МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ФГОУ ВПО «ОРЛОВСКИЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ МВД РОССИИ»

КУРСКИЙ ФИЛИАЛ

ВНЕБЮДЖЕТНЫЙ ФАКУЛЬТЕТ

КАФЕДРА ОБЩЕПРАВОВЫХ ДИСЦИПЛИН

КОНТРОЛЬНАЯ РАБОТА

ПО ДИСЦИПЛИНЕ «УГОЛОВНОЕ ПРАВО»

НА ТЕМУ: «НАЗНАЧЕНИЕ НАКАЗАНИЯ»

ВЫПОЛНИЛА СТУДЕНТКА 21 ГРУППЫ

ТРИГУБ ОЛЬГА

ПРОВЕРИЛ ПРЕПОДАВАТЕЛЬ

ПЕКАРСКИЙ М.С.

КУРСК-2009

**ПЛАН:**

ВВЕДЕНИЕ

1. Понятие назначения наказания, общие начала назначения наказания по УК РФ: принципы личной ответственности, законности и справедливости при назначении наказания. Индивидуализация наказания

2. Обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, их виды , общая характеристика и значение

3. Назначение наказания при особых обстоятельствах: назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление. Назначение наказания при вердикте присяжных заседателей о снисхождении

4. Практическое задание

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

**Введение**

Окончательный вывод о виновности лица в совершении преступления и назначении ему наказания согласно ст. 49 Конституции РФ может сделать только суд. Это решение он излагает в обвинительном приговоре, если не установит основания для освобождения от наказания. Назначением наказания подводится итог судебному разбирательству. Суд определяет, какой вид и размер наказания будет достаточен для достижения целей наказания, предусмотренных ч. 2 ст. 43 УК. При этом суд обязан руководствоваться общими началами назначения наказания. Они изложены в ст. 60 УК.

Общими началами назначения наказания являются основные, принципиальные требования, которые должны быть выполнены судом при назначении любого вида наказания за любое преступление независимо от того, является ли оно оконченным, совершено единолично или с соучастниками.

Общие начала назначения наказания можно классифицировать исходя из принципов уголовной ответственности: законность наказания, справедливость наказания, индивидуализация наказания.

Законность наказания.

Преступность деяния, а также его наказуемость и иные правовые последствия определяются только УК (ст. 3). Применение уголовного закона по аналогии не допускается.

Безусловно, принципу законности, как и другим принципам, подчинены все общие начала назначения наказания. Но наиболее ярко с принципом законности корреспондируют следующие из них.

1) Наказание назначается в пределах, предусмотренных соответствующей статьей Особенной части УК.

Это положение обязывает суд прежде всего правильно квалифицировать преступление, т.е. в обвинительном приговоре указать, какой статьей (ее частью, пунктом, если они имеются) УК предусмотрено совершенное преступление.

Конечно, преступление уже квалифицировано органами предварительного расследования в таких процессуальных документах, как постановление о привлечении в качестве обвиняемого, обвинительное заключение, в которых указано, нарушение каких уголовно-правовых норм вменяется лицу в ответственность.

Однако данная до судебного разбирательства квалификация преступления не означает, что она не может измениться.

**1. Понятие назначения наказания, общие начала назначения наказания по УК РФ: принципы личной ответственности, законности и справедливости при назначении наказания. Индивидуализация наказания**

**Понятие назначения наказания**

В соответствии со ст.43 УК РФ наказание есть мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда. Наказание применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается в предусмотренных Уголовным Кодексом лишении, ограничении прав и свобод этого лица. Принуждение является средством соблюдения норм уголовного права и обеспечивается силой государственной власти. Действуя от имени и по поручению государства, суд решает вопрос о признании лица виновным в совершении конкретного преступления, предусмотренного уголовным законом, и назначает наказание. В соответствии со ст.49, 118 Конституции РФ никто не может быть признан виновным в совершении преступления иначе, как в судебном порядке.

Наказание отличается от других мер государственного принуждения следующими признаками:

1.наказание – это особая мера государственного принуждения, которая назначается только по приговору суда.

2.наказание применяется только к лицу, признанному виновным в совершении преступления.

3.наказание может быть назначено только за такие действия (бездействие), которые предусмотрены уголовным законом в качестве преступления.

4.наказание связано по своей сути с ограничением прав и свобод лица, совершившего преступление и признанного виновным в этом.

5.наказание влечет за собой особые юридические последствия в виде судимости, которая сохраняется на определенный срок и после его отбытия (ст.86 и 95 УК РФ). Лицо, освобожденное от наказания, считается несудимым (ч.2 ст.86 УК РФ).

В статьях 44-59 Уголовного Кодекса предусматривается исчерпывающий перечень мер государственного принуждения, которые могут быть назначены судом.

В ч.2 ст. 43 УК РФ названы следующие цели наказания:

1) восстановление социальной справедливости

2)исправление осужденного

3)предупреждение совершения новых преступлений

Система наказаний - это исчерпывающий и обязательный для судов перечень установленных законом видов наказания, расположенных в определенном порядке с учетом их характера и сравнительной тяжести.

В Уголовном кодексе предусмотрены наказания, различающиеся по своему содержанию, строгости и особенностям воздействия на осужденного. Разнообразие видов позволяет суду дифференцировать и индивидуализировать наказания в зависимости от тяжести совершенного преступления, роли самого виновного в преступлении, его социальных признаков, от поведения виновного после совершения преступления. Например, женщина, имеющая малолетнего ребенка, ранее не судимая, впервые совершившая преступление небольшой тяжести, раскаявшаяся в содеянном, заслуживает снисхождения суда и назначения более мягкого наказания.

Ст. 44 УК РФ предусматривает следующие виды наказания:

1.штраф;

2.лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;

3.лишение специального, воинского или почетного звания классного чина и государственных наград;

4.обязательные работы;

5.исправительные работы;

6.ограничения по военной службе;

7.конфискация имущества;

8.ограничение свободы;

9.арест;

10.содержание в дисциплинарной воинской части;

11.лишение свободы на определенный срок;

12.пожизненное лишение свободы;

13.смертная казнь.

**Общие начала назначения наказания**

Статья 60 Уголовного кодекса Российской Федерации устанавливает: "Лицу, признанному виновным в совершении преступления, назначается справедливое наказание в пределах, предусмотренных соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса, и с учетом положений Общей части настоящего Кодекса". Наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, должны быть справедливыми, то есть соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного. Только справедливое наказание может способствовать достижению целей социальной справедливости, исправления осужденного и предупреждения новых преступлений.

Назначая наказание, суды руководствуются общими началами, сформулированными в ст.60 УК РФ. Под общими началами следует понимать четко обозначенное в законе правило определения меры наказания, отвечающей объективным и субъективным признакам преступления.

Уголовный закон предусматривает следующие общие начала:

1)соблюдение пределов санкции, установленной статьей Особенной части УК РФ (превышение максимального предела санкции возможно лишь при назначении наказания по совокупности преступлений и при совокупности приговоров в соответствии со ст. 69 и 70 УК РФ. Возможно и назначение наказания ниже того предела, который обозначен в санкции, но лишь при наличии оснований, предусмотренных ст. 64 УК РФ);

2)учет положений Общей части УК РФ;

3)учет характера и степени общественной опасности совершенного преступления (зависит от степени завершенности преступного намерения, вида и размера причиненного вреда, наличия соучастников и т.д.);

4) учет личности виновного (учитываются пол, возраст, характеристики по месту учебы, работы, жительства, психологические особенности виновного, состояние его здоровья и т.п.);

5)учет обстоятельств дела, смягчающих и отягчающих наказание (ст.ст.61, 63 УК РФ);

6)влияние назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи. В этих целях, например, подлежат установлению такие обстоятельства, как наличие иждивенцев, характер взаимоотношений в семье и т.п. (ст. 60 УК РФ).

При назначении наказания суды обязаны исследовать возможность назначения более мягкого наказания, если санкция статьи предусматривает несколько альтернативных видов наказания.

Часть1 ст. 60 УК РФ обязывает суд назначать более строгое наказание только в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания. Исходя из Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 11.01.2007г №2 (в ред.03.04.2008г №5) "О практике назначения судами РФ уголовного наказания" суд вправе переквалифицировать уголовно наказуемое деяние не только с одной статьи на другую, но и на несколько статей уголовного закона, предусматривающих ответственность за менее тяжкие преступления, если при этом не ухудшается положение осужденного, не нарушается право на защиту. При этом назначенное наказание по совокупности преступлений не должно быть более строгим, чем максимальное наказание, предусмотренное санкцией статьи УК, по которой было квалифицировано уголовно наказуемое деяние в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого и в обвинительном заключении , т.е. и в этом случае должно быть соблюдено общее начало назначения наказания в пределах санкции статьи УК, нарушение которой вменяется в ответственность обвинением.

Установив, по какой норме должен отвечать подсудимый, суд руководствуется тем, каковы нижний и верхний пределы наказания, установленного санкцией данной нормы. Если санкция альтернативная, суд решает, какой вид наказания должен быть применен к осуждаемому, а затем определяет ему размер или срок этого наказания, руководствуясь теми пределами, которые указаны в санкции. Часто в санкции непосредственно не указан нижний предел того или иного наказания. Суд в таком случае исходит из того нижнего предела, который установлен для данного вида наказания статьей Общей части УК. Например, в санкции ч. 1 ст. 158 УК, предусматривающей ответственность за кражу, нижний предел лишения свободы не назван. Значит, таким нижним пределом следует считать срок, указанный в ст. 56 УК, 2 месяца.

Суд, назначая наказание за преступление, никоим образом не может выйти за верхние пределы наказания, предусмотренные санкцией за его совершение. Нельзя назначить и другой, более суровый вид наказания по сравнению с указанными в санкции, сколь бы тяжким ни было преступление. Несоблюдение этого требования является нарушением принципа законности, установленного ст. 3 УК.

При назначении наказания суд руководствуется принципами законности и справедливости. Принцип законности отражает классическую формулу римского права «нет преступления — нет наказания без указания о том в законе». Ее существенное уточнение по части 1 статьи 3 состоит в том, что привлечение к уголовной ответственности может иметь место только за совершение деяния, предусмотренного исключительно в УК РФ. Тем самым содержание принципа законности взаимосвязано с ч. 1 ст. 1 УК РФ, определяющей источники норм уголовного права.

Основное назначение принципа справедливости — установить критерии, с помощью которых наказание или иные меры уголовно-правового характера, применяемые судом к лицу, совершившему преступление, будут «уравнены» с преступлением (т. е. будут соответствовать характеру и степени тяжести преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного). Фактически этот принцип обеспечивает индивидуализацию наказания с учетом возможностей, предоставляемых суду санкциями статей Особенной части, нормами Общей части УК РФ об индивидуализации наказания (например, ст. 62, 64, 73, 82, 88). Ключевым в содержании принципа справедливости является положение о том, что изначальным критерием для суда должна выступать оценка сущности преступления, и только во взаимосвязи с этим — обстоятельства его совершения и личность виновного.

**Индивидуализация наказания**

Индивидуализация наказания безусловно связана с его законностью и справедливостью. Если наказание не индивидуализировано, значит, оно, по существу, и незаконно, хотя формально требования закона могут быть соблюдены (наказание назначено в пределах санкции нормы УК). Одновременно такое наказание будет и несправедливым. Тем не менее представляется обоснованным выделить индивидуализацию наказания в качестве самостоятельного принципиального положения, в котором воплощено одно из основных начал назначения наказания (ст. 60 УК прямо не называет его, но оно вытекает из ее содержания). При этом индивидуализация наказания (в зависимости от возраста субъекта преступления, его пола, состояния здоровья и других обстоятельств) как при установлении уголовным законом, так и при его назначении и исполнении не противоречит конституционному положению о равенстве всех перед законом и судом (ст. 19 Конституции РФ).

Индивидуализировать наказание требуют следующие основные начала назначения наказания, предусмотренные ст. 60 УК:

1) учет характера и степени общественной опасности совершенного преступления.

Понятия "характер" и "степень общественной опасности" преступления разъясняются в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ "О практике назначения судами уголовного наказания" .

Характер общественной опасности преступления зависит от установленных судом объекта посягательства, формы вины и отнесения ст. 15 УК преступного деяния к соответствующей категории преступлений. Это качественная характеристика общественной опасности.

Степень общественной опасности определяется обстоятельствами содеянного: степенью осуществления преступного намерения, способом совершения преступления, размером вреда или тяжестью наступивших последствий, ролью соучастника преступления.

Степень общественной опасности - это количественная характеристика опасности.

Ясно, что умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 111 УК) опаснее, чем умышленное причинение вреда средней тяжести (ст. 112 УК) или легкого вреда (ст. 115 УК);

2) учет личности виновного.

Суд назначает наказание конкретному лицу с присущими только ему психобиологическими и социальными особенностями. Сознание человека индивидуально, у каждого своя система взглядов, убеждений, привычек, свое отношение к работе, семье, окружающим и другим ценностям жизни. Жизненные ценности складываются у каждого человека в определенную систему, образуя своеобразную иерархию. Процесс воспитания и есть, по существу, процесс "раскладывания" жизненных ценностей по ступенькам своеобразной "лестницы приоритетов". А процесс исправления - это процесс "перекладывания" жизненных ценностей, которые находятся не на том месте, где они должны находиться.

Так, "лестница жизненных ценностей" хулигана такова, что на самом верху ее он держит собственное "я", прибегая к ложному самоутверждению, не считаясь с интересами, жизненными ценностями других лиц. Это и составляет суть хулиганства. В то же время хулиган может добросовестно относиться к работе и исключать для себя противоправные способы получения материальных благ (совершать кражи, грабежи и другие преступления).

"Лестница жизненных ценностей" вора отличается тем, что к такой жизненной ценности, как поведение в общественных местах, в отличие от хулигана, он может относиться положительно, но не считает нужным зарабатывать материальные блага честным трудом.

Виды искажения сознания определяют виды совершаемых преступлений, а глубина этого искажения - устойчивость преступного поведения.

Поскольку в число целей наказания входит исправление лица, совершившего преступление, предупреждение совершения им новых преступлений, суд при выборе вида и размера (срока) наказаний не может не учитывать систему жизненных ценностей данного лица, вид и глубину искажения его индивидуального сознания.

Суд учитывает также психобиологические особенности личности - психическое состояние лица, пол, возраст, состояние физического здоровья и др. Однако уголовно-правовое значение имеют только те факторы, которые влияют на оценку совершенного преступления и лица, его совершившего, следовательно, и на выбор вида и размера наказания. Такие, например, особенности, как рост человека, цвет его глаз, волос, никакого правового значения не имеют.

Суд должен всесторонне, полно и объективно исследовать данные о личности подсудимого, имея в виду их существенное значение для определения вида и размера наказания. В частности, необходимо выяснить отношение подсудимого к труду, обучению, общественному долгу, а также его поведение на работе и в быту, трудоспособность, семейное положение, сведения о судимости.

Однако суды, назначая наказание, не всегда правильно учитывают данные о личности виновного либо не отражают их в приговоре, ограничиваясь указанием на то, что суд при назначении наказания учитывает личность виновного;

3) учет обстоятельств, смягчающих и отягчающих наказание.

Эти обстоятельства перечисляются в ст. 61 и ст. 63 УК и рассматриваются в 2 и 3 данной главы;

4) учет влияния наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи.

Выше уже говорилось о необходимости учитывать систему, иерархию, "лестницу" жизненных ценностей подсудимого, влияющую на выбор вида и размера наказания. По существу, требование об учете влияния назначаемого наказания на исправление осужденного есть конкретизация этого положения. Суд, назначая наказание, прогнозирует его действие на осуждаемого. Именно с учетом этого он решает, какой вид наказания и какой размер (срок) будет достаточен для исправления осужденного (т.е. повлечет переоценку им ценностей) и предупреждения совершения новых преступлений.

Вместе с тем назначаемое наказание влияет на условия жизни его семьи. Если, например, лицу назначена большая сумма штрафа, а материальное положение его семьи и без того тяжелое, то страдать от этого наказания будут члены семьи, может быть, даже больше, чем сам осужденный. Условия жизни семьи улучшатся, если будет лишен свободы терроризирующий ее. Поэтому ст. 60 УК излагает требование об учете влияния назначаемого наказания на условия жизни семьи осужденного.

**2. Обстоятельства смягчающие и отягчающие наказание; их виды, общая характеристика и значение**

**Обстоятельства, смягчающие наказание**

В уголовном праве смягчающими обстоятельствами признаются выходящие за пределы состава преступления объективные и субъективные признаки деяния, личности виновного, которые снижают степень общественной опасности преступного события либо лица, его совершившего. Перечень обстоятельств, смягчающих наказание, предусмотрен ст.61 УК РФ:

а)совершение впервые преступления небольшой тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств. Лицо считается совершившим преступление впервые, если оно ранее не совершало преступления или хотя бы и совершало, но за ним не сохранились уголовно-правовые последствия, т.е. совершивший его был в установленном законом порядке освобожден от уголовной ответственности, истекли сроки давности привлечения к уголовной ответственности или сроки давности исполнения обвинительного приговора, погашена или снята судимость.

Случайное стечение обстоятельств, вследствие которых лицо совершило преступление, - это вопрос факта. Оно может выразиться, например, в том, что лицо неожиданно попало в компанию преступников, совершающих преступление, и приняло в нем участие, опасаясь, что в противном случае они "уберут" его как свидетеля.

Смягчающим наказание будет совокупность, т.е. сочетание, следующих факторов: 1) совершение преступления впервые; 2) преступление относится к категории преступлений небольшой тяжести; 3) преступление совершено вследствие случайного стечения обстоятельств;

б)несовершеннолетие виновного. Основанием смягчения ответственности являются особенности психики несовершеннолетнего, сознание которого находится в стадии формирования. Поскольку у несовершеннолетнего не сложились еще окончательно взгляды, убеждения, он больше поддается влиянию со стороны других лиц, причем как отрицательному, так и положительному, что обусловливает возможность его исправления в течение меньших, чем для взрослых, сроков наказания. Несовершеннолетним признается лицо, которому ко времени совершения преступления исполнилось 14, но не исполнилось 18 лет, гласит ст. 87 УК;

в)беременность. Указанное обстоятельство рассматривается как смягчающее наказание в силу физиологических и психических особенностей беременной женщины (повышенная раздражительность, нервозность, неуравновешенность и т.п.). Смягчение наказания беременной женщине вызвано также вытекающей из принципа гуманизма заботой о здоровье ее самой и ребенка.

Срок беременности не имеет значения, но для юридического закрепления этого обстоятельства к материалам дела должна быть приобщена справка медицинского учреждения о таком физиологическом состоянии виновной;

г)наличие малолетних детей у виновного. Устанавливая данное обстоятельство в качестве смягчающего наказание, государство проявляет заботу о детях осуждаемого лица, не достигших 14-летнего возраста. При этом достаточно того, что у лица есть хотя бы один такой ребенок. Совместного проживания с ним, как условия для смягчения наказания, УК не требует;

д)совершение преступления в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств либо по мотиву сострадания. К таким обстоятельствам следует относить потерю кормильца, смерть близких, серьезное заболевание самого виновного или членов его семьи, сложившееся тяжелое материальное положение, различные конфликтные ситуации и др. Важно, что данные жизненные обстоятельства обусловили совершение преступления, способствовали ему. Мотив сострадания характерен для преступлений против жизни, когда побуждением служит жалость к безнадежно больному и страдающему человеку и т.п.;

е)совершение преступления в результате физического или психического принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости. Предполагается, что в результате насилия, угроз, шантажа и иных подобных действий воля лица скована, он не в полной мере может руководить своими поступками. Однако при этом у лица сохраняется возможность выбирать между законопослушным и противоправным поведением. Если же лицо в результате принуждения не могло руководить своими действиями, то налицо основание освобождения его от уголовной ответственности по ст.40 УК РФ. Материальная зависимость предполагает, что материальное обеспечение лица полностью зависит от принуждающего лица. Служебная зависимость характерна для отношений начальника и подчиненного, особенно в сфере военной службы. Иная зависимость может быть связана с брачно-семейными отношениями и т.п.;

ж)совершение преступления при нарушении условий правомерности необходимой обороны, задержания лица, совершившего преступление, крайней необходимости, обоснованного риска, исполнения приказа или распоряжения. Условия правомерности причинения вреда рассмотрены нами в разделе об обстоятельствах, исключающих преступность деяния. Если же пределы явно превышены, то уголовная ответственность наступает, но наказание может быть смягчено;

з) противоправность или аморальность поведения потерпевшего, явившегося поводом для преступления. Противоправность означает, что поведение потерпевшего нарушило ту или иную норму права, а аморальность - явное несоответствие поведения потерпевшего сложившимся в данном обществе нормам морали и этики. Необходимо, чтобы противоправное или аморальное поведение потерпевшего спровоцировали совершение в отношении них преступления;

и) явка с повинной, активное способствование раскрытию преступления, изобличению других соучастников преступления и розыску имущества, добытого в результате преступления. Явка с повинной предполагает, что лицо добровольно, по собственному свободному волеизъявлению, без какого-либо принуждения обратилось в правоохранительный орган с официальным заявлением о том, что именно оно совершило преступление. Способствование раскрытию преступления закон связывает с чистосердечным признанием, правдивыми показаниями, выдачей предметов, добытых преступным путем, орудий преступления и т.п.;

к) 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 заглаживание вреда, причиненного потерпевшему. Данная форма послепреступного поведения может выражаться в доставлении пострадавшего в медицинское учреждение, оказание ему первой медицинской помощи на месте и т.п. Возмещение ущерба возможно в денежном эквиваленте, а по делам, связанным с причинением морального вреда, может выражаться в публичном извинении. Такие действия смягчают наказание лишь в том случае, если совершены добровольно.

Статья 62 УК РФ определяет, что при наличии смягчающих обстоятельств, предусмотренных пунктами "и" и "к", и отсутствии отягчающих обстоятельств срок или размер наказания не могут превышать трех четвертей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части.

Перечень обстоятельств, смягчающих наказание, не является исчерпывающим. Как смягчающие могут быть расценены судом и иные обстоятельства, отвечающие общему смыслу ст.61 УК РФ. Если какое-либо из обстоятельств, перечисленных в ст. 61 УК РФ, уже предусмотрено соответствующей статьей Особенной части, повторному учету при назначении наказания конкретному лицу оно не подлежит.

**Обстоятельства, отягчающие наказание**

Действующий Уголовный кодекс содержит исчерпывающий перечень обстоятельств, отягчающих наказание. Под отягчающими обстоятельствами понимаются выходящие за пределы состава преступления объективные и субъективные признаки деяния и личности виновного, которые повышают степень их общественной опасности. Суд не вправе выйти за пределы данного перечня и усилить наказание виновному по иным обстоятельствам. Данные обстоятельства содержатся в ч. 1 ст. 63 УК РФ:

1.неоднократность преступлений, рецидив преступлений. Суд устанавливает причины, по которым виновный вновь не встал на путь исправления. Предполагается, что ранее принимаемые к лицу меры уголовно-правового характера не дали ожидаемых результатов. Рецидив преступлений свидетельствует о повышенной общественной опасности виновного. Под рецидивом преступлений понимается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление. По смыслу ст. 18 УК РФ при установлении рецидива преступлений не имеет значения, является оконченным или неоконченным преступление, за которое лицо осуждается по последнему приговору. Неоднократность и рецидив преступления свидетельствуют о психологической готовности лица пренебречь законами, вновь совершить общественно опасные деяния. При признании рецидива преступлений не учитываются:

а) судимости за умышленные преступления небольшой тяжести;

б) судимости за преступления, совершенные лицом в возрасте до 18 лет;

в) судимости за преступления, осуждение за которые признавалось условным либо по которым предоставлялась отсрочка исполнения приговора, если условное осуждение или отсрочка исполнения приговора не отменялись и лицо не направлялось для отбывания наказания в места лишения свободы, а также судимости, снятые или погашенные в порядке, установленном ст. 86 УК РФ. Учитываться здесь могут только те судимости, которые не сняты и не погашены в установленном порядке;

2.наступление тяжких последствий в результате совершения преступления. Здесь закон подразумевает такие тяжкие последствия, которые выходят за рамки диспозиции состава, не охватываются ею. Это может быть, например, психическое расстройство лица, ставшего очевидцем убийства;

3.совершение преступления в составе группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы или преступного сообщества (преступной организации). Совершение преступления в группах различной степени организованности и сплоченности объективно повышает общественную опасность преступления. Охраняемому объекту может быть причинен более значительный вред, а в совершение преступления вовлекаются новые лица

4.особо активная роль в совершении преступления. Это обстоятельство должно учитываться при совершении преступления как одним человеком, так и группой лиц.

Человек совершает преступление с различной степенью активности. Он может среагировать на какие-то жизненные обстоятельства и совершить преступление внезапно (может быть, даже с аффектированным умыслом), а может долго к нему готовиться (что свидетельствует об устойчивости его преступного намерения) и проявлять особую настойчивость и изобретательность при его совершении. Например, убийца долго выслеживал жертву, обманным путем заманил в безлюдное место или длительное время ее преследовал, пока не осуществил свой план. Такое обстоятельство не может не влиять на размер наказания.

Если преступление совершено группой, то учитывается роль каждого участника группы. Особо активную роль могут играть как организаторы преступления, так и другие лица;

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. Факт заболевания или опьянения, а также возраст вовлекаемого лица должен быть заведомо известен виновному. Если виновный использует для совершения преступления невменяемых или малолетних, он опосредованно исполняет объективную сторону преступления и привлекается к уголовной ответственности именно как исполнитель. Привлечение к преступлению лиц, не достигших возраста наступления уголовной ответственности, оказывает негативное влияние на процесс формирования их личности;

6.совершение преступления по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды, из мести за правомерные действия других лиц, а также с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение. Часть 2 ст. 19 Конституции РФ провозглашает равенство граждан независимо от расы, национальности, вероисповедания. Преступления, посягающие на данный принцип, обладают повышенной общественной опасностью и поэтому наказываются более сурово. Преступление, совершенное по мотивам мести за правомерные действия других лиц, направлено на то, чтобы изменить в дальнейшем поведение таких лиц, дезорганизовать общество;

7.совершение преступления в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга. Виновный преследует намерение пресечь служебную деятельность лица или выполнение им общественного долга, носящих правомерный характер, либо отомстить за их законное осуществление. Служебная деятельность связана с той должностью, которую занимает потерпевший и в силу которой он обязан действовать определенным образом в интересах государства и общества. Общественный долг основывается на нормах морали, этики, нравственности. К близким относят родственников по прямой восходящей и нисходящей линии, супругов, а также лиц, судьба которых дорога 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. Срок беременности потерпевшей не имеет значения. Необходимо, чтобы виновный осознавал, что совершает посягательство в отношении женщины, находящейся в этом физиологическом состоянии. Беззащитными и беспомощными признаются лица, которые в силу возраста, состояния здоровья и психики не могут оказать противодействия виновному или уклониться от его деяний (например, престарелые). Зависимость потерпевшего от виновного может носить служебный, материальный, семейно-родственный характер и т.п.;

9. совершение преступления с особой жестокостью, садизмом, издевательством, а также мучениями для потерпевшего. Особая жестокость подразумевает, что виновный избрал такой способ совершения преступления, который заведомо причинит потерпевшему значительные физические и психические страдания. Садизм связан с некоторыми психологическими отклонениями виновного, которые, однако же, не исключают вменяемости и связаны с получением удовольствия от мучений и страданий, доставляемых другим лицам. Издевательство предполагает глумление над потерпевшим, совершение в отношении него оскорбительных действий, т.е. причинение ему особых моральных страданий;

10. совершение преступления с использованием оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ, взрывных или имитирующих их устройств, специально изготовленных технических средств, ядовитых и радиоактивных веществ, лекарственных и иных химико-фармакологических препаратов, а также с применением физического или психического принуждения. Применение данных средств значительно облегчает процесс совершения виновным преступления, может повлечь причинение физического вреда личности. Кроме того, использование таких предметов в качестве орудий или средств преступления может создавать угрозу жизни и здоровья неопределенно большого числа людей;

11. совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия, а также при массовых беспорядках. Обстоятельствами совершения преступления здесь выступают негативные события общественной жизни (путчи, перевороты, массовые беспорядки) или явления природы разрушительного свойства (наводнение, землетрясение, пожар и др. Данные обстоятельства изначально сопряжены с дезорганизацией общественной жизни, ослаблением социального и правового контроля. Совершение при таких обстоятельствах преступления свидетельствует о явном, циничном пренебрежении виновным нормами общественной морали и этики;

12. совершение преступления с использованием доверия, оказанного виновному в силу его служебного положения или договора. Общественная опасность таких преступлений повышается в связи с тем, что виновный использует свое служебное положение не во благо обществу, а во вред ему, преступным образом использует доверительное отношение к нему со стороны других людей;

13. совершение преступления с использованием форменной одежды или документов представителя власти. В данном случае не имеет значения - обладал ли виновный законным правом на форменную одежду или документы представителя власти, либо же присвоил их безо всяких оснований. Такой способ совершения преступления подрывает доверие граждан к представителям власти и государственно-властным структурам в целом.

Часть 2 ст. 63 УК РФ устанавливает, что, если отягчающее обстоятельство предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК в качестве признака преступления, оно само по себе не может повторно учитываться при назначении наказания.

**3. Назначение наказания при особых обстоятельствах: назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление. Назначение наказания при вердикте присяжных заседателей о снисхождении**

**Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление**

УК предусматривает два способа смягчения наказания:

1) назначение судом наказания ниже низшего предела или более мягкого вида наказания, чем предусмотрено санкцией (ст. 64 УК);

2) установление меньшего верхнего предела более строгого наказания, чем указывает санкция (ст. 62, ч. 1 ст. 65, ст. 66 УК).

В предусматривающей смягчение наказания по первому варианту ст. 64 УК сказано, что при наличии исключительных обстоятельств, связанных с целями и мотивами преступления, ролью виновного, его поведением во время или после совершения преступления и других обстоятельств, существенно уменьшающих степень общественной опасности преступления, а равно при активном содействии участника группового преступления раскрытию этого преступления наказание может быть назначено ниже низшего предела, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК, или суд может назначить более мягкий вид наказания, чем предусмотрен этой статьей, либо не применить дополнительный вид наказания, предусмотренный в качестве обязательного. Часть 2 ст. 64 УК указывает, что исключительными могут быть признаны как отдельные обстоятельства, так и совокупность таких обстоятельств.

При назначении наказания конкретному лицу суд может прийти к выводу, что назначение даже самого мягкого вида наказания и самого минимального его размера, указанного в санкции, будет несправедливым. Поэтому ст. 64 УК и предусматривает возможность его понижения.

Однако суд не имеет права назначить наказание ниже того минимального предела, который определен для данного вида наказания статьей Общей части УК. Если, например, санкция предусматривает лишение свободы на срок от 2 лет, то суд, назначая наказание с применением ст. 64 УК, может назначить лишение свободы на любой меньший 2 лет срок, но не меньше 2 месяцев, ибо такой минимальный срок лишения свободы установлен ч. 2 ст. 56 УК.

У судов возникал вопрос, возможно ли назначение наказания ниже низшего предела, если санкция является альтернативной и предусматривает более мягкие виды наказания, чем то, которое назначается с применением ст. 64 УК.

В связи с этим в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ "О практике назначения судами уголовного наказания" разъясняется, что по смыслу ч. 1 ст. 64 УК назначению наказания ниже низшего предела, указанного в санкции статьи Особенной части УК, не препятствует наличие в этой же санкции альтернативных более мягких видов наказаний .

Суд имеет право также избрать более мягкий вид наказания по сравнению с теми, которые предусмотрены санкцией, иными словами, назначить наказание, санкцией не предусмотренное. Сравнение наказаний по строгости производится с учетом их места в перечне, изложенном в ст. 44 УК (где они перечисляются от более мягкого наказания к более строгому).

Суд может назначить основное наказание ниже минимума или избрать более мягкий вид наказания, чем предусмотрено санкцией, или освободить от дополнительного наказания, предусмотренного санкцией в качестве обязательного.

Нельзя заранее определить, какое именно отдельное смягчающее обстоятельство из числа указанных или не указанных в ст. 61 УК либо их совокупность дают право на применение ст. 64 УК. Это вопрос факта, решаемый с учетом требований указанной нормы при назначении наказания конкретному лицу.

Хотя в ч. 1 ст. 64 УК сказано, что суд может назначить более мягкий вид наказания или не применять дополнительный вид наказания, но если он устанавливает наличие исключительных обстоятельств, предусмотренных этой нормой, то он обязан это сделать.

Смягчение наказания по второму варианту, т.е. путем ограничения верхнего предела наиболее строгого наказания по сравнению с тем, который установлен санкцией за преступление, - новелла УК.

1. Статья 62 УК устанавливает, что при наличии смягчающих обстоятельств, предусмотренных п. п. "и" и "к" ч. 1. ст. 61 УК, и отсутствии отягчающих обстоятельств срок и размер наказания не могут превышать три четверти максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК.

Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении "О практике назначения судами уголовного наказания" указал, что правила, изложенные в ст. 62 УК, могут применяться судами при наличии хотя бы одного из перечисленных в п. п. "и" и "к" ч. 1 ст. 61 УК смягчающих обстоятельств, если отсутствуют отягчающие обстоятельства. В соответствии со ст. 10 УК ст. 62 УК имеет обратную силу.

Положения ст. 62 УК применяются и тогда, когда санкция статьи Особенной части УК не является альтернативной - в ней предусмотрен лишь один вид наказания.

2. Часть 1 ст. 65 УК устанавливает, что срок и размер наказания лицу, которое при рассмотрении дела судом присяжных признано виновным в совершении преступления, но заслуживающим снисхождения, не могут превышать двух третьих максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление. Если соответствующей статьей Особенной части УК предусмотрены смертная казнь или пожизненное лишение свободы, эти виды наказаний не применяются, а наказание назначается в пределах санкции соответствующей статьи Особенной части УК.

3. В ст. 66 УК излагаются правила назначения наказания за неоконченное преступление:

в ч. 1 говорится, что при назначении наказания учитываются обстоятельства, в силу которых преступление не было доведено до конца;

часть 2 предусматривает, 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 УК за оконченное преступление;

часть 3 указывает, что срок или размер наказания за покушение на преступление не может превышать трех четвертых максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК за оконченное преступление;

и, наконец, ч. 4 устанавливает, что смертная казнь и пожизненное лишение свободы за приготовление к преступлению и покушение на преступление не назначаются.

Как определено в постановлении Пленума Верховного Суда РФ «О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания», при назначении наказания лицу, признанному присяжными заседателями виновным в совершении преступления, необходимо руководствоваться общими началами назначения наказания с соблюдением положений, предусмотренных ст. 65 УК РФ.

В соответствии с указанной статьей срок и размер наказания лицу, признанному присяжными заседателями виновным в совершении преступления, но заслуживающим снисхождения, снижается и не может превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление. Смягчение наказания допускается в отношении тех из них, которые имеют срок и размер (лишение свободы на определенный срок, исправительные работы, обязательные работы, штраф и т. д.).

Лицу, совершившему преступление, за которое возможно назначение смертной казни или пожизненного лишения свободы, но по вердикту присяжных заседателей заслуживающему снисхождения, председательствующий, не применяя такие виды наказания, назначает лишение свободы в пределах санкции, указанной в соответствующей статье Особенной части УК РФ, предусматривающей смертную казнь или пожизненное лишение свободы, в том числе более двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания.

При вердикте присяжных заседателей о снисхождении к лицу, совершившему преступление, за которое предусмотрены альтернативные виды наказаний, только наиболее строгий вид наказания не может превышать двух третей его максимального срока или размера, а менее строгие виды наказаний могут назначаться в пределах санкции соответствующей статьи Особенной части УК РФ.

Согласно ч. 1 и 3 ст. 65 УК РФ присяжные заседатели вправе признать, что лицо, виновное в совершении нескольких преступлений, заслуживает снисхождения как за каждое из преступлений, так и за одно из них. В таких случаях при назначении наказания за каждое из преступлений учитывается решение суда присяжных и при частичном или полном сложении наказаний по совокупности преступлений может быть назначено окончательное наказание в пределах максимального срока, указанного в ч. 3 ст. 69 УК РФ, но не более 25 лет. При определении наказания по совокупности приговоров максимальный срок лишения свободы не может превышать 30 лет (ст. 70 УК РФ).

При назначении наказания за приготовление или покушение на совершение преступления при вердикте присяжных заседателей о снисхождении следует исчислять две трети от максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за неоконченное преступление (т. е. две трети от одной второй — за приготовление и две трети от трех четвертей — за покушение).

При решении вопроса о назначении дополнительного наказания, указанного в санкции соответствующей статьи Особенной части УК РФ, учитывается решение присяжных заседателей о снисхождении к лицу, признанному ими виновным в совершении преступления. Если отдельные виды наказаний могут назначаться в качестве дополнительных с указанием срока или размера (например, штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью), то при вердикте присяжных заседателей о снисхождении размер или срок дополнительного наказания не может превышать двух третей их максимального размера, если в санкции соответствующей статьи Особенной части УК РФ предусмотрено обязательное его применение.

**4.** **Практическое задание**

Авилов, находясь в нетрезвом состоянии, поссорился с больной престарелой матерью и убил её. Протрезвев, Авилов о совершенном убийстве заявил в отдел милиции. Его преступление прокуратурой и судом квалифицировано по п. «в» ч.2 ст.105 Уголовного Кодекса РФ. Имеется ли в описанном преступлении смягчающие/отягчающие наказание обстоятельства? Каков порядок назначения наказания в данной ситуации?

**Решение.**

В пункте «в» ч.2 ст.105 указано, что убийство лица заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, а равно сопряженное с хищением человека либо захватом заложника наказывается лишением свободы на срок от восьми до двадцати лет, либо пожизненным лишением свободы, либо смертной казнью. В данном преступлении имеются как смягчающие, так и отягчающие наказание обстоятельства.

В соответствии с пунктом «и» статьи 61 УК РФ смягчающим обстоятельством в данном преступлении является явка с повинной и активное способствование раскрытию преступления.

В соответствии с пунктом «б» статьи 63 УК РФ и пунктом «з» статьи 63 УК РФ отягчающими обстоятельствами в данном преступлении выступают: наступление тяжких последствий в результате совершения преступления и совершение преступления в отношении беззащитного либо беспомощного лица, находящегося в зависимости от виновного.

Следует отметить, что виновный в момент совершения преступления находился в состоянии алкогольного опьянения. Статья 23 УК РФ гласит, что лицо, совершившее преступление в состоянии опьянения, вызванном употреблением алкоголя, наркотических веществ или других одурманивающих веществ, подлежит уголовной ответственности. Но в отличие от законодательства об административных правонарушениях ,совершение лицом преступления в состоянии опьянения по УК РФ не является обстоятельством, отягчающим наказание. Однако в силу части 3 статьи 60 УК РФ такие сведения при наличии к тому оснований могут учитываться при оценке данных, характеризующих личность (постановление Пленума Верховного Суда РФ от 11 июня 1999г. №40 «О практике назначения судами уголовного наказания»).

**Заключение**

При сложении наказаний, как при совокупности преступлений, так и при совокупности приговоров, суд руководствуется правилами, изложенными в ст. 71 УК. В ней сказано, что при сложении наказаний надо исходить из того, что одному дню лишения свободы соответствуют:

а) 1 день ареста или содержания в дисциплинарной воинской части;

б) 2 дня ограничения свободы;

в) 3 дня исправительных работ или ограничения по военной службе;

г) 8 часов обязательных работ.

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.

Статья 72 УК устанавливает, что сроки лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, исправительных работ, ограничения по военной службе, ограничения свободы, ареста, содержания в дисциплинарной воинской части, лишения свободы исчисляются в месяцах и годах, а обязательных работ - в часах.

При замене наказания или сложении наказаний, указанных в ст. 72 УК, а также при зачете наказания сроки наказаний могут исчисляться в днях.

В соответствии с ч. 3 ст. 72 УК время содержания лица под стражей до судебного разбирательства засчитывается в сроки лишения свободы, содержания в дисциплинарной воинской части и ареста из расчета 1 день за 1 день, ограничения свободы - 1 день за 2 дня, исправительных работ и ограничения по военной службе - 1 день за 3 дня, а в срок обязательных работ - из расчета 1 день содержания под стражей за 8 часов обязательных работ.

Часть 4 ст. 72 УК предусматривает, что 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 УК засчитываются из расчета день за день.

В срок отбывания лишения свободы засчитывается также время пребывания на принудительном лечении в психиатрическом стационаре из расчета день пребывания на таком лечении за день лишения свободы (ст. 103 УК).

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 (ч. 5 ст. 72 УК).

**Литература**

1.Конституция РФ;

2.ФЗ от 29.06.2009 №141 –ФЗ «О внесении изменений в Уголовный Кодекс РФ»;

3.Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 11.01.2007г. №2 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»;

4. Уголовный Кодекс РФ;

5.Комментарий к Уголовному Кодексу РФ//изд.Проспект 2008г.

6.Мельниченко А.Б. , Радачинский С.Н. Уголовное право. Общая и особенная части. Учебник. Москва 2007