража, грабеж разбой, мошенничество). Данным преступлением не охватывается насильственное хищение, которое требует дополнительной квалификации по совокупности с преступлениями против личности.

Уничтожением является разрушение предмета преступления, при котором его восстановление и использование по назначению является невозможным.

Повреждение – это частичное разрушение. При повреждении предмет преступления может быть восстановлен и использован по назначению.

Сокрытие представляет собой утаивание предметов, исключающее возможность их использования уполномоченными лицами по назначению. При сокрытии предмета преступления он не выбывает из владения уполномоченного лица, но помещается в такое место (хранилище), в котором названное лицо не может его обнаружить. Этим обстоятельством сокрытие отличается от похищения.

Субъективная сторона преступления включает корыстную – желание обогатиться – или иную личную заинтересованность – желание навредить, отомстить и т.п.

Неправомерное завладение государственным регистрационным знаком транспортного средства (ст. 325.1 УК РФ).

Предмет преступления – государственный регистрационный знак транспортного средства.

Объективная сторона преступления состоит в неправомерном завладении предметом преступления. Оно может совершаться тайно или открыто, с применением обмана или насилия, в отношении установленного или не установленного на механическое транспортное средство регистрационного знака. Признак неправомерности означает вне установленного порядка.

Субъективная сторона преступления характеризуется корыстным мотивом или целью совершения тяжкого или особо тяжкого преступления (категоризация приведена в ст. 15 УК РФ). Совершение деяние с иными мотивами (хулиганский, личная неприязнь и пр.) не подпадает под действие данной статьи.

Подделка или уничтожение идентификационного номера транспортного средства (ст. 326 УК РФ).

Предметом преступления являются: идентификационный номер; номер кузова; номер шасси; номер двигателя; государственный регистрационный знак транспортного средства; транспортное средство; кузов, шасси, двигатель. Государственный регистрационный знак является специальным опознавательным знаком транспортного средства, выдаваемым органами ГИБДД. Вид и другие реквизиты знака утверждаются органами МВД России. Понятие транспортного средства дано при анализе состава преступления, предусмотренного ст. 264 УК РФ.

Объективная сторона преступления предполагает:

1) подделку или уничтожение – в отношении идентификационного номера, номера кузова, шасси, двигателя;

2) подделку – в отношении государственного регистрационного знака;

3) использование в отношении поддельного или подложного государственного регистрационного знака;

4) сбыт – в отношении транспортного средства с поддельным идентификационным номером, номером кузова, шасси, двигателя, государственным регистрационным знаком, а также в отношении кузова, шасси, двигателя с поддельным номером.

Подделкой идентификационного номера, номера шасси, кузова является его изменение, осуществленное любым способом: спиливанием и набивкой нового номера, перебивкой номера и т.п. Подделкой является и полная набивка номера при отсутствии старого номера.

Использование поддельного или подложного государственного регистрационного знака предполагает совершение

с указанными предметами любых действий для совершения преступления или облегчения его совершения. Такими действиями могут быть, например, крепление знака на автомашине, предъявление их другому лицу и т.д. При этом в отличие от поддельного знака подложный знак предполагает его принадлежность другому транспортному средству, а не тому, на котором он используется.

При совершении мошенничества путем подделки и уничтожения идентификационных номеров, номеров кузова, шасси и двигателя с целью сбыта автомобилей действия лица подлежат квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 159 и 326 УК РФ, поскольку они направлены на два различных объекта, охраняемых уголовным законом.

Сбыт состоит в возмездном или безвозмездном отчуждении предмета преступления в пользу других лиц.

Субъективная сторона преступления для подделки или уничтожения идентификационного номера, номера кузова, шасси, двигателя, а также подделки государственного регистрационного знака включает цель эксплуатации или сбыта соответствующего транспортного средства; для использования поддельного или подложного государственного регистрационного знака – цель совершения преступления, облегчения его совершения или сокрытия.

Субъект преступления – специальный. Им является собственник транспортного средства или лицо, которое уполномочено совершать с ним сделки.

Подделка, изготовление или сбыт поддельных документов, государственных наград, штампов, печатей, бланков (ст. 327 УК РФ).

Предметы преступления: удостоверение или иной официальный документ, предоставляющий права или освобождающий от обязанностей; государственные награды РФ, РСФСР, СССР; штампы; печати; бланки. Понятия указанных предметов (за исключением понятий удостоверения и бланка) были даны при рассмотрении состава преступления, предусмотренного ст. 324 УК РФ.

Удостоверение – это документ, которым подтверждаются личность физического лица и (или) его статус или право. Удостоверение выдается уполномоченным на то органом, заверяется надлежащим должностным лицом, может также заверяться печатью (например, водительские права, охотничий билет, удостоверение сотрудника милиции, военный билет и т.д.).

Бланк представляет собой лист бумаги с нанесенным на него набором реквизитов, идентифицирующих организацию. Бланк используются для изготовления документа. Бланки относятся к документам строгой отчетности и имеют на обороте номера, нанесенные в типографии.

Объективная сторона преступления характеризуется:

- в отношении удостоверения или иного официального документа, предоставляющего права или освобождающего от обязанностей, – их подделка или сбыт подделки;
- в отношении государственных наград РФ, РСФСР, СССР, штампов, печатей и бланков – их изготовление или сбыт подделки.

Субъективная сторона преступления для подделки удостоверения или иного официального документа, предоставляющего права или освобождающего от обязанностей, включает цель использования, а для изготовления государственных наград РФ, РСФСР, СССР, штампов, печатей и бланков – цель сбыта.

Если подделка официального документа является приготовлением к совершению хищения, например, мошенничества, деяние следует квалифицировать по ч. 1 ст. 30, ст. 159 УК РФ. Подделка официального документа должностным лицом или государственным служащим или служащим органов местного самоуправления, не являющимися должностными лицами, при наличии соответствующих признаков квалифицируется по ст. 292 УК РФ как служебный подлог.

Изготовление, сбыт поддельных акцизных марок, специальных марок или знаков соответствия либо их использование (ст. 327.1 УК РФ).

Предмет преступления – акцизные марки, специальные марки или знаки соответствия, защищенные от подделок (за

исключением акцизных марок и федеральных специальных марок для маркировки алкогольной продукции, а также специальных (акцизных) марок для маркировки табачных изделий).

Объективная сторона преступления выражается в изготовлении или сбыте поддельного предмета преступления. Изготовление указанных марок и знаков производится только на Гознаке России. Поэтому действия физических лиц по их изготовлению являются незаконными. Изготовление представляет собой незаконное полное создание указанных выше предметов или незаконное изменение какой-либо их части.

Сбыт состоит в возмездном или безвозмездном отчуждении поддельного предмета преступления в пользу других лиц

Субъективная сторона преступления для изготовления поддельных марок акцизного сбора, специальных марок, знаков соответствия, защищенных от подделок, включает цель их сбыта.

Подделка документов на лекарственные средства или медицинские изделия или упаковки лекарственных средств или медицинских изделий (ст. 327.2 УК РФ).

Предметом преступления являются: документы на лекарственные средства или медицинские изделия, к которым относятся регистрационные удостоверения, сертификаты или декларации о соответствии, инструкции по применению лекарственных препаратов, нормативная, техническая и эксплуатационная документация производителя (изготовителя) медицинского изделия; первичная или вторичная (потребительская) упаковка лекарственных препаратов.

Объективная сторона преступления выражается в изготовлении или использовании поддельных документов или упаковки. Подделку документов на лекарственные средства или медицинские изделия и их упаковки при наличии к тому оснований надлежит квалифицировать по совокупности со ст. 235.1 УК.

Субъективная сторона преступления в отношении изготовления включает цель использования или сбыта поддельного предмета преступления.

Самоуправство (ст. 330 УК РФ).

Объективная сторона преступления может выражаться только в действиях. Они является способом осуществления реального или мнимого права. Данный способ противоречит соответствующим предписаниям закона или иного нормативного правового акта. Он самовольный.

Правомерность действий, образующих объективную сторону самоуправства, должна оспариваться организацией или гражданином. Это возможно в претензионном, административном, судебном порядке.

Действия должны причинить существенный вред. Понятие такого вреда является оценочным и подлежит установлению в каждом конкретном случае в зависимости от размера причиненного материального ущерба, важности нарушенного права и т.п. Это может быть как материальный (побои, легкий вред здоровью, повреждение или уничтожение имущества, невозможность пользоваться имуществом и др.), так и нематериальный (унижение чести и достоинства личности, подрыв репутации, дезорганизация работы юридического лица и др.) вред.

Злостное уклонение от исполнения обязанностей, определенных законодательством Российской Федерации о некоммерческих организациях, выполняющих функции иностранного агента (ст. 330.1 УК РФ).

Объективная сторона преступления состоит в злостном уклонении от исполнения обязанностей по представлению документов, необходимых для включения в реестр некоммерческих организаций, выполняющих функции иностранного агента.

В законе признаки злостности не указаны. Уклонение признается злостным, если некоммерческая организация, выполняющая функции иностранного агента, не подает заявления о включении ее в соответствующий реестр и продолжает функционировать после приостановления ее деятельности в связи с непредставлением указанного заявления.

Некоммерческая организация, выполняющая функции иностранного агента, – это российская некоммерческая организация, которая получает денежные средства и иное

имущество от иностранных государств или граждан, лиц без гражданства либо уполномоченных ими лиц и (или) от российских юридических лиц, получающих денежные средства и иное имущество от указанных источников (за исключением открытых акционерных обществ с государственным участием и их дочерних обществ) и которая участвует, в том числе в интересах иностранных источников, в политической деятельности, осуществляемой на территории РФ.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, обязанное выполнять предписания закона о предоставлении документов, необходимых для включения в реестр некоммерческих организаций, выполняющих функции иностранного агента. Такие лица определяются на основе действующих законов и учредительных документов некоммерческой организации.

Неисполнение обязанности по подаче уведомления о наличии у гражданина Российской Федерации гражданства (подданства) иностранного государства либо вида на жительство или иного действительного документа, подтверждающего право на его постоянное проживание в иностранном государстве (ст. 330.2 УК РФ).

Объективную сторону преступления образует неисполнение лицом установленной законодательством РФ обязанности по подаче в соответствующий территориальный орган федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление функций по контролю и надзору в сфере миграции, уведомления о наличии у гражданина РФ гражданства (подданства) иностранного государства либо вида на жительство или иного действительного документа, подтверждающего право на его постоянное проживание в иностранном государстве.

Неисполнение обязанности возникает по истечении 60 дней с момента получения у гражданина РФ иного гражданства или документа на право постоянного проживания в иностранном государстве.

Субъект преступления – специальный. Им является гражданин РФ, имеющий гражданство иной страны, вид на жительство или иной документ, подтверждающий его право на постоянное проживание в иностранном государстве.

§ 5. Преступления, посягающие на авторитет государственной власти

Уклонение от прохождения военной и альтернативной гражданской службы (ст. 328 УК РФ).

Объективная сторона преступления заключается в уклонении от призыва на военную службу при отсутствии законных оснований для освобождения от нее.

Уклонение от призыва на военную службу образуют: а) отказ призывника от получения повестки военного комиссариата или направления призывной комиссии под расписку; б) его неявка на обязательные мероприятия, связанные с призывом на военную службу; в) самовольное оставление призывником сборного пункта до отправки его к месту прохождения военной службы при надлежащем оповещении призывника и отсутствии законных оснований для освобождения от службы; г) получение призывником обманным путем освобождения от военной службы в результате симуляции болезни, причинения себе какого-либо повреждения, подлога документов или иного обмана.

Необходимым условием ответственности за неявку в срок на мероприятия, связанные с призывом на военную службу, является отсутствие уважительных причин. К уважительным причинам в этих случаях при условии их документального подтверждения относятся: заболевание или увечье призывника, связанные с утратой трудоспособности; тяжелое состояние здоровья его близких (отца, матери, жены, сына, дочери и др.), участие в похоронах указанных лиц; препятствие, возникшее в результате действия непреодолимой силы, обстоятельства, не зависящие от воли гражданина; иные причины, признанные уважительными призывной комиссией или судом.

От призыва на военную службу освобождаются граждане:

а) признанные ограниченно годными к военной службе по состоянию здоровья;

б) проходящие или прошедшие военную службу в Российской Федерации;

в) проходящие или прошедшие альтернативную гражданскую службу;

г) прошедшие военную службу в другом государстве в случаях, предусмотренных международными договорами Российской Федерации;

Право на освобождение от призыва на военную службу имеют граждане:

а) имеющие предусмотренную государственной системой научной аттестации ученую степень;

б) являющиеся сыновьями (родными братьями):

- военнослужащих, проходивших военную службу по призыву, погибших (умерших) в связи с исполнением ими обязанностей военной службы, и граждан, проходивших военные сборы, погибших (умерших) в связи с исполнением ими обязанностей военной службы в период прохождения военных сборов;
- граждан, умерших вследствие увечья (ранения, травмы, контузии) либо заболевания, полученных в связи с исполнением ими обязанностей военной службы в период прохождения военной службы по призыву, после увольнения с военной службы либо после отчисления с военных сборов или окончания военных сборов.

Не подлежат призыву на военную службу граждане:

а) отбывающие наказание в виде обязательных работ, исправительных работ, ограничения свободы, ареста или лишения свободы;

б) имеющие неснятую или непогашенную судимость за совершение преступления;

в) в отношении которых ведется дознание либо предварительное следствие или уголовное дело в отношении которых передано в суд.

Граждане, признанные не годными к военной службе по состоянию здоровья, освобождаются от исполнения воинской обязанности.

Субъективная сторона преступления при уклонении от призыва на военную службу включает цель избежание только очередного призыва или военной службы по призыву вообще.

Субъект преступления – специальный. Им являются граждане мужского пола, достигшие возраста 18 лет, состоящие или обязанные состоять на воинском учете и не пребывающие в запасе, подлежащие в установленном законом порядке призыву на военную службу.

Надругательство над Государственным гербом Российской Федерации или Государственным флагом Российской Федерации (ст. 329 УК РФ).

Объективная сторона преступления предполагает надругательство над Государственным гербом РФ или Государственным флагом РФ.

Надругательство предполагает грубую демонстрацию неуважения к указанным предметам и стране, которую они олицетворяют: очевидное искажение содержания Государственного герба, нанесение на него циничных надписей, сожжение, топтание, разрывание Государственного флага и т.п. Описанные действия должны совершаться на глазах хотя бы у одного постороннего лица.

§ 6. Квалифицирующие признаки преступлений против порядка управления

При конструировании составов главы 32 УК РФ законодатель использует разнообразные квалифицирующие признаки, обусловленные многогранным содержанием указанной главы. Чаще всего таковыми выступают признаки, характеризующие совершение деяний в соучастии (группой лиц либо организованной группой), а также с применением насилия (либо угрозы применения такового). Кроме того, в ряде случаев квалифицирующее значение придается совершению преступления с применением особого предмета – например, важного личного докумен-

та, акцизной марки, специальной марки или знаков соответствия и пр.

Применение насилия, опасного для жизни или здоровья (ч. 2 ст. 318, ч. 3 ст. 321 УК РФ) как квалифицирующий признак подробно характеризовалось применительно к составу разбоя. Дополнительной оценки требует причинение тяжкого вреда здоровью, квалифицируемое по ч. 3 и 4 ст. 111. Не охватывается рассматриваемым составом преступления и причинение смерти по неосторожности при применении насилия в отношении представителя власти.

Хулиганские действия, связанные с сопротивлением представителю власти, в ходе которого применено насилие как не опасное, так и опасное для жизни и здоровья, надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 2 ст. 213 УК РФ и соответствующей частью ст. 318. В тех случаях, когда сопротивление представителю власти оказано лицом после прекращения хулиганских действий, в частности в связи с последующим задержанием, его действия подлежат квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 213 УК РФ и соответствующей статьей, предусматривающей ответственность за совершенное преступление (например, по ст. ст. 317 или 318).

Наступление тяжких последствий в результате совершения преступления предусмотрено в квалифицированных ч. 2 ст. 320, ч. 2 ст. 323 УК РФ. Этот признак является оценочным и подлежит установлению в каждом конкретном случае. Так, тяжкими последствиями могут быть признаны в гибели, причинении тяжкого вреда здоровью людей, причинении значительного имущественного вреда (применительно к ст. 320 УК РФ), осложнение дипломатических отношений между странами, нарушение нормальной работы пунктов пропуска, приостановление въезда на территорию РФ (применительно к ст. 323) и т.п.

Ряд преступлений в качестве квалифицирующих признаков предусматривают групповой способ совершения

преступления в форме группы лиц по предварительному сговору или организованной группы (ч. 3 ст. 321, ч. 3 ст. 322, п. «а» ч. 2 ст. 322.1, ч. 2 ст. 325.1, ч. 2 ст. 326, п. «б» ч. 5 ст. 327.1, п. «б» ч. 6 ст. 327.1, ч. 3 ст. 327.2 УК РФ). В некоторых случаях форма соучастия (группа лиц либо организованная группа) не разделена законодателем в различных частях одной статьи УК РФ.

В некоторых случаях законодатель квалифицирующим признаком указывает на цель совершения преступления на территории РФ (применительно к составу организации незаконной миграции – п. «б» ч. 2 ст. 322.1 УК РФ), а также сокрытия другого преступления или облегчения его совершения (ч. 2 ст. 327).

Цель совершения данного преступления на территории Российской Федерации может заключаться в намерении совершить одно или несколько преступлений. Наличие подобной цели будет иметь место как в случае намерения совершения преступления (участия в совершении преступления) самим лицом, организующим незаконную миграцию, так и при наличии такого намерения у лиц, в отношении которых организуется незаконная миграция.

Совершение соответствующего преступления в отношении сотрудника места лишения свободы или места содержания под стражей в связи с осуществлением им служебной деятельности либо его близких, является квалифицирующим признаком ч. 2 ст. 321 УК РФ. Причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего, не охватывается составом рассматриваемого преступления и требует дополнительной квалификации по ч. 4 ст. 111 УК РФ. То же самое и с убийством. Оно дополнительно квалифицируется по соответствующей части ст. 105 УК РФ.

Частью 2 ст. 322 УК РФ установлена ответственность за пересечение Государственной границы РФ при въезде в РФ иностранным гражданином или лицом без гражданства, въезд которым в РФ заведомо для виновного не разрешен

по основаниям, предусмотренным законодательством РФ, например, если в период своего предыдущего пребывания в РФ иностранный гражданин или лицо без гражданства подвергались административному выдворению за пределы РФ, депортировались либо были переданы РФ иностранному государству в соответствии с международным договором РФ о реадмиссии, в течение пяти лет со дня административного выдворения за пределы РФ, депортации либо передачи иностранному государству в соответствии с международным договором РФ о реадмиссии.

Частью 2 ст. 325 УК РФ установлена ответственность за похищение у гражданина паспорта или другого важного личного документа. Понятие важного личного документа на нормативном уровне не определено. Таковым признаются страховые полисы, водительские удостоверения, дипломы об образовании, военные билеты и другие документы. В обобщенном варианте к важным личным документам можно отнести документы, удостоверяющие личность субъекта и (или) его свойства (социальное положение, образование, состояние здоровья, наличие юридических отношений с другими субъектами и иные свойства личности).

В самостоятельный квалифицированный состав преступления выделено и похищение акцизных марок, специальных марок или знаков соответствия, защищенных от подделок (ч. 3 ст. 325 УК РФ). Понятие данных предметов раскрыто при анализе ст. 171.1 УК РФ.

Квалифицированный состав ч. 2 ст. 327 УК РФ предусматривает ответственность за совершение деяния с целью скрыть другое преступление либо облегчить его совершение. Например, виновный подделывает документы с целью скрыть совершенное хищение.

Использование заведомо подложного документа (ч. 3 ст. 327 УК РФ) является самостоятельным квалифицированным составом преступления. Использование означает, что виновный применяет документ по назначению, извлекает или пытается извлечь полезные свойства доку-

мента, например поступление на работу с использованием поддельного диплома о высшем образовании, бесплатный проезд на транспорте и др. Использование документа осуществляется в форме его предъявления, вручения, передачи и т.п. Использование заведомо подложного документа считается оконченным преступлением с момента предъявления такового независимо от достижения цели, в связи с которой он был предъявлен.

В ч. 3 ст. 327 УК РФ отсутствует указание на уголовно-правовой запрет использования именно официального документа. Поэтому предметом этого преступления следует признать также личный документ. Использование заведомо подложного документа лицом, совершившим его подделку, охватывается ч. 1 ст. 327 УК РФ, и дополнительной квалификации по ч. 3 ст. 327 не требуется.

Хищение чужого имущества или приобретение права на него путем обмана или злоупотребления доверием, совершенные с использованием подделанного этим лицом официального документа, предоставляющего права или освобождающего от обязанностей, квалифицируются как совокупность преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 327 УК РФ и соответствующей частью ст. 159.

Если лицо подделало официальный документ, однако по независящим от него обстоятельствам фактически не воспользовалось этим документом, содеянное следует квалифицировать по ч. 1 ст. 327 УК РФ. Содеянное должно быть квалифицировано в соответствии с ч. 1 ст. 30 УК РФ как приготовление к мошенничеству, если обстоятельства дела свидетельствуют о том, что умыслом лица охватывалось использование подделанного документа для совершения преступлений, предусмотренных ч. ч. 3 или 4 ст. 159.

В том случае, если лицо использовало изготовленный им самим поддельный документ в целях хищения чужого имущества путем обмана или злоупотребления доверием, однако по независящим от него обстоятельствам не смогло изъять имущество потерпевшего либо приобрести право на

чужое имущество, содеянное следует квалифицировать как совокупность преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 327 УК РФ, а также ч. 3 ст. 30 и в зависимости от обстоятельств конкретного дела – соответствующей частью ст. 159.

Хищение лицом чужого имущества или приобретение права на него путем обмана или злоупотребления доверием, совершенные с использованием изготовленного другим лицом поддельного официального документа, полностью охватываются составом мошенничества и не требуют дополнительной квалификации по ст. 327 УК РФ.

Частями 1 и 2 ст. 327 УК РФ не установлена ответственность за сбыт поддельного личного документа. В этой связи сбыт такого документа следует признать его использованием и квалифицировать действия виновного по ч. 3 ст. 327 УК РФ.

Статья 327.1 УК РФ дифференцирована в зависимости от предмета преступления. В ч. 2 им выступают поддельные акцизные марки, специальные марки или знаки соответствия, защищенные от подделок; в ч. 3 и 4 – поддельные акцизные марки, специальные марки для маркировки алкогольной продукции либо специальные (акцизные) марки для маркировки табачных изделий (о содержании этих понятий сказано применительно к ст. 171.1). Предмет преступления не описывается количественными показателями. В данном случае ответственность распространяется на лиц, не участвовавших в подделке марок и знаков, но использующих их при обороте продукции, подлежащей обязательной государственной маркировке.

Указанная статья предусматривает также квалифицирующие признаки, характеризующие причиненный ущерб или извлеченный субъектом доход (п. «а» ч. 5, п. «а» ч. 6) в крупном размере, сумма которого должна превышать 100 тыс. руб.

Подделка документов на лекарственные средства или медицинские изделия или упаковки лекарственных средств или медицинских изделий (ст. 327.2 УК РФ) предусматривает квалифицирующий признак – изготовление в целях использования или сбыта либо использование заведомо

поддельных первичной упаковки и (или) вторичной (потребительской) упаковки лекарственного препарата.

При совершении преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 328 УК РФ, лицо имеет цель полностью уклониться от исполнения обязанностей альтернативной гражданской службы. Уклонение от прохождения альтернативной гражданской службы на определенный период (например, на один месяц), по истечении которого лицо возвращается к месту прохождения альтернативной гражданской службы, не образует состава преступления.

Альтернативная гражданская служба – особый вид трудовой деятельности в интересах общества и государства, осуществляемой гражданами взамен военной службы по призыву. Способами совершения преступления с учетом особенностей трудовой деятельности граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу, являются, в частности, неявка без уважительных причин к месту прохождения альтернативной гражданской службы в указанные в предписании сроки, самовольное оставление места работы (рабочего места), неявка в срок без уважительных причин на работу, отказ от исполнения обязанностей альтернативной гражданской службы, в том числе отказ заключить срочный трудовой договор, досрочное увольнение с альтернативной гражданской службы путем обмана.

Гражданин, уклоняющийся от мероприятий, связанных с направлением на альтернативную гражданскую службу, не является субъектом преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 328 УК РФ, и подлежит призыву на военную службу. В том случае, если лицо не могло быть направлено на альтернативную гражданскую службу ввиду наличия оснований, при которых лицо не призывается на военную службу, уклонение от прохождения альтернативной гражданской службы не образует состава преступления.

Глава 20
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ВОЕННОЙ СЛУЖБЫ

§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против военной службы

Понятие преступлений против военной службы сформулировано в ч. 1 ст. 331 УК РФ, согласно которой ***преступлениями против военной службы признаются предусмотренные настоящей главой преступления против установленного порядка прохождения военной службы, совершенные военнослужащими, проходящими военную службу по призыву либо по контракту, а также гражданами, пребывающими в запасе, во время прохождения ими военных сборов.***

Военная служба – особый вид федеральной государственной службы, исполняемой гражданами, не имеющими гражданства (подданства) иностранного государства, в Вооруженных Силах РФ и в войсках национальной гвардии РФ (далее также – другие войска), в спасательных воинских формированиях федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на решение задач в области гражданской обороны (далее – воинские формирования), Службе внешней разведки РФ, органах федеральной службы безопасности, органах государственной охраны, орга-

нах военной прокуратуры, военных следственных органах Следственного комитета РФ и федеральном органе обеспечения мобилизационной подготовки органов государственной власти РФ (далее – органы), воинских подразделениях федеральной противопожарной службы и создаваемых на военное время специальных формированиях, а гражданами, имеющими гражданство (подданство) иностранного государства, и иностранными гражданами – в Вооруженных Силах РФ и воинских формированиях.

Преступления против военной службы классифицируются на:

- преступления против порядка подчиненности и уставных взаимоотношений между военнослужащими (ст. 332–336 УК РФ);
- преступления, посягающие на установленный порядок прохождения военной службы (ст. 337–339);
- преступления, посягающие на установленный порядок несения специальных служб (ст. 340–345);
- преступления против порядка сбережения военного имущества (ст. 346–348);
- преступления против порядка обращения с оружием и эксплуатации военной техники (ст. 349–352).

Основной объект против военной службы определяется как порядок прохождения военной службы. Прохождение военной службы включает в себя назначение на воинскую должность, присвоение воинского звания, аттестацию, увольнение с военной службы, а также другие обстоятельства (события).

Дополнительными объектами являются охраняемые объекты, права и законные интересы граждан, здоровье, честь и достоинство, интересы безопасности государства, жизнь человека. Они бывают обязательными (ст. 342–344, 350 УК РФ), факультативными (ст. 333–335, 340, 341) и альтернативными (ст. 335–349, 351, 352).

Объективная сторона преступлений против военной службы чаще всего выражается в виде общественно опасных

действий (ст. 333–336, 345–347 УК РФ). Значительно реже речь идет об общественно опасном бездействии (ст. 332, 339, 348 УК РФ). Остальные преступления могут быть совершены как действием, так и бездействием (например, ст. 337 и 338 УК РФ, предусматривающие как самовольное оставление части или места службы, так и неявку).

В ст. 335, 340–344 и 348–352 УК РФ не указаны конкретные признаки нарушения. Следовательно, речь идет о бланкетном характере описания указанных деяний, требующем обращения к нормативным правовым актам иных отраслей права.

В главе 33 УК РФ преступления, описанные только через действия (бездействие), сконструированы по типу формальных, для завершения которых достаточно выполнения соответствующих действий (бездействия).

Большинство преступлений против военной службы предусматривают общественно опасные последствия (ст. 332, 340, 341, 342, 343, 344, 346, 347, 348, 349, 350, 351 и 352 УК РФ). Все такие последствия описаны в материальных составах преступлений и только с наступлением последствий связывается завершение преступления.

Субъект преступлений против военной службы исключительно специальный. Это военнослужащие, проходящие военную службу по призыву либо в добровольном порядке (по контракту), а также граждане, пребывающие в запасе, во время прохождения ими военных сборов.

Субъект преступления не всегда прямо назван в статьях о рассматриваемых преступлениях. В некоторых случаях он становится понятен из смысла закона: подчиненный военнослужащий при неисполнении приказа (ст. 332 УК РФ), при сопротивлении начальнику или принуждении его к нарушению обязанностей военной службы (ст. 333), либо при насильственных действий в отношении начальника (ст. 334).

Субъективная сторона преступлений против военной службы включает вину в форме как умысла, так и неосторожности. Умышленным прямо названо лишь одно пре-

ступление (ст. 346 УК РФ). Неосторожных преступлений указано значительно больше (ст. 347–352 УК РФ). Форма вины в остальных деяниях определяется их характером. В формальных составах умысел лишь прямой. В материальных составах он может быть и косвенным.

Имеется один факультативный признак субъективной стороны указанных преступлений, который представлен целью совершения преступления – а именно с целью дезертирства совершается уклонение от прохождения военной службы (ст. 338 УК РФ).

§ 2. Преступления против порядка подчиненности и уставных взаимоотношений между военнослужащими

Неисполнение приказа (ст. 332 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в неисполнении приказа начальника, отданного в установленном порядке, причинившее существенный вред интересам службы.

Неисполнение означает бездействие. При этом лицо может открыто заявить о нежелании исполнять приказ или проигнорировать распоряжение. При отсутствии у лица возможности выполнить приказ преступление отсутствует.

При неисполнении незаконного приказа преступление также отсутствует. Приказ должен быть законным.

Приказ должен исходить от начальника. Начальниками по служебному положению являются лица, которым военнослужащие подчинены по службе. К ним следует относить:

- лиц, занимающих соответствующие воинские должности согласно штату (например, командира отделения, роты, начальника вещевой службы полка);
- лиц, временно исполняющих обязанности по соответствующей воинской должности, а также временно исполняющих функции должностного лица по специальному полномочию.

Лица гражданского персонала являются начальниками для подчиненных военнослужащих в соответствии с занимаемой штатной должностью.

По своему воинскому званию начальниками являются проходящие военную службу:

- маршалы Российской Федерации, генералы армии, адмиралы флота – для старших и младших офицеров, прапорщиков, мичманов, сержантов, старшин, солдат и матросов;
- генералы, адмиралы, полковники и капитаны 1-го ранга – для младших офицеров, прапорщиков, мичманов, сержантов, старшин, солдат и матросов;
- старшие офицеры в воинских званиях подполковника, капитана 2-го ранга, майора, капитана 3-го 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.

Неисполнение приказа начальника признается преступлением лишь тогда, когда причиняет существенный вред интересам службы. Понятие существенного вреда в законе не раскрывается. Оно является оценочным и подлежит определению в каждом конкретном случае. Так, оно может выразиться в материальном ущербе, наступлении вреда для здоровья людей, срыве выполнения боевой задачи и т.п.

Субъект преступления – специальный. Им является подчиненный.

Сопротивление начальнику или принуждение его к нарушению обязанностей военной службы (ст. 333 УК РФ).

Объективная сторона преступления состоит в совершении одного из следующих действий или их совокупности:

а) сопротивление начальнику, а равно иному лицу, исполняющему возложенные на него обязанности военной службы, сопряженное с насилием или с угрозой его применения;

б) принуждение начальника, а равно иного лица, исполняющего возложенные на него обязанности военной службы, к нарушению этих обязанностей, сопряженное с насилием или с угрозой его применения.

Сопротивление заключается в оказании противодействия лицам, указанным в законе, в исполнении ими своих обязанностей, что затрудняет их исполнение или делает невозможным. Оно носит открытый, явно демонстративный характер. Совершение преступления в форме сопротивления возможно только в период исполнения начальником или иным лицом обязанностей по военной службе. Сопротивление в иное время не образует состава рассматриваемого преступления. Не образует состава преступления и сопротивление незаконным действиям начальника.

Принуждение к нарушению обязанностей военной службы состоит в том, чтобы заставить начальника выполнить волю виновного и нарушить возложенные обязанности (предоставить неположенные увольнение, отпуск, освободить от выполнения каких-либо работ и т.п.).

Для наличия составов сопротивления и принуждения необходимо, чтобы действия виновного были сопряжены с применением насилия или угрозой его применения. Однако в отличие от состава сопротивления, принуждение может быть совершено не только в период выполнения начальником обязанностей по военной службе, но и в иной период в расчете на выполнение требований виновного в будущем.

В законе указано на непосредственное применение насилия или угрозу его применения, как психического воздействия на лицо, которая должна содержать указание на применение физического насилия любой степени. Поэтому угроза уничтожения имущества, распространения порочащих сведений и т.п. не образует состава рассматри-

ваемого преступления. Способ доведения угрозы до сведения потерпевшего не влияет на квалификацию деяния. Объем реально применяемого насилия в законе не указан и охватывает, в том числе, насилие, не опасное для жизни или здоровья.

Насильственные действия в отношении начальника (ст. 334 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в действии и состоит в нанесении побоев либо в применении иного насилия в отношении начальника, совершенных во время исполнения им обязанностей военной службы или в связи с исполнением этих обязанностей.

Понятие побоев раскрыто при анализе преступления, предусмотренного ст. 116 УК РФ. Иные насильственные действия могут выражаться в выкручивании рук, термическом воздействии, нанесении повреждений тупыми и острыми предметами и т.п. действиями, причиняющими физическую боль. Составом преступления, предусмотренным ч. 1 ст. 334 УК РФ, охватывается причинение легкого вреда здоровью.

Применение насилия обязательно должно быть осуществлено во время исполнения начальником обязанностей военной службы либо в иное время, но в этом случае необходимо, чтобы насилие были совершено в связи с исполнением обязанностей военной службы, например, из мести за их исполнение.

Насилие, примененное к начальнику в процессе сопротивления или принуждения, квалифицируется по ст. 333 УК РФ.

Нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности (ст. 335 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в действии и состоит в нарушении уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности, связанном с унижением

чести и достоинства личности или издевательством над потерпевшим либо сопряженном с насилием. Для данного состава преступления не имеет значения, совершено ли деяние в связи деятельностью потерпевшего по службе или из иных побуждений и может выражаться в оскорблении, издевательстве, унижении, принуждении к выполнению работы, не связанной с военной службой, принуждении к выполнению работы за других лиц и т.п. Для установления состава преступления необходимо наличие хотя бы одного из следующих обстоятельств: деяние должно быть связано с унижением чести и достоинства или издевательством над потерпевшим либо сопряжено с насилием.

Под честью понимается общественная оценка личности, относящаяся к ее моральным, нравственным, духовным, социальным качествам. Достоинство – это внутренняя самооценка личности с позиции своей значимости в обществе, конкретном коллективе, самооценка своих умственных, деловых, моральных качеств. Они унижаются, когда им дается негативная оценка.

Издевательством являются действия, направленные на унижение личности, выражающиеся в злой насмешке, принуждении к выполнению унизительных действий (например, чистка туалета собственной зубной щеткой, попрошайничество), в присвоении оскорбительной клички (прозвища) и т.д.

Понятием насилия охватывается насилие, не повлекшее причинение вреда здоровью, а также причинение легкого вреда здоровью.

В случаях, когда нарушение уставных правил взаимоотношений сопряжено с действиями, образующими самостоятельный состав преступления, например, незаконное изъятие имущества военнослужащего, совершение с ним насильственных действий сексуального характера и др., действия виновного подлежат квалификации по совокупности преступлений, ответственность за которые предусмотрена соответствующими статьями УК.

Между потерпевшим и субъектом преступления не должны быть отношения подчинения. Они должны быть равны по службе.

Оскорбление военнослужащего (ст. 336 УК РФ).

Объективная сторона преступления состоит в оскорблении одним военнослужащим другого во время исполнения или в связи с исполнением обязанностей военной службы.

Оскорбление представляет собой унижение чести и достоинства другого лица, выраженное в неприличной форме (нецензурная брань или непристойные жесты, письменно или устно) или в действиях, которые не приняты в обществе (уничижительная кличка, пощечина, плевок в лицо, срывание погон и т.п.). При этом способ совершения не влияет на наличие состава преступления. Обязательными условиями состава преступления являются осуществление оскорбления: а) во время исполнения или в связи с исполнением обязанностей военной службы; б) одним военнослужащим другого военнослужащего, не являющегося его начальником или подчиненным; в) во время исполнения или в связи с исполнением обязанностей военной службы.

Место совершения преступления на квалификацию деяния не влияет, равно как и наличие третьих лиц в момент оскорбления.

§ 3. Преступления, посягающие на установленный порядок прохождения военной службы

Самовольное оставление части или места службы (ст. 337 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в самовольном оставление части или места службы, а равно в неявке в срок без уважительных причин на службу при увольнении из части, при назначении, переводе, из командировки, отпуска или медицинской организации продолжительностью свыше двух суток, но не более десяти суток.

Под оставлением части или места службы следует понимать убытие военнослужащего за пределы территории части, в которой он проходит военную службу, или уход с места службы, не совпадающего с расположением части (например, место нахождения военнослужащего в командировке или место его лечения). В случае если подразделения одной части расположены обособленно, оставление военнослужащим подразделения следует признавать оставлением части, а не места службы.

Самовольным считается оставление части или места службы военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, без соответствующего разрешения командира (начальника).

Военнослужащий, проходящий военную службу по контракту, считается самовольно оставившим часть или место службы в случае ухода без соответствующего разрешения в течение установленного регламентом служебного времени или установленного приказом (распоряжением) командира (начальника) времени, если этот уход не вызван служебной необходимостью.

Под неявкой в срок без уважительных причин на службу военнослужащих, проходящих военную службу по призыву, следует понимать неприбытие указанных лиц при увольнении из части, при назначении, переводе, из командировки, отпуска или лечебного учреждения на службу в срок, установленный в соответствующих документах (например, в увольнительной записке, отпускном билете).

Как неявку в срок без уважительных причин на службу военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, следует понимать не только неявку при назначении, переводе, из командировки, отпуска или лечебного учреждения, но и неприбытие указанных лиц на службу ко времени, установленному регламентом служебного времени или приказом (распоряжением) командира (начальника).

Под продолжительностью самовольного оставления части (места службы) или неявки в срок на службу понимается фактическое время незаконного пребывания военнослу-

жащего вне части (места службы), исчисляемое с момента самовольного оставления части (места службы) либо истечения установленного срока явки на службу и до момента прекращения такого пребывания по воле или вопреки воле лица (например, добровольная явка в часть (к месту службы) или в органы военного управления, задержание). При этом срок незаконного пребывания военнослужащего вне части (места службы) исчисляется сутками и месяцами.

Состав преступления образует оставление части или места службы либо неявка в срок только без уважительных причин, которыми могут быть болезнь военнослужащего, стихийное бедствие, нарушение транспортного сообщения и т.п.

Срок самовольного оставления части для наличия состава преступления, указанного в ч. 1 ст. 337 УК РФ, должен составлять свыше двух суток, но не более десяти суток.

Субъект преступления – специальный. Им является военнослужащий, проходящий военную службу по призыву. К таким военнослужащим, следует относить сержантов, старшин, солдат и матросов, проходящих военную службу по призыву, а также курсантов военных образовательных учреждений профессионального образования до заключения с ними контракта о прохождении военной службы.

В ч. 2 ст. 337 УК РФ предусмотрены те же деяния, но, совершенные военнослужащим, отбывающим наказание в дисциплинарной воинской части. К таким военнослужащим следует относить военнослужащих, осужденных к содержанию в дисциплинарной воинской части и зачисленных в списки переменного состава дисциплинарного батальона (роты).

В ч. 3 ст. 337 УК РФ установлена уголовная ответственность за самовольное оставление части или места службы, а равно неявка в срок без уважительных причин на службу продолжительностью свыше десяти суток, но не более одного месяца.

Субъект преступления – специальный. Однако им является уже военнослужащий, проходящий военную службу

по призыву или по контракту. Военнослужащими, проходящими военную службу по контракту, являются офицеры, прапорщики и мичманы, курсанты военных образовательных учреждений профессионального образования, сержанты, старшины, солдаты и матросы, заключившие контракт о прохождении военной службы.

Деяния, предусмотренные ч. 3 ст. 337 УК РФ, продолжительностью свыше одного месяца подлежат квалификации по ч. 4.

Субъективная сторона преступления в ст. 337 УК РФ включает цели уклониться от исполнения обязанностей военной службы на соответствующий срок.

В статье предусмотрен *специальный вид освобождения от уголовной ответственности.* Военнослужащий, впервые совершивший деяния, предусмотренные настоящей статьей, может быть освобожден от уголовной ответственности, если самовольное оставление части явилось следствием стечения тяжелых обстоятельств.

Дезертирство (ст. 338 УК РФ).

Объективная сторона преступления состоит в самовольном оставлении части или места службы, а равно неявка в тех же целях на службу.

Понятие самовольного оставления части или места службы приведено выше при анализе состава преступления, предусмотренного ст. 337 УК РФ. При этом срок, на который виновный самовольно оставил воинскую часть или место службы либо в течение которого не явился на службу, не влияет на квалификацию деяния. Преступление происходит в течение всего времени, пока виновный незаконно находится вне воинской части или места службы, и до момента прекращения этого состояния по любой причине.

Субъективная сторона преступления включает цели уклонения от прохождения военной службы.

При разграничении преступлений, предусмотренных ст. 337 и 338 УК РФ, необходимо исходить из того, что ответственность по ст. 337 наступает лишь при наличии у лица

намерения временно уклониться от исполнения обязанностей военной службы и по истечении определенного срока возвратиться в часть (к месту службы) для прохождения военной службы. При дезертирстве лицо имеет цель вовсе уклониться от исполнения обязанностей военной службы. Если такая цель появилась у военнослужащего после самовольного оставления части (места службы), содеянное следует квалифицировать только как дезертирство.

В статье предусмотрен *специальный вид освобождения от уголовной ответственности*. Военнослужащий, впервые совершивший дезертирство, предусмотренное ч. 1 настоящей статьи, может быть освобожден от уголовной ответственности, если дезертирство явилось следствием стечения тяжелых обстоятельств.

Под стечением тяжелых обстоятельств следует понимать объективно существовавшие на момент самовольного оставления части (места службы) неблагоприятные жизненные ситуации личного, семейного или служебного характера, воспринимавшиеся военнослужащим как негативные обстоятельства, под воздействием которых он принял решение совершить преступление. К ним могут относиться, в частности, такие жизненные обстоятельства, которые обусловливают необходимость незамедлительного прибытия военнослужащего к месту нахождения близких родственников (тяжелое состояние здоровья отца, матери или других близких родственников, похороны указанных лиц и др.) либо существенно затрудняют его пребывание в части (в месте службы) в силу различных причин (например, из-за неуставных действий в отношении военнослужащего, невозможности получить медицинскую помощь).

Уклонение от исполнения обязанностей военной службы путем симуляции болезни или иными способами (ст. 339 УК РФ).

Объективная сторона преступления состоит в уклонении военнослужащего от исполнения обязанностей военной службы, которое предполагает временное освобождение военнослужащего от исполнения обязанностей военной службы.

К способам совершения преступления относятся: а) симуляция болезни; б) причинение себе какого-либо повреждения (членовредительство); в) подлог документов; г) иной обман.

Симуляция болезни состоит в приписывании себе какой-либо болезни или преувеличении симптомов какого-либо имеющегося заболевания.

Членовредительством является умышленное причинение себе вреда здоровью любым способом, например, с применением огнестрельного или холодного оружия, предметов бытового назначения (допустим, столовый нож, топор), с использованием химических, ядовитых веществ и др. При этом вред здоровью может быть причинен как самим военнослужащим, желающим уклониться от исполнения обязанностей военной службы, так и иным лицом по просьбе последнего. Действия этого лица надлежит квалифицировать по совокупности преступлений как пособничество в уклонении от исполнения обязанностей военной службы и причинение вреда здоровью.

Подлог документов предполагает предоставление поддельных, фальсифицированных документов. Их подделка может быть осуществлена самим военнослужащим или иным лицом.

Понятием иного обмана охватываются все другие, за исключением перечисленных, способы совершения уклонения, скажем, договоренность с должностным лицом, его подкуп, использование личных дружеских отношений с командиром, направление на медицинскую комиссию вместо себя другого военнослужащего.

§ 4. Преступления, посягающие на установленный порядок несения специальных служб

Нарушение правил несения боевого дежурства (ст. 340 УК РФ).

Объективная сторона преступления состоит в нарушении правил несения боевого дежурства (боевой службы) по

своевременному обнаружению и отражению внезапного нападения на РФ либо по обеспечению ее безопасности, если это деяние повлекло или могло повлечь причинение вреда интересам безопасности государства.

Преступление может выражаться как в действии, так и в бездействии, например, в передаче кому бы то ни было, хотя бы и временно, исполнения обязанностей по несению боевого дежурства без разрешения командира, отвлечение от боевого дежурства и занятие делами, не связанными с его исполнением, самовольное оставление боевого поста или другого места несения боевого дежурства, проведение работ на вооружении и военной технике, снижающих их готовность и т.п.

Нарушение правил несения боевого дежурства (боевой службы) должно относиться только к своевременному обнаружению и отражению внезапного нападения на РФ либо обеспечению ее безопасности.

Указанное нарушение лишь тогда признается преступлением, когда оно повлекло или могло повлечь причинение вреда интересам безопасности государства.

Интересы безопасности государства включают обеспечение прочности, незыблемости и нерушимости государственного и общественного строя РФ, ее территориальной целостности и неприкосновенности.

Субъект преступления – специальный. Им является военнослужащий, находящийся на боевом дежурстве.

Нарушение правил несения пограничной службы (ст. 341 УК РФ).

Объективная сторона преступления заключается в нарушении правил несения пограничной службы, если это деяние повлекло или могло повлечь причинение вреда интересам безопасности государства

Нарушение правил несения пограничной службы может выражаться в действии или бездействии и состоять в самовольной отлучке, сне в период службы, самовольном про-

пуске через границу лиц или товаров, в нарушении правил применения оружия и т.п.

Указанное нарушение лишь тогда признается преступлением, когда оно повлекло или могло повлечь причинение вреда интересам безопасности государства.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, входящее в состав пограничного наряда или исполняющим иные обязанности пограничной службы.

Нарушение уставных правил караульной службы (ст. 342 УК РФ).

Объективная сторона преступления заключается в нарушении уставных правил несения караульной (вахтенной) службы, если это деяние повлекло причинение вреда охраняемым караулом (вахтой) объектам.

Караульная служба предназначена для надежной охраны и обороны боевых знамен, хранилищ (складов, парков) с вооружением, военной техникой, другим военным имуществом, объектов Вооруженных Сил РФ и иных военных и государственных объектов, а также для охраны военнослужащих, содержащихся на гауптвахте и в дисциплинарной воинской части. Нарушение уставных правил состоит в невыполнении или ненадлежащем выполнении установленных предписаний, выражающееся в оставлении охраняемых объектов без охраны, ведении разговоров с посторонними лицами, в допуске их к охраняемому объекту, в употреблении на посту спиртных напитков, наркотиков и т.п.

Указанное нарушение лишь тогда признается преступлением, когда оно повлекло причинение вреда охраняемым караулом (вахтой) объектам. Если при нарушении правил несения караульной службы вред был причинен тем объектам, которые не находились под охраной караула, деяние квалифицируется по иным статьям УК РФ.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, входящее в состав караула (вахты).

Нарушение правил несения службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности (ст. 343 УК РФ).

Объективная сторона преступления состоит в нарушении правил несения службы, если это деяние причинило вред правам и законным интересам граждан.

Нарушение может быть совершено как действием, так и бездействием и выражаться в незаконном применении оружия, специальных средств или физической силы, незаконном или необоснованном задержании и доставлении граждан в ОВД, невыполнении своих обязанностей и т.д.

Указанное нарушение лишь тогда признается преступлением, когда оно причинило вред правам и законным интересам граждан.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, входящее в состав войскового наряда по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности.

Нарушение уставных правил несения внутренней службы и патрулирования в гарнизоне (ст. 344 УК РФ).

Статья предусматривает два преступления.

Объективная сторона преступления по ч. 1 выражается в нарушении уставных правил патрулирования в гарнизоне, если это деяние повлекло тяжкие последствия.

Нарушение уставных правил возможно в форме действия или бездействия и заключается в невыполнении или ненадлежащем выполнении соответствующих предписаний и может состоять в неисполнении служебных обязанностей, самовольном оставлении места службы, непринятии мер по пресечению неуставных взаимоотношений между военнослужащими и т.п.

Патрулирование должно происходить в гарнизоне. Его составляют воинские части, расположенные постоянно или временно на территории с установленными границами либо в одном населенном пункте или в нескольких близлежащих населенных пунктах.

Указанное нарушение лишь тогда признается преступлением, если оно причинило тяжкие последствия. Они могут

заключаться в хищении, уничтожении, повреждении боевой техники, причинении вреда здоровью личного состава, расхищении имущества и т.д.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, входящее в состав патрульного наряда.

Объективная сторона преступления по ч. 2 выражается в нарушении уставных правил несения внутренней службы, если это деяние повлекло утрату, уничтожение или повреждение находящихся под охраной наряда оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств либо предметов военной техники, а равно иные тяжкие последствия.

Нарушение уставных правил патрулирования в гарнизоне может состоять в нарушении маршрута патрулирования, непринятии мер к задержанию правонарушителей, в употреблении спиртных напитков в период патрулирования, в принятии каких-либо предметов от задержанных или передаче их задержанным без разрешения начальника патруля и т.п.

Указанное нарушение лишь тогда признается преступлением, если оно повлекло утрату, уничтожение или повреждение находящихся под охраной наряда оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств либо предметов военной техники, а равно иные тяжкие последствия.

Субъект преступления – специальный. Им является лицо, входящее в суточный наряд части (кроме караула и вахты). Суточный наряд назначается для поддержания внутреннего порядка, охраны личного состава, вооружения, военной техники и боеприпасов, помещений и другого военного имущества воинской части (подразделения), контроля за состоянием дел в подразделениях и своевременного принятия мер по предупреждению правонарушений.

Оставление погибающего военного корабля (ст. 345 УК РФ).

Объективная сторона преступления состоит в оставление погибающего военного корабля.

Оставление погибающего корабля заключается в действиях, выражающихся в переходе с погибающего военного корабля на берег или на борт другого судна, в том числе воздушного, а также на иные плавательные средства, в выпрыгивании в воду. Оставление военного корабля в иной обстановке данного преступления не образует и должно квалифицироваться по нормам УК РФ, устанавливающим ответственность за иные преступления против военной службы (например, ст. 337 и 338).

Субъект преступления – специальный. Им является

– либо командир, не исполнивший до конца свои служебные обязанности. Под командиром корабля понимается лицо, официально в установленном порядке назначенное на эту должность;
– либо лицо из состава команды корабля. Под командой корабля подразумевается весь личный состав, т.е. экипаж корабля. Пассажиры, лица из десантной части, принятые на корабль для перевозки, к экипажу корабля не относятся, поэтому не могут быть субъектами посягательства.

§ 5. Преступления против порядка сбережения военного имущества

Умышленные уничтожение или повреждение военного имущества (ст. 346 УК РФ).

Предмет преступления оружие, боеприпасы или предметы военной техники. Военная техника – технические средства, предназначенные для боевого, технического и тылового обеспечения деятельности войск, а также оборудование и аппаратура для контроля и испытаний этих средств, составные части этих средств и комплектующие изделия (например, бронетранспортер, боевая машина пехоты, танк, самоходная артиллерийская установка, боевой самолет).

Объективная сторона преступления заключается в уничтожении или повреждении оружия, боеприпасов или предметов военной техники.

Способы уничтожения или повреждения военной техники значения не имеют.

Уничтожение или повреждение военного имущества по неосторожности (ст. 347 УК РФ).

Все признаки данного преступления, за исключением субъективной стороны, полностью совпадают с рассмотренным выше. В первом случае вина в форме умысла. Во втором – в форме неосторожности.

Утрата военного имущества (ст. 348 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в нарушении правил сбережения вверенных для служебного пользования оружия, боеприпасов или предметов военной техники, если это повлекло их утрату

Оружие, боеприпасы или предметы военной техники должны быть переданы для служебного пользования.

Нарушение правил сбережения может выражаться в оставлении предметов без присмотра, небрежном с ними обращении и т.п.

Нарушение только тогда признается преступлением, если это повлекло по неосторожности утрату военной техники. Утрата – есть выбытие из правомерного владения. Последующее обнаружение и возвращение предмета по принадлежности на квалификацию не влияет.

Субъект преступления – специальный. Им является военнослужащий, которому военная техника вверена для служебного использования.

§ 6. Преступления против порядка обращения с оружием и эксплуатации военной техники

Нарушение правил обращения с оружием и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих (ст. 349 УК РФ).

Объективная сторона преступления состоит в нарушении правил обращения с оружием, боеприпасами, радиоактивными материалами, взрывчатыми или иными веществами

и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих, если это повлекло причинение тяжкого вреда здоровью человека, уничтожение военной техники либо иные тяжкие последствия.

Основным критерием отнесения к предметам, представляющим повышенную общественную опасность для окружающих, является обязательность при обращении с ним принимать особые меры предосторожности. Повышенная опасность этих предметов обусловлена содержащейся в них в связанном виде большой концентрированной внутренней кинетической энергией (тепловой, ядерной, электрической, химической и т.д.), высвобождение которой в результате внешнего воздействия приводит к поражению живой силы, техники, разрушениям и т.п. Причем энергия внешнего воздействия не соизмерима с высвобождаемой энергией, которая не поддается управлению, что также весьма опасно для окружающих и влечет крайне вредные последствия.

Нарушение правил обращения с оружием, боеприпасами, радиоактивными материалами, взрывчатыми или иными веществами и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих, может выражаться и в несоблюдении правил их хранения, транспортировки, использования или применения.

Нарушение соответствующих правил лишь тогда признается преступлением, если это повлекло причинение тяжкого вреда здоровью человека, уничтожения военной техники либо иных тяжких последствий. Последними могут быть смерть человека, причинение вреда здоровью нескольких лиц, крупный материальный ущерб.

Нарушение правил вождения или эксплуатации машин (ст. 350 УК РФ).

Объективная сторона преступления выражается в нарушении правил вождения или эксплуатации боевой, специальной или транспортной машины, повлекшее причинение тяжкого вреда здоровью человека. Основное отличие

рассматриваемого преступления от преступлений, предусмотренных ст. 263, 264 УК РФ, является принадлежность транспорта к вооруженным силам.

Нарушение правил полетов или подготовки к ним (ст. 351 УК РФ).

Объективная сторона преступления состоит в нарушении правил полетов или подготовки к ним либо иных правил эксплуатации военных летательных аппаратов, повлекшее по неосторожности смерть человека либо иные тяжкие последствия

Нарушение правил полетов заключается в несоблюдении соответствующих предписаний во время полета, с момента запуска двигателя для взлета и до момента его остановки после посадки (отклонение от маршрута полета, ведение посторонних разговоров, несоблюдение дистанции и т.п.). Нарушение правил эксплуатации состоит в допуске к полету экипажа, не прошедшего медицинского контроля, в плохом техническом обслуживании летательного аппарата, недозаправке топливом и т.п.

Нарушение лишь тогда признается преступлением, если причиняет смерть человека либо иные тяжкие последствия. К последним может быть отнесено разрушение летательного аппарата, уничтожение или повреждение иной боевой техники и т.д.

Нарушение правил кораблевождения (ст. 352 УК РФ).

Объективная сторона преступления характеризуется нарушением правил вождения или эксплуатации военных кораблей, повлекшем причинение смерти человеку или иных тяжких последствий.

Нарушение правил вождения и эксплуатации военных кораблей предполагает несоблюдение установленного маршрута, ошибки при буксировке, десантировании, ведении погрузочно-разгрузочных работ, неправильное техническое обслуживание кораблей и т.п. Нарушение лишь тогда признается преступлением, если влечет причинение смерти человеку или иных тяжких последствий.

§ 7. Квалифицирующие признаки преступлений против военной службы

Квалифицирующие признаки в главе о преступлениях против военной службы присутствуют в абсолютном большинстве статей. Данные признаки отсутствуют лишь в ст. 337 (Самовольное оставление части или места службы), 344 (Нарушение уставных правил несения внутренней службы и патрулирования в гарнизоне), 345 (Оставление погибающего военного корабля), 347 (Уничтожение ли повреждение военного имущества по неосторожности), 348 (Утрата военного имущества), 351 (Нарушение правил полетов или подготовки к ним) и 352 (Нарушение правил кораблевождения) УК РФ.

Чаще всего используется квалифицирующий признак в виде наступления тяжких последствий. Он присутствует в ч. 2 ст. 332, п. «в» ч. 2 ст. 333, п. «в» ч. 2 ст. 334, ч. 3 ст. 335, ч. 2 ст. 340, ч. 2 ст. 341, ч. 2 ст. 342, ч. 2 ст. 343, ч. 2 ст. 346 УК РФ.

На втором месте по частоте использования два квалифицирующих признака. Один из них – совершение преступления группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. Он встречается в ч. 2 ст. 332, п. «а» ч. 2 ст. 333, п. «а» ч. 2 ст. 334, и п. «б» ч. 2 ст. 335 УК РФ. Другой признак – совершение преступления вследствие небрежного либо недобросовестного отношения к службе, повлекшее тяжкие последствия. Он предусмотрен в ч. 3 ст. 332, ч. 3 ст. 340, ч. 3 ст. 341, ч. 3 ст. 342 УК РФ.

На третьем месте по частоте встречаемости три квалифицирующих признака. Первый из них – совершение преступления с применением оружия. Он отражен в п. «б» ч. 2 ст. 332 и п. «б» ч. 2 ст. 334 УК РФ. Второй признак – наступление по неосторожности смерти человека. Он включен в ч. 2 ст. 349 и ч. 2 ст. 350 УК РФ. Последний признак – наступление по неосторожности смерти двух или более лиц. Он введен в ч. 3 ст. 349 и ч. 3 ст. 350 УК РФ.

Немало в главе о преступлениях против военной службы и единичных квалифицирующих признаков. Ими являются:

- совершение преступления в отношении двух или более лиц. Он присутствует в п. «а» ч. 2 ст. 335 УК РФ;
- совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. Он встретился в ч. 2 ст. 338 УК РФ;
- причинение средней тяжести вреда здоровью. Он предусмотрен в п. «д» ч. 2 ст. 335 УК РФ;
- оскорбление подчиненным начальника, а равно начальником подчиненного во время исполнения или в связи с исполнением обязанностей военной службы. Он отражен в ч. 2 ст. 336 УК РФ;
- дезертирство с оружием, вверенным по службе. Он включен в ч. 2 ст. 338 УК РФ;
- совершение преступления в целях полного освобождения от исполнения обязанностей военной службы. Он введен в ч. 2 ст. 339 УК РФ.

Все приведенные квалифицирующие признаки повторяют ранее рассмотренные. Поэтому вновь к ним возвращаться не имеет смысла.

Глава 21
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ МИРА И БЕЗОПАСНОСТИ ЧЕЛОВЕЧЕСТВА

§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против мира и безопасности человечества

Преступления против мира и безопасности человечества – это предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния, посягающие на мирные условия существования человечества, состояние его защищенности и международный правопорядок.

В зависимости от объекта все указанные преступления классифицируются на следующие группы.

1. Преступления против мира и мирного сосуществования государств (ст. 353, 354, 354.1, 360, 360 УК РФ).

2. Военные преступления (ст. 355, 356, 359).

3. Преступления против безопасности человечества (357, 358).

Объектом преступлений выступают мирные условия существования человечества, состояние его защищенности и международный правопорядок.

Предметом преступлений могут выступать химическое, биологическое и иной вид оружия массового поражения, запрещенное международным договором РФ (ст. 355, 356

УК РФ), информация (ст. 354.1) национальное имущество (ст. 356); растительный или животный мир, атмосфера или водные ресурсы (ст. 358); служебные или жилые помещения либо транспортные средства лиц, пользующихся международной защитой (ст. 360).

С *объективной стороны* преступления в большинстве случаев совершаются путем действий ст. 353–355, 357–361 УК РФ, а деяние, предусмотренное ст. 356, может быть совершено как действием, так и бездействием. Большинство составов сконструировано по типу формальных, включающих в качестве обязательного признака только действие, однако есть и материальный состав (экоцид – ст. 358), и материально-формальные (например, применение запрещенных средств и методов ведения войны – ст. 356).

Преступления с формальным составом завершены совершением действий или бездействия. Преступления с материальным составом завершены с наступлением последствий.

Субъектом преступлений является физическое вменяемое лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста. Некоторые преступления этой группы (ч. 2 ст. 354, ч. 2, 3 ст. 359 УК РФ) предполагают наличие специального субъекта.

Субъективная сторона всех преступлений характеризуется виной в виде прямого умысла. В некоторых из них присутствует цель их совершения.

В ст. 354.1 УК РФ предусмотрен признак заведомости. Он означает, что лицо должно знать о наличии соответствующего факта.

§ 2. Преступления против мира и мирного сосуществования государств

Планирование, подготовка, развязывание или ведение агрессивной войны (ст. 353 УК РФ).

В статье предусмотрено два преступления, объективная сторона одного из которых состоит в приготовление к агрессивной войне (ч. 1) и ее ведении (ч. 2).

Объективная сторона состава преступления по ч. 1 характеризуется следующими альтернативными действиями: а) планирование агрессивной войны; б) подготовка такой войны; в) ее развязывание.

Агрессией является применение вооруженной силы государством против суверенитета, территориальной неприкосновенности или политической независимости другого государства или каким-либо другим образом, несовместимым с Уставом ООН. Планирование агрессивной войны представляет собой деятельность по разработке стратегических или тактических планов начала или ведения военных действий. Подготовка агрессивной войны заключается в совершении действий по обеспечению реализации соответствующих планов начала и ведения войны. Под развязыванием агрессивной войны понимается ее фактическое начало, начало осуществления акта агрессии с применением вооруженной силы.

Объективная сторона состава преступления по ч. 2 характеризуется ведением агрессивной войны. Ведение агрессивной войны означает осуществление различных военных операций против другого государства с применением всех или отдельных видов вооружения или военной техники.

Субъекты преступления по ч. 1 и 2 – специальные. Ими могут быть лица, занимающие высшие государственные должности в органах государственной службы, в Вооруженных Силах или исполнительных и представительных органах власти, в компетенцию которых входит решение вопросов военного характера.

Публичные призывы к развязыванию агрессивной войны (ст. 354 УК РФ).

Объективная сторона преступления предусматривает публичные призывы к развязыванию агрессивной войны. Такие призывы могут быть в письменных или устных обращениях, доводимых до сведения более чем одного лица. Формы совершения деяния могут быть разнообразны: выпуск листовок, распространение писем, распространение и воспроизведение

аудио- и видеозаписей, развешивание плакатов, выступления на собраниях, митингах, лекциях и т.п.

Реабилитация нацизма (ст. 354.1 УК РФ).

В статье предусмотрено два преступления.

Объективная сторона преступления по ч. 1 состоит в публичном совершении любого из следующих действий: 1) отрицание фактов, установленных приговором Нюрнбергского трибунала; 2) одобрение преступлений, установленных приговором данного трибунала; 3) распространение ложных сведений о деятельности СССР в годы Второй мировой войны.

Реабилитация нацизма означает ревизию приговора Нюрнбергского трибунала в целях снятия обвинения с нацизма как с идеологии и формы общественного устройства, оправдание его существования. Нацизм – идеология, отличительной чертой которой является утверждение об исключительном характере и превосходстве одной расы (национальности) над остальными, а также о необходимости подавления низших национальностей как условия выживания и процветания титульной (привилегированной) нации.

Под одобрением преступлений, установленных приговором Нюрнбергского трибунала, понимается заявление, сообщение о признании допустимости совершенных нацистами международно-правовых преступлений в годы Второй мировой войны, об их оправдании, правильности, заслуживающими поддержки и похвалы, и т.п.

Под распространением ложных сведений о деятельности СССР в годы Второй мировой войны понимаются заявления, сообщения не соответствующей действительности информации о деятельности СССР в годы Второй мировой войны, неправильное изложение исторических фактов о решающей и существенной роли СССР в победе над фашизмом, их искажение или умолчание о них, сообщения о не имеющих места в действительности, якобы совершенных самим СССР военных преступлениях во время этой войны, и т.п.

Объективная сторона преступления по ч. 3 состоит в публичном совершении любого из следующих действий:

1) распространение выражающих явное неуважение к обществу сведений о днях воинской славы и памятных датах России, связанных с защитой Отечества, а равно 2) осквернение символов воинской славы России.

Днями воинской славы России являются дни, знаменующие победы российских войск, которые сыграли решающую роль в истории России. Памятными датами России, связанными с защитой Отечества, являются даты, знаменующие важнейшими историческими событиями в жизни государства и общества. Под выражением явного неуважения к обществу при распространении сведений о днях воинской славы и памятных датах России, связанных с защитой Отечества, понимается демонстрация пренебрежительного отношения к таким дням и датам, сообщение о них заведомо ложных, порочащих, оскорбительных сведений неопределенному кругу лиц и т.п.

Символами воинской славы России являются знамена, флаги, штандарты, воинские звания, награды, мемориальные музеи, экспонаты и др. Их осквернение означает совершение с ними действий, позорящих, унижающих, безнравственных, циничных, например, нанесение оскорбительных, непристойных, глумливых надписей, нацистских символов, рисунков, знаков, обливание краской, нечистотами.

Нападение на лиц или учреждения, которые пользуются международной защитой (ст. 360 УК РФ).

Объективная сторона преступления заключается в совершении следующих альтернативных действий: 1) нападения на представителя иностранного государства, пользующегося международной защитой; 2) нападения на сотрудника международной организации, пользующегося международной защитой; 3) нападения на служебные или жилые помещения либо транспортное средство лиц, пользующихся международной защитой.

Акт международного терроризма (ст. 361 УК РФ).

Статья предусматривает два преступления.

Объективная сторона преступления по ч. 1 включает: 1) совершение вне пределов территории РФ (а) взрыва, (б) поджога или (в) иных действий, подвергающих опасности жизнь, здоровье, свободу или неприкосновенность граждан РФ; 2) угрозу совершения указанных действий.

Субъективная сторона преступления предполагают наличие целей нарушения мирного сосуществования государств и народов либо направленных против интересов РФ.

Объективная сторона преступления по ч. 2 включает: 1) финансирование деяний, предусмотренных ч. 1 настоящей статьи; 2) склонение, вербовку или иное вовлечение лица в их совершение; 3) вооружение или подготовку лица

Субъективная сторона преступления в отношении вооружения или подготовки лица предполагают наличие целей совершения преступлений, предусмотренных ч. 1 настоящей статьи.

§ 3. Военные преступления

Разработка, производство, накопление, приобретение или сбыт оружия массового поражения (ст. 355 УК РФ).

Предмет преступления – химическое, биологическое, токсинное, а также другие виды оружия массового поражения, запрещенные международным договором РФ.

Объективная сторона преступления характеризуется совершением в отношении оружия массового поражения любого из следующих действий: 1) разработка – действия, направленные на создание оружия массового поражения, в первую очередь экспериментально-лабораторного характера; 2) производство – изготовление оружия массового поражения (независимо от того, каким способом оно производится – промышленным или лабораторным); 3) накопление – создание определенных запасов оружия массового поражения; 4) приобретение – покупка либо получение иным способом оружия массового поражения у других обладателей; 5) сбыт – любая форма возмездной или безвозмездной пере-

дачи другим лицам оружия массового поражения. Каждое из указанных действий должно быть запрещено международным договором России.

Применение запрещенных средств и методов ведения войны (ст. 356 УК РФ).

В статье предусмотрено два преступления.

Объективную сторону преступления по ч. 1 образуют любые из следующих действий: 1) жестокое обращение с военнопленными или гражданским населением; 2) депортация гражданского населения; 3) разграбление национального имущества на оккупированной территории; 4) применение в вооруженном конфликте средств и методов, запрещенных международным договором РФ.

С военнопленными следует обращаться гуманно. Ни один из них не может быть подвергнут физическому калечению или медицинскому опыту. Запрещается дискриминация военнопленных по признакам расы, цвета кожи, религии, социального происхождения.

Депортация гражданского населения – это его принудительное изгнание или высылка из района военных действий или с оккупированной территории.

Разграблением национального имущества на оккупированной территории признается его разворовывание, присвоение или перемещение на территорию оккупирующего государства.

К запрещенным международным договором РФ средствам и методам, применяемым в вооруженном конфликте, относятся оружие, снаряды, вещества и методы ведения военных действий, способные причинить излишние повреждения или излишние страдания, а также методы или средства ведения военных действий, которые имеют своей целью причинить или, как можно ожидать, причинят обширный, долговременный и серьезный ущерб природной среде.

Объективную сторону преступления по ч. 2 образует применение оружия массового поражения, запрещенного международным договором РФ.

Наемничество (ст. 359 УК РФ).

В статье предусмотрено два преступления.

Объективная сторона преступления по ч. 1 заключается в (1) совершении любого из следующих действий: (а) вербовке, (б) обучении, (в) финансировании или (г) ином материальном обеспечении наемника, и (2) использовании его в вооруженном конфликте или военных действиях.

Наемником признается лицо, действующее в целях получения материального вознаграждения и не являющееся гражданином государства, участвующего в вооруженном конфликте или военных действиях, не проживающее постоянно на его территории, а также не являющееся лицом, направленным для исполнения официальных обязанностей.

Объективная сторона преступления по ч. 3 проявляется в участии наемника в вооруженном конфликте или военных действиях.

Субъект преступления – специальный. Им является сам наемник.

§ 4. Преступления против безопасности человечества

Геноцид (ст. 357 УК РФ).

Объективную сторону преступления составляют действия, направленные на (1) полное или (2) частичное уничтожение национальной, этнической, расовой или религиозной группы как таковой. Способами совершения преступления являются: (а) убийство членов этой группы, (б) причинение тяжкого вреда их здоровью, (в) насильственное воспрепятствование деторождению, (г) принудительная передача детей, (д) насильственное переселение либо (е) иное создание жизненных условий, рассчитанных на физическое уничтожение членов этой группы.

Экоцид (ст. 358 УК РФ).

Предметом преступления могут быть компоненты природной среды, обеспечивающие экологическую без-

опасность – земля, недра, поверхностные и подземные воды, атмосферный воздух, растительный, животный мир, а также озоновый слой атмосферы и околоземное космическое пространство, обеспечивающие в совокупности благоприятные условия для существования человечества.

Объективная сторона состава преступления выражается в: 1) массовом уничтожении растительного или животного мира; 2) отравлении атмосферы либо водных ресурсов; 3) совершении иных действий, способных вызвать экологическую катастрофу.

§ 5. Квалифицирующие признаки преступлений против мира и безопасности человечества

В половине преступлений против мира и безопасности человечества отсутствуют квалифицирующие признаки: ст. 353 УК РФ «Планирование, подготовка, развязывание или ведение агрессивной войны»; ст. 355 «Разработка, производство, накопление, приобретение или сбыт оружия массового поражения»; ст. 356 «Применение запрещенных средств и методов ведения войны»; ст. 357 «Геноцид»; ст. 358 «Экоцид». В остальных статьях их немного и они распределены следующим образом:

1. Только два квалифицирующих признака представлены более чем в одной статье главы 34 УК РФ. Речь идет об использовании

- средств массовой информации (ч. 2 ст. 354 и ч. 2 ст. 354.1 УК РФ) и
- своего служебного положения (ч. 2 ст. 354.1 и ч. 2 ст. 359);

2. Остальные квалифицирующие признаки появляются в главе 34 УК РФ по одному разу. Речь идет о:

- совершении деяния лицом, занимающим государственную должность РФ или государственную должность субъекта РФ (ч. 2 ст. 354 УК РФ);

– совершении деяния с искусственным созданием доказательств обвинения (ч. 2 ст. 354.1);
– совершении деяния в отношении несовершеннолетнего (ч. 2 ст. 359);
– совершении деяния в целях провокации войны или осложнения международных отношений (ч. 2 ст. 360);
– причинении смерти человеку (ч. 3 ст. 361).

Ничего особенного в данных признаках в сравнении с уже рассмотренными нет. Поэтому останавливаться на них необходимость отсутствует.

Глава 22
ПРЕСТУПНОСТЬ

§ 1. Понятие преступности

Сложность и многогранность феномена преступности предполагает многообразие подходов к ее исследованию: конвенционального, статистического, социально-правового и др. Изучение преступности в социально-правовом аспекте продиктовано наличием особых видовых признаков, отражающих специфику природы преступности. Согласно данному подходу, ***под преступностью следует понимать социально обусловленное, исторически изменчивое, негативное, массовое явление уголовно-правового характера, состоящее из совокупности преступлений, совершенных на определенной территории за тот или иной период времени.*** Анализ преступности через призму ее видовых отличительных признаков, указанных в приведенном определении, отражает суть общепринятой трактовки в современной отечественной науке.

Преступность – явление социальное. Признак социальной обусловленности является первичным, наиболее важным, определяющим все остальные характеристики. Преступность причинно связана с общественными явлениями и процессами, порождается объективными общественными противоречиями, представляет общественно опасный продукт жизни и деятельности людей и вне рамок общества существовать не может.

Появление преступности связано с возникновением социальных институтов государства и права. Конкретные виды преступности определяются обществом и государством. Изменения преступности (во времени и территориально) обусловлены состоянием общества. Уровень и характер преступности в различных социально-экономических системах зависит от факторов жизни и деятельности людей, проживающих в разнообразных регионах мира. Борьба с преступностью также требует от общества применения соответствующих социальных мер. Таким образом, преступность социальна по происхождению, субъекту преступлений, нанесенному ущербу, по причинам и условиям и мерам воздействия.

Преступность – явление исторически изменчивое. Признак исторической изменчивости означает, что объективный характер преступности корректируется субъективными усмотрениями законодателя, поскольку изменения преступности обусловлены уровнем развития общества, его социально-экономическими, политико-правовыми, культурно-религиозными, организационно-управленческими, научно-техническими и иными факторами, количественно и качественно меняющими ее. Так что преступность модифицируется с изменением общественно-экономических формаций, с преобразованием социальных условий жизни людей. Процесс исчезновения старых конфликтов и появления новых сопровождается «отмиранием» одних форм и видов преступного поведения и «рождением» новых.

Например, преступность в Древней Руси, в годы советской власти и в современной России имеет принципиальные количественные и качественные отличия. В частности, ввод в церковь птиц и животных оценивалось как преступление против церкви во времена древности, а занятие бродяжничеством, попрошайничеством и ведение иного паразитического образа жизни еще недавно называлось «тунеядством» (ст. 209 УК РСФСР) и предусматривало уголовную ответственность. Новые реалии современной России при-

внесли новые виды преступности – преступления в сфере компьютерной информации (глава 28 УК РФ) и не только. Подобных трансформаций в уголовном законодательстве насчитывается целое множество.

Так, в России только за XX в. уголовное законодательство кардинально менялось не менее пяти раз (Уложение о наказаниях уголовных и исправительных 1845 г., УК РСФСР 1922, 1926, 1960 гг., УК РФ 1996 г.) и круг преступлений значительно различался в зависимости от проводимых властью социально-экономических, политических, правовых реформирований. Речь идет о периодах военного коммунизма, нэпа, государственно-партийного тоталитаризма, начала демократизации советского общества, когда были приняты Основы уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик 1958 г. и УК республик 1959–1961 гг., а также постсоветский период начала 1990-х гг. – принятие УК РФ 1996 г., в содержание которого внесено более 80 новых норм и порядка 60 норм не вошли из прежнего Уголовного кодекса. Причем в текст действующего УК РФ со дня принятия уже внесено свыше 1 тыс. поправок.

Конечно, изменения законов не может не сказываться на количественных и качественных показателях преступности. Поэтому принято условно различать периферийную преступность (деяния, оценка которых как уголовно наказуемых квалифицируется по-разному, в зависимости от периодов социального развития, т.е. в одно время считаются преступными, а в другое время – непреступными) и ядерную преступность (деяния, за совершение которых, как правило, предусматривается уголовная ответственность, независимо от территориальных и временных признаков). В качестве примера, так называемых ядерных преступлений можно привести убийство, изнасилование, кражу, грабеж, разбой, взяточничество и др.

Преступность – явление негативное. Действительно, в результате преступных посягательств причиняется невосполнимый вред личности, экономике, экологии, обществен-

ному порядку, общественной безопасности, государственной власти и другим объектам преступлений. Огромные затраты вынуждено нести общество в связи с исполнением наказания осужденных, с содержанием штата сотрудников правоохранительных органов, включая юстицию и прочие расходы, направленные на борьбу с преступностью. Точных данных об ущербе, причиняемом преступностью, т.е. о цене преступности, нет. Есть лишь некоторые сведения, частично характеризующие масштаб физического, материального вреда. Так, за последние 10 лет самый высокий показатель общего числа потерпевших, который затем начал снижаться в соответствии с сокращением числа зарегистрированных преступлений, составил 2 965 960 чел. в 2006 г. Далее в 2011 г. – 1 924 192 чел., в 2013 г. – 1 822 767, с последующей тенденцией снижения. Прямо противоположный тренд устойчивого роста складывается в отношении величины материального ущерба. Например, только за 2015 г. сумма ущерба возросла почти на 40% и превысила 100 млрд руб.

Преступность – явление массовое. Она представляет собой не просто механическую сумму отдельных преступлений, а *целостную совокупность* преступлений и лиц, их совершивших, в определенных территориальных и временных параметрах, и подчиняется статистическим закономерностям. Вместе с тем преступность и преступление соотносятся друг с другом как общее и единичное, таким образом, что свойства преступности полностью не повторяют свойств преступления, а используются лишь неизменно повторяющиеся, объединяющие их черты (противоправность, общественная опасность, уголовно наказуемый характер), включая типичные характеристики контингента лиц, их совершивших. Признак массовости преступности проявляется и в наличии специфических количественных и качественных показателей (уровень, структура, динамика), которые не присуще единичным преступлениям. Согласно экспертным оценкам, общее число зарегистрированных преступлений в мире (объем преступности) ежегодно составляет

около 500 млн. В России в последние годы подпадают под официальный учет около 2 млн преступлений, в США регистрируется 12–15 млн преступлений в год – притом что реальная (фактическая) преступность в различных регионах мира примерно в 2–5 раз больше.

Преступность – явление уголовно-правовое, поскольку состоит из деяний, оцениваемых уголовным законом в качестве преступных, выполняющих роль первичных элементов преступности. Несмотря на то, что уголовный закон регламентирует наказуемость конкретных преступлений, а не преступности в целом, тем не менее указание на уголовно-правовой характер преступности имеет принципиальное значение. Оно вытекает из древнего и общепризнанного принципа Nullum crimen sine lege (Нет преступления без указания в законе), который получил надлежащее закрепление в большинстве государств, в том числе и в России. Речь идет о правовой регламентации данного принципа в тексте действующей Конституции РФ (ст. 49), в действующей редакции УК РФ (ст. 3, 8, 9, 14). В противном случае отказ от четкого уголовно-правового признака преступности размывает ее границы, превращая преступность в «отклоняющееся поведение».

Преступность представляет собой *сложное системно–структурное образование* с разнообразными внешними и внутренними свойствами, характеризующими ее как специфическую подсистему общества. В первом случае (подразумевая внешние свойства), речь идет о распространенности преступности (общем количестве зарегистрированных преступлений и лиц, их совершивших, на определенной территории за определенный период времени; степени активности вовлечения в преступность представителей разных социальных групп и др.), о социальной направленности преступности в количественных и качественных показателях в зависимости от объекта преступных посягательств, (например, уровень, структура, динамика преступлений против жизни и здоровья, преступлений против половой

неприкосновенности и половой свободы личности), о мотивационной направленности преступности (корыстных, насильственных преступлениях), общественной опасности (соотношении доли зарегистрированных преступлений разной степени тяжести, в соответствии со ст. 15 УК РФ).

Во втором случае (применительно к внутренним свойствам преступности) исследуются организованность преступности, согласно регламентации ст. 35 УК РФ, криминальная активность (в аспекте криминального профессионализма), устойчивость преступности (в аспекте криминологического рецидива). Системный характер преступности проявляется и в наличии устойчивых взаимосвязей подструктур преступности: преступлений и лиц, их совершивших, преступлений и отдельных видов преступности. Такая взаимосвязь элементов придает новые качественные характеристики преступности в целом.

Установлено, что высокий уровень преступности женщин приводит к повышению криминальной активности несовершеннолетних, поскольку после совершения преступлений, отбывая наказание в местах лишения свободы, женщины не выполняют функций по обустройству дома и семьи, по воспитанию детей. В свою очередь, преступность несовершеннолетних в немалой степени подпитывает рецидивную преступность. Кроме того, не следует забывать о детерминационных связях преступности с различными социальными явлениями и процессами (миграционные процессы, безработица, алкоголизм, наркомания и др.), и способности преступности к воспроизводству.

§ 2. Состояние и тенденции преступности

Состояние преступности трактуется как настоящее (текущее) положение преступности, характеризующееся комплексом ее свойств:

– *уровнем преступности в абсолютных величинах* – объеме (количестве зарегистрированных преступлений

и лиц, их совершивших на определенной территории за определенный период времени; количестве осужденных лиц в указанных параметрах времени и места), и *в относительных величинах* – коэффициентах преступности, преступной активности (характеризуется числом зарегистрированных преступлений или лиц, их совершивших, за единицу времени на определенной территории в расчете на 100 тыс. человек, либо на население в возрасте от 14 лет и старше);

– *структурой преступности* (внутреннее строение преступности, характеризующее соотношение, т.е. удельный вес в процентах отдельных ее видов, категорий в общем их числе за единицу времени на определенной территории). Важно учесть, что структурные показатели не совпадают с уголовно–правовыми. В криминологической классификации преступлений помимо уголовно-правовых критериев (по характеру и степени общественной опасности, по объекту преступных посягательств, согласно строению уголовного законодательства и др.), предусмотрены иные основания (по сферам жизнедеятельности – в трудовой, бытовой, досуговой; по отраслям хозяйственной и иной деятельности – в промышленности, сельском хозяйстве, торговле, кредитно-банковской, валютно-финансовой, внешнеэкономической, правоохранительной и др.; по социально-демографическому, социально-профессиональному составу контингента преступников, по территориальному признаку (преступность субъектов РФ, краев, областей, городов, районов и др.); по времени совершения преступлений (в зависимости от времени года, времени суток, дней недели и др.); в зависимости от того, привлекались ли ранее те или иные лица к уголовной ответственности (первичная, рецидивная преступность). И тем не менее во всех случаях элементами структурных черт преступности

являются исключительно уголовно-правовые признаки соответствующих составов преступлений;

– *динамикой преступности* – изменение за определенный период времени количественных характеристик (уровня преступности), качественных характеристик (структуры преступности) в целом, видов, групп преступлений (абсолютный рост/снижение; темп роста, прироста/снижения);
– *территориальным распределением преступности* (география преступности);
– *латентностью преступности* – часть фактической преступности, не получившей по тем или иным причинам отражения в официальной уголовной статистике;
– *ущербом, причиненным преступлениями*.

Анализируя состояние преступности за длительный период, важно отметить, что просматривается явное расхождение показателей:

– число заявлений и сообщений о преступлениях, поступавших в органы внутренних дел (без учета других), в последнее десятилетие существенно превышало число зарегистрированных преступлений от 8 млн до 11,98 млн преступлений в год (см. приложение 1). Более того, в отчетах о состоянии преступности за 2015–2017 гг. теперь и вовсе не указываются данные о количестве принятых заявлений и сообщений о преступлениях и правонарушениях;
– количество выявленных лиц, совершивших преступления, и осужденных после 2002 г., почти аналогично соответствующему числу в начале восьмидесятых годов, когда регистрировалось значительно меньше преступлений; оно несущественно менялось при нарастании и снижении числа преступлений в последнее десятилетие.

Вполне устойчивая тенденция постепенного снижения уровня преступности с определенными колебаниями роста

сложилась в период с 2007 по 2017 г. (см. приложение 2). Так, за указанный период число зарегистрированных преступлений сократилось с 3 855 373 до 2 058 476 преступлений.

Вместе с тем, согласно данным Генеральной прокуратуры РФ, по итогам 2015 г. фиксируется повышение уровня преступности в целом – зарегистрировано 2388476 преступлений, что на 9% больше, чем за аналогичный период прошлого года (далее – АППГ) 2014 г. Причем рост объема регистрируемых преступлений за 2015 г. отражается прежде всего в территориальных показателях: рост абсолютной величины преступности отмечен в большинстве субъектов Российской Федерации, а точнее в 75 субъектах. На лидирующих позициях находятся Мурманская область (+44,1%), Ярославская область (+40,3%), Республика Башкортостан (+33,6%), а снижение – в 8 субъектах.

В тоже время важно учесть и значительное увеличение темпов роста в 2015 г. к АППГ следующих преступлений: 1531 преступление террористического характера (+35,8%) и 1308 преступлений экстремистской направленности (+27,7%); мошенничество (ст. 159–159.6 УК РФ) – 200 598 преступлений (+25,2%); преступлений в отношении иностранных граждан и лиц без гражданства – 16 500 (+17,5%); дача взятки – 6186 преступлений (+15,3%); кражи – 996 500 (+11,7%); в общественных местах зарегистрировано 869 400 преступлений (+10,7%); получение взятки – 6495 преступлений (+8,6%); число преступлений экономической направленности, выявленных правоохранительными органами, составило 111 200 (+3,7%); увеличение числа зарегистрированных преступлений, равное 2,4% к АППГ, было зафиксировано по количеству выявленных преступлений, связанных с незаконным оборотом оружия, и составило 26 900. Отмечается увеличение выявленных лиц, совершивших преступления 1063,03 тыс. чел., что на 6,3% больше к АППГ. По-прежнему практически каждое второе расследованное преступление совершено лицами, ранее совершившими преступления (55,1%).

В 2016 г. криминогенная ситуация претерпела некоторые позитивные изменения, несмотря на значительные темпы прироста отдельных групп преступлений (см. приложение 4). Рост абсолютных значений, характеризующих уровень преступности, зарегистрирован на территории лишь 8 субъектов Российской Федерации. Объем преступности по России в целом составил 2 160 063 зарегистрированных преступлений и снизился на 9,6% по сравнению с 2015 г. Такое снижение уровня преступности в 2016 г. отчасти было обусловлено длительным сокращением (см. приложение 5) числа преступлений в сфере компьютерной информации – в 33,8 раза, преступлений против свободы, чести и достоинства личности – в 9 раз, преступлений против общественной безопасности – в 5,6 раза, преступлений в сфере экономической деятельности – в 5 раз, преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях – в 2,7 раза.

В тоже время за последние 16 лет был зафиксирован в 2016 г. максимальный прирост абсолютных значений числа преступлений против мира и безопасности человечества – в 40 раз, преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства – в 26,8 раза, преступлений против правосудия – в 2,8 раза и преступлений против конституционных прав и свобод человека и гражданина – в 2,7 раза (см. приложение 4). В том числе высокие темпы роста в 2016 г. к АППГ сохранились за преступлениями террористической направленности (+44,8%) и экстремистской направленности (+9,1%), преступлений, связанных с незаконным оборотом оружия (+2,7%), коррупционной направленности (+1,4%).

По итогам 2017 г. осталась прежней подобная тенденция к снижению общего числа зарегистрированных преступлений к АППГ – 4,7%. В абсолютных величинах объем преступности по России в целом составил 2 058 476 зарегистрированных преступлений. Уменьшение объема регистрируемых преступлений отмечено в 58 субъектах Российской

Федерации, причем более 41% преступлений зарегистрировано в республиканских, краевых и областных центрах – всего 857,1 тыс., а пятая часть – в сельской местности, где зарегистрировано свыше 443 тыс. преступлений, что на 5,7% меньше, чем в 2016 г. За истекший 2017 г. наряду с увеличением темпов роста преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотиков (+3,7% к АППГ), экологических преступлений (+2,9% к АППГ), отмечается снижение объемов преступлений террористической и экстремистской направленности и сокращение объема по общему числу лиц, зарегистрированным в качестве совершивших преступление – 967 103 (–4,8% к АППГ).

Удельный вес тяжких и особо тяжких преступлений в числе зарегистрированных, несмотря на снижение на 2,8%, по-прежнему значителен и составил 21,8% в 2015 г. с тенденцией к снижению в 2016 г. на 0,6% и составил 21,2%, сохраняя такую преемственность и в 2017 г.

Анализируя структуру преступности в соответствии со строением Особенной части УК РФ (см. приложение 3), необходимо отметить, что по-прежнему превалируют в процентном соотношении преступления в сфере экономики (59,87%/68,68%), далее на втором месте – преступления против личности, жизни и здоровья (13,55%/17,26%), третье место принадлежит преступлениям против общественной безопасности и общественного порядка (10,45%/15,98%), четвертое место – преступления против государственой власти (6,18%/6,98%), пятую позицию в рейтинге по удельному весу занимают преступления против военной службы (0,11%/0,32%), замыкают рейтинг минимальными процентными значениями преступления против мира и безопасности человечества (0,00002%/0,0008%). За период 2016–2017 гг. отмечается высокий коэффициент корреляции данных, характеризующих внутреннее строение преступности с 2006 по 2015 г. По итогам 2017 г. более половины всех зарегистрированных преступлений (52,3%) составляют преступления в сфере экономики, а точнее – хищения чужо-

го имущества, совершенные путем: кражи, мошенничества, грабежа, разбоя.

Разумеется, приведенные статистические данные не исчерпывают всех характеристик, составляющих содержание состояния преступности на территории РФ в целом. И тем не менее, используя результаты вторичного прикладного исследования, попытаемся кратко охарактеризовать сложившиеся *тенденции преступности* в России конца XX – начала XXI в., которые специалисты оценивают как негативные, весьма противоречивые, воплотившиеся:

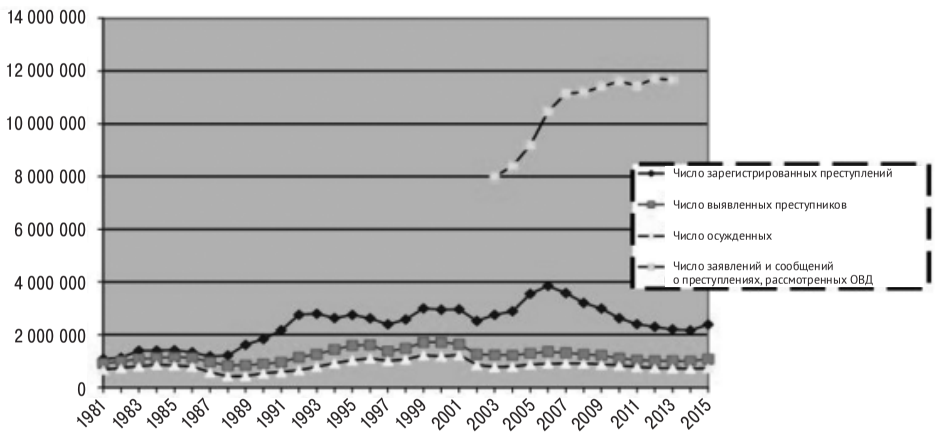
- в общем векторе роста преступности в абсолютных и относительных величинах начиная с 1960–1990-х вплоть до середины 2000-х гг. (как минимум 5-кратное увеличение), коррелирующем глобальному аналогичному тренду преступности в мире. Затем – почти в двукратном сокращении объема преступности вплоть до 2017 г. Хотя по количеству заключенных (свыше 460 тыс. в расчете на 100 тыс. населения, что составляет около 7,5% от общего числа заключенных по всему миру), Россия по-прежнему занимает второе место после США;
- в непрерывном увеличении латентизации преступлений (согласно экспертным оценкам, объем фактической преступности превышает зарегистрированную в десяток раз и составляет около 20 млн преступлений в год), а в ближайшее десятилетие прогнозируется увеличение фактической преступности до 30 млн преступлений в год;
- в колебаниях объема преступности на фоне достаточно высокой степени концентрации преступности на региональном уровне;
- в стабильном доминировании в структуре преступности преступлений с корыстной мотивационной направленностью – преступлений в сфере экономики;
- в разрастании преступлений коррупционной, террористической и экстремистской направленности, пре-

ступлений в сфере незаконного оборота наркотиков, оружия, свидетельствующем о весьма невысоком уровне социального благополучия и безопасности. Неспособность законодательных, исполнительных и судебных органов власти учредить и поддержать правовой порядок в обществе, обусловила появление новой властной олигархической элиты, успешно совмещавшей государственную службу и криминальный менеджмент. Так что усилия государства в большей степени направлены на поиск компромиссов, а не на борьбу с преступностью;

- в стремительной активизации организованной преступности, сращивании профессиональной и организованной преступности, успешно трансформировавшейся из криминальной среды в «легалистское общество», интеграции с транснациональными преступными организациями,
- в устойчивом росте рецидивной преступности (около 45% всех обвинительных приговоров выносится в отношении ранее судимых лиц),
- другими негативными тенденциями, свидетельствующими о кризисе реагирования на преступность, включая криминологическое направление современной уголовной политики России.

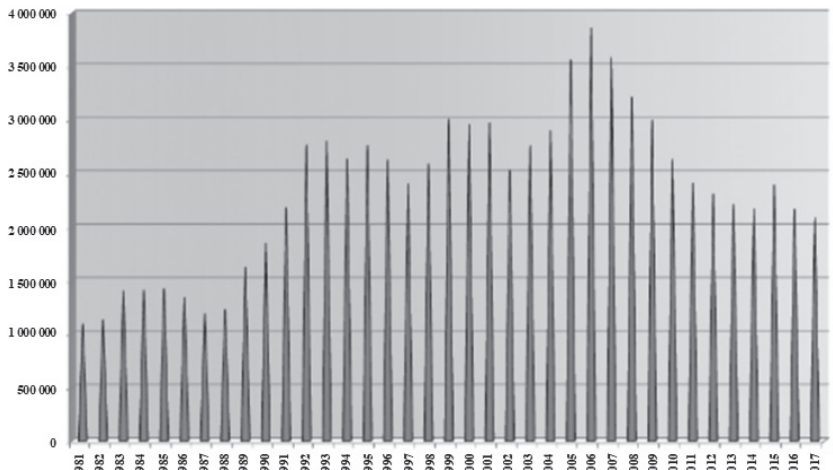
ПРИЛОЖЕНИЯ

Динамика числа зарегистрированных преступлений, выявленных преступников и осужденных в России в 1981–2015 гг.



Приложение 2

Число зарегистрированных преступлений в России в 1981–2017 гг.



Число зарегистрированных преступлений, их удельный вес, согласно строению Особенной части УК РФ, в 2006–2015 гг. в России

	2006 г.		2011 г.		2015 г.	
	всего зарегистрировано	удельный вес, %	всего зарегистрировано	удельный вес, %	всего зарегистрировано	Удельный вес, %
Всего зарегистрировано преступлений в целом	**3 855 373**	**100%**	**2 404 807**	**100%**	**2 352 098**	**100%**
Преступления против жизни и здоровья	400 376	10,38	293 536	12,2	294 478	12,5
Преступления против свободы, чести и достоинства личности	21 043	0,55	17 103	0,71	1571	0,07
Преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности	20 829	0,54	16 096	0,67	15 799	0,67
Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина	25 036	0,65	17569	0,73	16 046	0,68

Продолжение табл.

	2006 г.		2011 г.		2015 г.	
	всего зарегистрировано	**удельный вес, %**	**всего зарегистрировано**	**удельный вес, %**	**всего зарегистрировано**	**Удельный вес, %**
Преступления против семьи и несовершеннолетних	55 106	1,43	70 649	2,94	78 603	3,34
Итого преступлений против жизни и здоровья	**522 390**	**13,55**	**1 044 953**	**17,25**	**406 497**	**17,26**
Преступления против собственности	2 535 860	65,77	1 466 857	61	1 370 582	58,27
Преступления в сфере экономической деятельности	107 089	2,78	47 380	1,97	34 471	1,47
Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях	4989	0,13	2928	0,12	3002	0,13
Итого преступлений в сфере экономики	**2 647 938**	**68,68**	**1517165**	**63,09**	**1 408 055**	**59,87**
Преступления против общественной безопасности	76 899	1,99	41 476	1,72	38 747	1,65

Преступления против здоровья населения и общественной нравственности	248 628	6,45	223 303	9,29	242 462	10,31
Экологические преступления	41 881	1,09	29 151	1,21	24 737	1,05
Преступления против безопасности движения и эксплуатации транспорта	26 491	0,69	27 627	1,15	67 569	2,87
Преступления в сфере компьютерной информации	8889	0,23	2698	0,11	2377	0,1
Итого преступлений против общественной безопасности и общественного порядка	**402 788**	**10,45**	**324 263**	**13,48**	**375 892**	**15,98**
Преступления против основ конституционного строя и безопасности государства	314	0,008	476	0,19	1221	0,05
Преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления	39 751	1,03	37831	1,57	26 159	1,11

Окончание табл.

	2006 г.		2011 г.		2015 г.	
	всего зарегистрировано	**удельный вес, %**	**всего зарегистрировано**	**удельный вес, %**	**всего зарегистрировано**	**Удельный вес, %**
Преступления против правосудия	15 661	0,4	11 356	0,47	15 404	0,65
Преступления против порядка управления	214 033	5,55	95 036	3,95	116 062	4,93
Итого преступлений против государственной власти	**269 759**	**6,98**	**144 699**	**6.18**	**158 846**	**6,74**
Итого преступлений против военной службы	**12 494**	**0,32**	**3734**	**0,15**	**2788**	**0,11**
Итого преступлений против мира и безопасности человечества	**1**	**0,00002**	**1**	**0,00004**	**20**	**0,0008**

Максимальный прирост числа зарегистрированных преступлений по главам УК РФ в 2001–2016 гг. в России

Преступления	Годы										Кратность прироста
	2001	2008	2009	2010	2011	2012	2013	2014	2015	2016	к 2001 г.
Против конституционных прав и свобод человека и гражданина (гл. 19)	6 354	20 281	20 604	18 738	17 569	15 658	14 609	15 782	16 046	17 807	в 2,7 раза
Против основ конституционного строя и безопасности государства (гл. 29)	53	303	384	470	476	599	776	937	1221	1421	в 26,8 раза
Против правосудия (гл. 31)	5 801	12 786	13 192	11 849	11 356	11 786	11 932	12 686	15 404	16 065	в 2,8 раза
Против мира и безопасности человечества (гл. 34)	1	1	1	3	0	0	3	20	20	40	в 40 раз

Максимальное снижение числа зарегистрированных преступлений по главам УК РФ в 2001–2016 гг. в России

Преступления	Годы										Кратность прироста
	2001	2008	2009	2010	2011	2012	2013	2014	2015	2016	к 2001 году
Против свободы, чести и достоинства личности (гл. 17)	15 023	24 469	25 570	21 822	17 103	1506	1508	2035	1571	1660	в 9 раз
В сфере экономической деятельности (гл. 22)	165 909	93 360	96 185	65 566	47 380	39 372	32 148	31 175	34 471	33 757	в 5 раз
Против интересов службы в коммерческих и иных организациях (гл. 24)	6766	4210	4372	3256	2928	2585	3736	2666	2032	2485	в 2,7 раза
Против общественной безопасности (гл. 24)	217 371	5502	51 124	44 804	41 476	38 167	38 555	38 282	38 747	38 832	в 5,6 раза
В сфере компьютерной информации (гл. 28)	59 162	9010	11 636	7398	2698	2820	2563	1739	2377	1748	в 33,8 раза

ОГЛАВЛЕНИЕ

ОБЩАЯ ЧАСТЬ

Глава 1. Введение в Общую часть уголовного права.....7
§ 1. Понятие уголовного права.....7
§ 2. Предмет и метод уголовного права.....9
§ 3. Задачи уголовного права.....12
§ 4. Принципы уголовного права.....13

Глава 2. Уголовный закон.....17
§ 1. Понятие уголовного закона.....17
§ 2. Действие уголовного закона во времени.....23
§ 3. Действие уголовного закона в пространстве.....27
§ 4. Толкование уголовного закона.....32

Глава 3. Преступление.....36
§ 1. Понятие преступления.....36
§ 2. Виды преступлений.....40

Глава 4. Состав преступления.....46
§ 1. Понятие состава преступления.....46
§ 2. Виды составов преступления.....53

Глава 5. Объект преступления 57
§ 1. Понятие объекта преступления 57
§ 2. Виды объектов преступления 61

Глава 6. Объективная сторона преступления 65
§ 1. Понятие объективной стороны преступления 65
§ 2. Общественно опасное поведение 69
§ 3. Общественно опасные последствия 75
§ 4. Причинная связь 77
§ 5. Иные признаки объективной стороны преступления 80

Глава 7. Субъект преступления 83
§ 1. Понятие субъекта преступления 83
§ 2. Специальный субъект преступления 91

Глава 8. Субъективная сторона преступления 94
§ 1. Понятие субъективной стороны преступления 94
§ 2. Вина 96
§ 3. Ошибка 107
§ 4. Факультативные признаки субъективной стороны преступления 114

Глава 9. Неоконченное преступление 116
§ 1. Оконченное преступление и его стадии 116
§ 2. Понятие неоконченного преступления 119
§ 3. Виды неоконченного преступления 122
§ 4. Добровольный отказ от преступления 125

Глава 10. Соучастие в преступлении 131
§ 1. Понятие соучастия в преступлении 131
§ 2. Виды соучастников преступления 134
§ 3. Формы соучастия в преступлении 138
§ 4. Ответственность соучастников преступления 143

Глава 11. Множественность преступлений 149
§ 1. Понятие множественности преступлений 149
§ 2. Виды множественности преступлений 154

Глава 12. Обстоятельства, исключающие преступность деяния 160
§ 1. Понятие обстоятельств, исключающих преступность деяния 160
§ 2. Необходимая оборона 164
§ 3. Иные обстоятельства, исключающие преступность деяния 170

Глава 13. Наказание 184
§ 1. Понятие наказания 184
§ 2. Цели наказания 187
§ 3. Система наказаний 188

Глава 14. Виды наказания 193
§ 1. Наказания, ограничивающие права и свободы 193
§ 2. Наказания, не включающие изоляцию от общества 202
§ 3. Наказания, включающие изоляцию от общества 208

Глава 15. Общие начала назначения наказания 216
§ 1. Понятие и принципы назначения наказания 216
§ 2. Понятие общих начал назначения наказания 220
§ 3. Виды общих начал назначения наказания 222

Глава 16. Виды смягчающих и отягчающих обстоятельств 231
§ 1. Виды смягчающих обстоятельств 231
§ 2. Виды отягчающих обстоятельств 235

Глава 17. Специальные начала назначения наказания 245
§ 1. Понятие специальных начал назначения наказания 245
§ 2. Специальные начала, понижающие наказание 248
§ 3. Специальные начала, повышающие наказание 252

§ 4. Специальные начала, не влияющие на пределы наказания 257

Глава 18. Уголовная ответственность 261
§ 1. Понятие уголовной ответственности 261
§ 2. Основание уголовной ответственности 265

Глава 19. Освобождение от уголовной ответственности 269
§ 1. Понятие освобождения от уголовной ответственности 269
§ 2. Виды освобождения от уголовной ответственности 272

Глава 20. Освобождение от наказания 281
§ 1. Понятие освобождения от наказания 281
§ 2. Освобождение от назначения наказания 284
§ 3. Освобождение от отбывания наказания 288
§ 4. Освобождение от дальнейшего отбывания наказания 301

Глава 21. Амнистия, помилование, судимость 308
§ 1. Амнистия 308
§ 2. Помилование 309
§ 3. Понятие судимости 311
§ 4. Погашение и снятие судимости 313
§ 5. Исчисление сроков судимости 315

Глава 22. Уголовная ответственность несовершеннолетних 318
§ 1. Особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних 318
§ 2. Особенности освобождения от уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних 322

Глава 23. Иные меры уголовно-правового характера 330
§ 1. Понятие мер уголовно-правового характера 330
§ 2. Принудительные меры медицинского характера 331

§ 3. Конфискация имущества 340
§ 4. Судебный штраф 343

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

Глава 1. Введение в Особенную часть уголовного права 347
§ 1. Понятие Особенной части уголовного права 347
§ 2. Система Особенной части уголовного права 349
§ 3. Квалификация преступления 351

Глава 2. Преступления против жизни 356
§ 1. Понятие преступлений против личности 356
§ 2. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против жизни 357
§ 3. Убийство и причинение смерти по неосторожности 362
§ 4. Преступления, связанные с самоубийством потерпевшего 367
§ 5. Квалифицирующие признаки преступлений против жизни 369

Глава 3. Преступления против здоровья 385
§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против здоровья 385
§ 2. Преступления, реально воздействующие на здоровье 388
§ 3. Преступления, ставящие в опасность жизнь и (или) здоровье 401
§ 4. Квалифицирующие признаки преступлений против здоровья 409

Глава 4. Преступления против свободы, чести и достоинства личности 414
§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против свободы, чести и достоинства личности 414
§ 2. Преступления против свободы человека 415

§ 3. Преступления против чести и достоинства человека 421
§ 4. Квалифицирующие признаки преступлений против свободы, чести и достоинства личности 422

Глава 5. Преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности 426
§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против половой неприкосновенности и половой свободы личности 426
§ 2. Преступления против половой свободы личности 431
§ 3. Преступления против половой неприкосновенности личности 433
§ 4. Квалифицирующие признаки преступлений против половой неприкосновенности и половой свободы личности 435

Глава 6. Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина 436
§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против конституционных прав и свобод человека и гражданина 436
§ 2. Преступления против личных прав и свобод 438
§ 3. Преступления против политических прав и свобод 447
§ 4. Преступления против социально-экономических прав и свобод 455
§ 5. Квалифицирующие признаки преступлений против конституционных прав и свобод человека и гражданина 464

Глава 7. Преступления против семьи и несовершеннолетних 467
§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против семьи и несовершеннолетних 467

§ 2. Преступления против несовершеннолетних 469
§ 3. Преступления против семьи 475
§ 4. Квалифицирующие признаки преступлений против семьи и несовершеннолетних 481

Глава 8. Преступления против собственности 485
§ 1. Понятие преступлений в сфере экономики 485
§ 2. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против собственности 486
§ 3. Хищения 488
§ 4. Корыстные преступления против собственности, не являющиеся хищениями 498
§ 5. Некорыстные преступления против собственности 501
§ 6. Квалифицирующие признаки преступлений против собственности 503

Глава 9. Преступления в сфере экономической деятельности 508
§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений в сфере экономической деятельности 508
§ 2. Преступления, посягающие на порядок осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности 514
§ 3. Преступления, посягающие на порядок осуществления функций государственной монополии и специального контроля в сфере экономической деятельности 525
§ 4. Преступления, посягающие на порядок осуществления внешнеэкономической деятельности и таможенного контроля 531
§ 5. Преступления, посягающие на порядок уплаты налогов, сборов и страховых взносов 538
§ 6. Преступления, посягающие на права кредиторов и порядок кредитования 545

§ 7. Преступления, посягающие на порядок осуществления добросовестной конкуренции на свободном рынке 550
§ 8. Преступления против порядка выпуска и обращения денег, иных средств платежей, ценных бумаг 560
§ 9. Квалифицирующие признаки преступлений в сфере экономической деятельности 564

Глава 10. Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях 569
§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях 569
§ 2. Злоупотребление полномочиями или их превышение в коммерческих и иных организациях 573
§ 3. Коммерческий подкуп и посредничество в нем 575
§ 4. Квалифицирующие признаки преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях 578

Глава 11. Преступления против общественной безопасности 580
§ 1. Понятие преступлений против общественной безопасности и общественного порядка 580
§ 2. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против общественной безопасности 581
§ 3. Преступления против общей безопасности 584
§ 4. Преступления против общественного порядка 601
§ 5. Преступления, связанные с нарушением правил безопасности на опасных объектах и жизненно важных объектах, и при ведении опасных работ 603

§ 6. Преступления, связанные с нарушением правил обращения с общеопасными предметами, устройствами и веществами 610
§ 7. Квалифицирующие признаки преступлений против общественной безопасности 619

Глава 12. Преступления против здоровья населения и общественной нравственности 624
§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против здоровья населения и общественной нравственности 624
§ 2. Преступления против здоровья населения 627
§ 3. Преступления против общественной нравственности 644
§ 4. Квалифицирующие признаки преступлений против здоровья населения и общественной нравственности 653

Глава 13. Экологические преступления 661
§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика экологических преступлений 661
§ 2. Общие экологические преступления 663
§ 3. Специальные экологические преступления 667
§ 4. Квалифицирующие признаки экологических преступлений 681

Глава 14. Преступления против безопасности движения и эксплуатации транспорта 688
§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против безопасности движения и эксплуатации транспорта 688
§ 2. Преступления, сопряженные с нарушением правил безопасности движения и эксплуатации транспортных средств 690

§ 3. Преступления, связанные с обеспечением безопасных условий функционирования транспортных средств 694
§ 4. Квалифицирующие признаки преступлений против безопасности движения и эксплуатации транспорта 699

Глава 15. Преступления в сфере компьютерной информации 701
§ 1. Понятие и общая характеристика преступлений в сфере компьютерной информации 701
§ 2. Характеристика конкретных преступлений в сфере компьютерной информации 702
§ 3. Квалифицирующие признаки преступлений в сфере компьютерной информации 707

Глава 16. Преступления против основ конституционного строя и безопасности государства 709
§ 1. Понятие преступлений против государственной власти 709
§ 2. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства 710
§ 3. Преступления против внешней безопасности государства 713
§ 4. Преступления против внутренней безопасности государства 716
§ 5. Квалифицирующие признаки преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства 729

Глава 17. Преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления 731
§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против государственной власти,

интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления 731
§ 2. Преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления, совершаемые только должностными лицами 736
§ 3. Преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления, совершаемые не только должностными лицами 745
§ 4. Квалифицирующие признаки преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления 749

Глава 18. Преступления против правосудия 755
§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против правосудия 755
§ 2. Преступления против правосудия, препятствующие обеспечению нормальной деятельности суда и правоохранительных органов 757
§ 3. Преступления против правосудия, связанные с ненадлежащим использованием служебных полномочий судьями и сотрудниками правоохранительных органов 765
§ 4. Преступления в сфере исполнения судебных решений 768
§ 5. Квалифицирующие признаки преступлений против правосудия 772

Глава 19. Преступления против порядка управления 781
§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против порядка управления 781

§ 2. Преступления против представителей власти, сопряженные с посягательством на личность 782
§ 3. Преступления, посягающие на неприкосновенность государственной границы 786
§ 4. Преступления, посягающие на закрепленный государством порядок ведения официальной регистрации и документооборота 788
§ 5. Преступления, посягающие на авторитет государственной власти 799
§ 6. Квалифицирующие признаки преступлений против порядка управления 801

Глава 20. Преступления против военной службы 808
§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против военной службы 808
§ 2. Преступления против порядка подчиненности и уставных взаимоотношений между военнослужащими 811
§ 3. Преступления, посягающие на установленный порядок прохождения военной службы 816
§ 4. Преступления, посягающие на установленный порядок несения специальных служб 821
§ 5. Преступления против порядка сбережения военного имущества 826
§ 6. Преступления против порядка обращения с оружием и эксплуатации военной техники 827
§ 7. Квалифицирующие признаки преступлений против военной службы 830

Глава 21. Преступления против мира и безопасности человечества 832
§ 1. Понятие, классификация и общая характеристика преступлений против мира и безопасности человечества 832

§ 2. Преступления против мира и мирного сосуществования государств 833
§ 3. Военные преступления 837
§ 4. Преступления против безопасности человечества 839
§ 5. Квалифицирующие признаки преступлений против мира и безопасности человечества 840

Глава 22. Преступность 842
§ 1. Понятие преступности 842
§ 2. Состояние и тенденции преступности 847

Приложения 855
Приложение 1 857
Приложение 2 858
Приложение 3 859
Приложение 4 863
Приложение 5 864

Кругликов Л.Л
Мизулина Е.Б.
Грибов А.С.
Лесневски-Костарева Т.А.
Иванчин А.В.
Соловьев О.Г.
Бражник С.Д.
Лапшин В.Ф.
Благов Е.В.
Каплин М.Н.
Спиридонова О.Е.
Комарова О.Ю.
Ширяев В.Ф.
Иванчина С.А.
Кулев А.Г.
Ремизов М.В.
Калмыков Д.А.
Пройко М.С.
Ершов С.А.
Донец С.П.
Дрепелев А.С.
Кузнецов А.В.
Строгонова О.Л.
Ильин А.А.
Некрасов В.Н.
Санташов А.Л.
Попаденко Е.В.
Красильникова Е.В.
Тимофеева И.А.
Колпакова Л. А.
Манойлова С.А.

Ярославская уголовно-правовая школа под руководством Л.Л. Кругликова (1986-2018 гг)