1. Понятие уголовного права.

2. Задачи УК РФ.

3. Принципы уголовного права.

4. Уголовный закон, его признаки и значение.

5. Уголовная ответственность и уголовно-правовые отношения.

4.1. Структура уголовного закона.

4.2. Действие УЗ во времени и в пространстве.

6. Основание уголовной ответственности.

7. Понятие и признаки преступления.

8. Категории преступлений. Значение деления преступлений на категории.

9. Понятие состава преступления. Его значение для квалификации преступлений. Виды составов преступлений.

10. Обязательные и факультативные признаки состава преступления.

11. Понятие объекта преступления. Виды объектов преступления.

12. Предмет преступления. Его отличие от объекта преступления, орудий и средств совершения преступления.

13. Понятие объективной стороны преступления и ее значение.

14. Понятие общественно опасного деяния.

15. Понятие общественно опасных последствий, их виды.

16. Причинная связь в уголовном праве.

17. Факультативные признаки объективной стороны преступления и их значение.

18. Понятие субъективной стороны преступления и ее значение.

19. Понятие вины, формы вины.

20. Умысел и его виды.

21. Неосторожность и ее виды.

21.1. Таблица к вопросам 20 и 21:

21.2. Преступления с двумя формами вины.

22. Мотив и цель преступления, их уголовно-правовое значение.

23. Понятие ошибки и ее уголовно-правовое значение.

24. Понятие субъекта преступления.

25. Вменяемость и невменяемость. Критерии невменяемости.

26. Понятие специального субъекта преступления.

27. Понятие обстоятельств, исключающих преступность деяния. Их виды.

28. Необходимая оборона. Условия ее правомерности.

29. Превышение пределов необходимой обороны.

30. Мнимая оборона. Ответственность за вред, причиненный в состоянии мнимой обороны.

31. Причинение вреда лицу, совершившему преступление, при его задержании. Превышение пределов задержания.

32. Крайняя необходимость. Условия правомерности причинения вреда при крайней необходимости.

33. Физическое или психическое принуждение.

34. Понятие и виды стадий совершения преступления. Неоконченное преступление.

35. Приготовление к преступлению. Наказуемость приготовления.

36. Покушение на преступление. Виды покушения.

37. Оконченное преступление. Его отличие от покушения на преступление.

38. Добровольный отказ от совершения преступления, его признаки.

39. Понятие соучастия в преступлении, его признаки. Отличие соучастия от прикосновенности к преступлению.

40. Формы соучастия согласно УК РФ, их характеристика.

41. Исполнитель преступления. Посредственное преступление.

42. Организатор преступления.

43. Подстрекатель к преступлению.

44. Пособник преступлению.

45. Ответственность соучастников.

46. Понятие множественности преступлений, ее формы.

47. Совокупность преступлений, ее виды.

48. Неоднократность совершения преступления.

49. Рецидив преступлений.

50. Понятие уголовного наказания. Цели наказания.

51. Система уголовных наказаний. Основные и дополнительные виды наказаний.

52. Смертная казнь.

53. Лишение свободы на определенный срок. Пожизненное лишение свободы.

54. Исправительные работы. Обязательные работы.

55. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

56. Штраф. Замена штрафа другими наказаниями.

57. Ограничение свободы.

58. Конфискация имущества. Виды конфискации.

59. Общие начала назначения наказания.

60. Понятие обстоятельств, смягчающих наказание, их виды.

61. Понятие обстоятельств, отягчающих наказание, их виды.

62. Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление.

63. Назначение наказания по совокупности преступлений.

64. Назначение наказания по совокупности приговоров.

64.1. Сложение разнородных наказаний.

64.2. Зачет наказаний.

65. Назначение наказания при рецидиве преступлений.

66. Условное осуждение. Основание назначения и отмены.

67. Отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей.

68. Понятие освобождения от уголовной ответственности. Виды освобождения.

69. Освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением срока давности.

70. Освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием.

71. Освобождение от ответственности в связи с примирением с потерпевшим.

72. Амнистия. Помилование. Отличие между ними.

73. Понятие освобождения от наказания. Виды освобождения по УК РФ.

74. Освобождение от наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора.

75. Освобождение от наказания в связи с болезнью.

76. Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания. Замена не отбытой части наказания более мягким видом наказания.

77. Судимость. Ее погашение и снятие. Уголовно-правовое значение судимости.

78. Понятие принудительных мер медицинского характера. Цели, виды, основания применения этих мер.

79. Принудительные меры воспитательного воздействия, применяемые к несовершеннолетним. Их виды, основания применения.

80. Особенности уголовной ответственности несовершеннолетних.

1. Понятие уголовного права.

УП как отрасль права входит в общую систему права РФ и обладает чертами и принципами, присущими праву в целом (нормативность, обязательность и т.д.). Вместе с тем УП отличается от других отраслей права собственным, особенным предметом и методом регулирования. Предметом правового регулирования вообще признается совокупность регулируемых правом общественных отношений. Можно выделить 2 разновидности отношений уголовно-правового регулирования: охранительные и регулятивные уголовно-правовые отношения.

ОУПО – возникают между государством и лицом, совершим деяние, содержащее все признаки состава преступления. Указанные субъекты обладают совокупностью прав и обязанностей. Г. выступает обладателем права возложить на виновного ответственность за совершенное преступление и применить наказание, установленное законом, а преступник -–носитель обязанности претерпеть неблагоприятные последствия нарушения УП нормы. В тоже время, лицо, совершившее преступление имеет право на объективную оценку его действий и справедливое наказание. Корреспондирующая обязанность Г. – привлекать к уголовной ответственности и назначать наказание, в строгом соответствии с требованиями закона.

РУПО – уголовно-правовые нормы наделяющие граждан правом на причинение вреда при наличии определенных обстоятельств: состояния необходимой обороны, крайней необходимости и т.д. Поощряя граждан на охрану своих прав и свобод, уголовный закон, с одной стороны стимулирует их праводозволенную активность, с другой – формирует дополнительные сдерживающие мотивы у лиц, желающих совершить преступление.

Таким образом, УП – это совокупность юридических норм, установленных высшими органами юридической власти, определяющих преступность и наказуемость деяния, основания уголовной ответственности, виды наказаний и иных принудительных мер, общие начала и условия их назначения, а также освобождение от уголовной ответственности и наказания.

УП состоит из Общей (уголовный закон, преступление и наказание) и Особенной (нормы содержащие описание конкретных преступлений и наказаний предусмотренных за их совершение) частей.

УП тесно связано с АП, УПП, УИП.

2. Задачи УК РФ.

Охранительная функция: Конституция РФ объявила человека, его права и свободы высшей ценностью и указала, что признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина - обязанность государства (ст. 2 УК). Поэтому главной задачей УК является охрана прав и свобод человека и гражданина. Не случайно Особенную часть УК открывает раздел о преступлениях против личности.

УК отразил иерархию ценностей, принятую в развитых демократических государствах, а именно: личность, общество, государство.

Задачами УК также являются охрана всех видов собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя Российской Федерации от преступных посягательств. Включение в Особенную часть УК раздела "Преступления против мира и безопасности человечества" связано с обеспечением мира и охраной человечества от опасных преступлений, затрагивающих интересы значительных групп населения земли.

Предупредительная функция: Важной задачей УК является предупреждение преступлений. Для этого Кодекс определяет, какие опасные для личности и общества деяния признаются преступлениями, устанавливает виды наказаний и меры уголовно - правового характера за их совершение. Издание уголовных законов и доведение их до сведения широких масс населения через средства массовой информации, другие формы правовой пропаганды оказывают существенное влияние на правосознание граждан. Они могут понять, какие деяния законодатель считает вредными и опасными для личности, общества и государства. Издание и применение уголовных законов воспитывает у граждан правопослушание, т.е. осознанное соблюдение законов государства.

Предупредительная роль УК заключается как в формировании у граждан установки на необходимость соблюдения существующих в государстве общественных отношений, не причинения вреда охраняемым ценностям, так и в удержании неустойчивых в моральном отношении лиц от совершения преступлений под страхом уголовной ответственности и наказания.

УК решает указанные задачи, устанавливая основания и принципы уголовной ответственности, определяя, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями, и устанавливая виды и размеры наказаний, и иные меры уголовно - правового характера за совершение преступлений. Поэтому каждый гражданин РФ имеет возможность ознакомиться с тем, что запрещено уголовным законом, какие наказания предусмотрены за совершение преступлений.

3. Принципы уголовного права.

Принципами УП считаются закрепленные в уголовном законодательстве основополагающие идеи, которые определяют как в целом его содержание, так и содержание отдельных его институтов. УК РФ закрепил 5 принципов: законности, равенства граждан перед законом, вины, справедливости и гуманизма. Все они находятся в тесной связи и взаимообусловленности.

Принцип законности означает, что преступность деяния, а также его наказуемость определяется только УК (ст.3). Таким образом, во-первых, нет преступления без указания на то в законе, и, во-вторых, нет наказания без указания на то в законе. Принцип законности пронизывает все нормы и институты УК. Ст. 8 УК называет в качестве основания уголовной ответственности совершения деяния, содержащие все признаки состава преступления названные в УК. Ст.14 УК формулирует понятие преступления как виновно совершенного общественно опасного деяния, запрещенного УК под угрозой наказания. Наказуемость деяния вытекает из его преступности и определяется УК, который содержит исчерпывающий перечень видов наказаний с точным указанием условий и пределов его назначения. Применение наказаний, не предусмотренных законом, исключается, как и применение аналогии при привлечении к уголовной ответственности.

Принцип равенства граждан перед законом состоит в том, что лица, совершившие преступления, равны перед законом и подлежат уголовной ответственности независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения и должностного положения, места жительства, отношения к религии и др. обстоятельств (ст.4 УК). Это прямо вытекает из ст.19 Конституции РФ. Положения этого принципа распространяются только на привлечение лица к УО, но не относится к мере наказания, которая всегда индивидуализируется.

Принцип вины закреплен в ст.5 УК: В российском уголовном праве принцип субъективного вменения (принцип вины) является одним из важнейших. Он означает, что за случайное причинение любого вреда при отсутствии вины лица оно не должно нести уголовную ответственность. Вина в форме умысла или неосторожности - необходимое условие уголовной ответственности. Никто не должен нести УО, если не установлена его личная вина в отношении общественно опасного деяния и наступивших последствий. В каждом конкретном случае требуется установить именно ту форму вины, которая предусмотрена уголовным законом. Так, если ответственность установлена только за умышленное причинение вреда, например, за причинение легкого вреда здоровью (ст. 115), уголовная ответственность за причинение такого вреда по неосторожности не может иметь места.

Принцип справедливости, как указано в ст. 6, означает, что наказание и иные меры уголовно - правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, должны быть справедливыми, то есть соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного. Принцип справедливости должен индивидуализировать ответственность и наказание. Принцип справедливости означает, что суд при назначении наказания должен руководствоваться не эмоциями, не чувством мести, а объективной оценкой, как совершенного преступления, так и личности виновного. Справедливость, с одной стороны, выражена в соразмерности наказания совершенному деянию и, с другой стороны, в соответствии назначенного наказания личности осужденного (в целях его исправления). Статья 6 формулирует положение, закрепленное в ст. 50 Конституции РФ, которая гласит: "Никто не может быть повторно осужден за одно и то же преступление". В справедливости выделяются 2 аспекта: уравнительный (изначальное равенство всех перед законом) и дифференцирующий (индивидуализация наказания).

Принцип гуманизма в УП характеризуется 2 обстоятельствами: 1) УК обеспечивает безопасность человека (ч.1 ст.7 УК); 2) наказание и иные меры УП характера, применяемые к лицу, не могут иметь своей целью причинение физических страданий и унижения человеческого достоинства (ч.2 ст.7). В мировой практике соблюдение принципа гуманизма оценивается в первую очередь по отношению к преступнику.

4. Уголовный закон, его признаки и значение.

В соответствии с Конституцией РФ (ст. 71) принятие уголовного законодательства находится в ведении федеральных органов государственной власти (ГД ФС РФ). Уголовный закон представляет собой принятый федеральным органом государственной власти НПА, содержащий нормы, которые устанавливают принципы и основание уголовной ответственности, определяют, какие деяния являются преступлениями и какие наказания подлежат применению к лицам, совершившим преступления, а также условия освобождения от уголовной ответственности и наказания. Характеризуется неоднократным применением.

УЗ может выступать в виде отдельной нормы или нескольких норм, содержащихся в отдельном НПА, либо в виде систематизированного свода законов (кодекса). Характерной особенностью российского УЗ является его кодифицированность (Соборное Уложение 1649, Артикул воинский Петра 1 (1715), Уложение о наказаниях уголовных и исправительных 1845, Уголовное уложение 1903, УК РСФСР 1922, 1926 и 1960). Действующее российское законодательство полностью кодифицировано. Единственный УЗ – УК РФ, принятый ГД РФ 24.05.1996 г., одобренный СФ 05.06.1996 г., подписанный Президентом 13.06.1996 г., и вступивший в действие с 01.01.1997 г. Нормы, определяющие преступность деяния и его наказуемость, могут содержаться в других НПА, однако в соответствии с ч.1 ст.1 УК такие новые законы подлежат включению в УК и не могут применятся самостоятельно. Как НПА, УЗ является формой выражения УП и его единственным источником.

Признаки УЗ: УЗ принимается ГД РФ (3 чтения), затем одобряется СФ и подписывается Президентом. Дата принятия: принятие в 3 чтении ГД РФ. Президент либо подписывает, либо возвращает с официальными замечаниями. После подписания президентом УЗ присваивается номер. Должен быть опубликован в течении 7 дней после подписания Президентом. Вступает в силу в ординарном, либо экстраординарном порядке:

ОП – т.е. обычный, по истечению 10 дней, после дня его полного официального опубликования (РГ, ПГ, СЗ).

ЭОП – (становится правилом), а) с даты указанной в законе (более или менее 10 дней); б) на следующий день после его официального опубликования.

Значение УЗ: УЗ является юридической базой для осуществления правосудия по уголовным делам, реализации уголовной политики государства в сфере борьбы с преступностью. Деятельность органов предварительного расследования, а также суда по осуществлению правосудия, основана на строгом соблюдении УЗ.

УЗ имеет большое предупредительное и воспитательное значение. Самим фактом своего существования УЗ сдерживает неустойчивых лиц склонных к совершению преступлений и формирует у граждан отрицательное отношение к общественно-опасным действиям (преступлениям).

4.1. Структура уголовного закона.

УК состоит из 2 частей: Общей и Особенной. Общая часть включает нормы, устанавливающие принципы и общие положения уголовного права, а также определяющие его важнейшие институты: понятие преступления (ст.14-18), вины (ст.24-28), неоконченного преступления (ст.29-31) и др. В Особенной части помещены нормы, которые определяют, какие общественно опасные деяния являются преступлениями, и устанавливают наказания, применяемые к лицам, совершившим преступления.

Общая часть состоит из 6 разделов: Уголовный закон; Преступление; Наказание; Освобождение от УОиН; Уголовная ответственность несовершеннолетних; Принудительные меры медицинского воздействия. Содержит 15 глав и 104 статьи.

Особенная часть также состоит из 6 разделов: Преступления против личности; Преступления в сфере экономики; Преступления против общественной безопасности и общественного порядка; Преступления против государственной власти; Преступления против военной службы; Преступления против мира и безопасности человечества. Содержит 19 глав и 256 статей.

Структурно статьи Общей части отличаются от статей Особенной части. Статьи Общей части состоят из одного элемента – диспозиции, в которой формулируются нормы-принципы, нормы-декларации или нормы-определения. Статьи Особенной части состоят из 2 частей – диспозиции и санкции, хотя в действующем УК имеются нормы, лишенные санкций (нормы-определения), в частности примечания к ст.171 (определяющие крупный размер незаконного предпринимательства) или ст.285 (понятие должностного лица).

Диспозицией именуется элемент УК, содержащий признаки конкретного преступного деяния. Она бывает простая, описательная, ссылочная и бланкетная:

Простая Д. содержит наименование преступления, но не дает его определения.

Описательной признается Д., которая не только называет преступление, но и содержит его описание.

Ссылочная Д. не содержит указания на признаки преступления, а отсылает для этого к другой норме УЗ.

Бланкетной признается Д., которая не определяет признаков преступления в УЗ, а отсылает для этого к другим законам или НПА других отраслей права.

В УК имеются так называемые смешанные диспозиции, содержащие элементы ОД и БД, либо БД и СД.

Санкцией называется элемент УК, который определяет вид и размер наказания за данное преступление. Она бывает относительно-определенной или альтернативной.

ООС указывает вид наказания и его max и min пределы, либо только max предел наказания.

АС содержит указание на 2 или более вида наказания.

4.2. Действие УЗ во времени и в пространстве.

Действие во времени: УЗ действует вперед, со дня его вступления в силу. В соответствии со статьей 9 УК действует общий принцип, принятый в уголовном праве современных правовых государств, который означает, что применяется тот уголовный закон, который действовал во время совершения преступления. В Конституции РФ этот принцип нашел отражение в ч. 2 ст. 54, которая гласит: "Никто не может нести ответственность за деяние, которое в момент его совершения не признавалось правонарушением". Такое законодательное установление запрещает применять новый уголовный закон к деяниям, совершенным в период, когда этого закона не было, что соответствует принципам справедливости и гуманизма.

Проблема, если преступление длительно (отравил в декабре, смерть наступила в январе, УЗ изменился с 01.01.97) – ч.2 ст.9: время совершения деяния, а не наступление последствий.

Есть общее правило «Закон обратной силы не имеет», но в соответствии со ст.10 УК уголовный закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление (принцип гуманизма), имеет обратную силу, то есть распространяется на лиц, совершивших соответствующие деяния до вступления такого закона в силу, в том числе на лиц, отбывающих наказание или отбывших наказание, но имеющих судимость. Уголовный закон, устанавливающий преступность деяния, усиливающий наказание или иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет. Если новый уголовный закон смягчает наказание за деяние, которое отбывается лицом, то это наказание подлежит сокращению в пределах, предусмотренных новым уголовным законом. Снижается max наказание (ст. 96 УК).

Действие в пространстве: Четыре принципа: территориальный, гражданства, универсальный, реальный.

ТП: В соответствии со ст. 11 УК, лицо, совершившее преступление на территории Российской Федерации, подлежит уголовной ответственности по настоящему Кодексу. Территория РФ есть:

а) сухопутная территория, в т.ч. недра («З-н о госгранице»); б) морская территория (моря, озера); в) воздушное пространство над сухопутной и морской территорией РФ; г) континентальный шельф («З-н о континентальном шельфе»); д) территории исключительных экономических зон (за пределами границ); е) перемещаемые объекты (морские и воздушные гражданские суда находящиеся в открытом пространстве вне пределов РФ), если это не противоречит МНЗ; е) военные суда, вне зависимости от места их нахождения; ж) территории посольств и консульств (по 2-хсторонним договорам).

Искл. из ж) - это экстерриториальность, т.е. внеземельность. Иногда это исключение называют дипломатическим, или правовым, иммунитетом. Лиц, пользующихся иммунитетом, нельзя без их согласия или согласия правительства страны, которую они представляют, привлечь к уголовной ответственности, подвергнуть задержанию, обыску, допросу и другим следственным действиям. Международной практике известно много случаев предоставления убежища в помещении посольства лицам, преследуемым правоохранительными органами государства, в котором аккредитовано представительство.

Правовой иммунитет предоставляется главам государства, членам правительства, дипломатическим представителям, а также их супругам и несовершеннолетним детям. Иммунитетом обладают дипломатические курьеры при исполнении ими обязанностей. По международным соглашениям правовой иммунитет может быть предоставлен и иным лицам, например журналистам. Иммунитет распространяется и на территории посольств и дипломатических представительств, а также, на основании международных договоров, на места расположения иностранных воинских соединений на территории другого государства.

Правовой иммунитет не означает безнаказанности или свободы совершать преступления. Лица, пользующиеся правовым иммунитетом, обязаны соблюдать законы страны пребывания, и могут нести ответственность за совершение уголовного преступления или в своей стране, или, в случае согласия своего правительства, в стране пребывания. Как правило, лица, пользующиеся правовым иммунитетом, в случае нарушений законов РФ, например, совершения шпионажа, объявляются персоной "нон грата" и выдворяются за пределы России.

ПГ: Граждане РФ и постоянно проживающие в РФ лица без гражданства, совершившие преступление вне пределов РФ, подлежат уголовной ответственности по настоящему Кодексу, если совершенное ими деяние признано преступлением в государстве, на территории которого оно было совершено, и если эти лица не были осуждены в иностранном государстве. При осуждении указанных лиц наказание не может превышать верхнего предела санкции, предусмотренной законом иностранного государства, на территории которого было совершено преступление. 3 условия: деяние признается преступлением в том государстве, где оно совершено; если не был осужден иностранным государством; max наказание в РФ не может быть выше предусмотренного УЗ иностранного государства.

УП: Иностранные граждане и лица без гражданства, не проживающие постоянно в РФ, совершившие преступление вне пределов РФ, подлежат уголовной ответственности по УК РФ в случаях, предусмотренных международным договором РФ (фальшивомонетчики, террористы, наркотики и т.д.)

РП: Иностранные граждане и лица без гражданства, не проживающие постоянно в РФ, совершившие преступление вне пределов РФ, подлежат уголовной ответственности по УК РФ в случаях, если преступление направлено против интересов РФ, они не были осуждены в иностранном государстве и привлекаются к уголовной ответственности на территории.

Особый порядок ответственности предусматривается в отношении военнослужащих воинских частей, дислоцирующихся в иностранном государстве. УК в ч. 2 ст. 12 указывает, что по общему правилу военнослужащие РФ, проходящие службу за границей, несут уголовную ответственность по УК, если иное не предусмотрено международным договором РФ. Как правило, международными договорами устанавливается следующий порядок: за преступления должностные и против порядка несения воинской службы военнослужащие, находящиеся за границей, несут ответственность по законодательству своей страны; за преступления, совершенные вне территории расположения воинской части и носящие общеуголовный характер (убийство, изнасилование, кража, грабеж, торговля наркотиками и т.д.), военнослужащие несут ответственность по законодательству страны пребывания.

5. Уголовная ответственность и уголовно-правовые отношения.

УО относится к фундаментальным понятиям УП и является связующим звеном юридической триады: «преступление-УО-наказание». Это понятие многократно встречается в нормах УЗ (ст. 1, 2, 5, 6, 8, 19-23, 29, 30, 34-36 и т.д.), однако законодатель не дал в нормах УГ его легального определения.

1. УО – это основанная на нормах права обязанность подлежать действию УЗ, отвечать перед государством за содеянное;

2. УО – это наличная обязанность претерпеть отрицательные последствия своего противоправного поведения, а также реальное их претерпевание.

3. Уголовно-правовая ответственность означает выраженную в приговоре суда отрицательную оценку (осуждение, признание преступным) общественно опасного деяния и порицание лица, его совершившего.

4. УО – это сложное социально-правовое последствие совершения преступления, которое включает четыре элемента: 1) основанную на нормах УЗ и вытекающую из факта совершения преступления обязанность лица дать отчет в содеянном перед государством в лице его уполномоченных органов; 2) выраженную в судебном приговоре отрицательную оценку совершенного деяния и порицание лица его совершившего; 3) назначенное виновному наказание или иную меру уголовно-правового характера; 4) судимость как специфическое правовое последствие осуждения с отбыванием назначенного наказания.

УО может существовать и реализовываться только в рамках уголовно-правовых отношений. УПО – это вытекающие из факта совершения преступления и регулируемые нормами УП общественные отношения между лицом, совершившим преступление, и государством, направленные на реализацию взаимных прав и обязанностей этих субъектов в связи с применением уголовного закона по факту совершения данного преступления. Юридическим фактом, порождающим возникновение УПО, является совершение конкретным лицом уголовно-наказуемого деяния. Субъектами УПО являются, с одной стороны, лицо совершившее преступление, а с другой – государство, которое выступает в лице уполномоченного органа (суда).

Существует 3 аспекта УО: 1) о ее установлении в УЗ; 2) о возникновении УО; 3) о ее реализации.

1) Ст.1 УК, представляет собой запрет-предупреждение, извещающее о том, что любое лицо, нарушившее запрет, окажется в сфере действия УЗ;

2) Возникновение УО связано с фактом совершения преступления конкретным лицом. В этот момент между лицом и государством возникают УПО и УО. Последняя состоит в обязанности правонарушителя отчитаться перед государством в содеянном, подвергнуться осуждению и мерам УПХ. УО остается не реализованной, если, факт преступления не зафиксирован, либо если правоохранительные органы сочтут возможным освободить виновного от УО.

3) Реализация УО означает, что после возникновения УПО права и обязанности его субъектов будут реализованы в точном соответствии УЗ, что находит свое воплощение в различных мерах государственного принуждения.

Формы реализации УО: наказание (отчет в содеянном – приговор – наказание - судимость); осуждение без назначения наказания (ст.92 УК: в отношении несовершеннолетних, совершивших преступление небольшой или средней тяжести, обязательны мера воспитательного воздействия (ч.2 ст.90), нет судимости); принудительные меры медицинского характера (лечение от алкоголизма, наркомании, психических расстройств, не исключающих вменяемости (ч.2 ст.99)).

6. Основание уголовной ответственности.

Основания УО можно рассмотреть в 2 аспектах: философском и юридическом:

Философский аспект проблемы основания УО состоит в решении вопроса «почему человек должен нести ответственность за свои поступки?». Человеку свойственна «свобода воли», т.е. возможность свободно выбирать способ поведения. У человека есть возможности выбирать линию поведения в учетом требований законов, интересов других лиц, государства или Общества. Лицо отвечает перед Обществом, государством или иными людьми за свои поступки, если оно пренебрегло такой возможностью и избрало способ поведения, противоречащий правам и законным интересам других субъектов общественных отношений и потому запрещенный законом.

Преступное поведение - это сознательное поведение человека, отдающего себе отчет в своих поступках и способного руководить ими. УК различает две формы преступного поведения - активную и пассивную, действие и бездействие, которые определяют способ воздействия на внешний мир.

Если человек не располагает свободой выбора и его действия вызваны воздействием непреодолимой силы или непреодолимого физического либо психического принуждения, то его действия не имеют УП значения и не могут повлечь УО. Рефлекторные движения не могут быть признаны действиями человека, т.к. рефлекторные реакции не подлежат контролю со стороны сознания.

Юридический аспект проблемы основания УО (как и всякой правовой ответственности) означает выяснение вопроса «за что?», то есть за какое именно поведение может наступить УО. Существовали различные точки зрения: вина, факт совершения преступления, наличие состава преступления и т.д. В российской доктрине уголовного права были высказаны различные точки зрения об основании уголовной ответственности. Основанием ответственности признавали: вину в широком смысле слова (Б.С. Утевский), совершение общественно опасного деяния (ООД) (Н.И. Загородников, Б.С. Волков), но господствующее мнение среди российских юристов - это утверждение, что основанием ответственности, и единственным, является состав преступления. В УК эта позиция получила законодательное закрепление.

Статья 8 УК: «Основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного настоящим Кодексом». УЗ России признало состав преступления единственным основанием уголовной ответственности. Под составом преступления понимается совокупность предусмотренных УЗ объективных и субъективных признаков, характеризующих общественно опасное деяние как преступление. Признание состава преступления единственным основанием уголовной ответственности означает, что, если совершенное общественно опасное деяние не подпадает под признаки ни одного состава преступления, описанного в законе, уголовная ответственность не может наступить. В этом случае законодатель должен издать новый закон и включить в УК соответствующий состав преступления (например, включена гл. 28 "Преступления в сфере компьютерной информации"). Признание состава преступления основанием уголовной ответственности создает условия для строгого соблюдения законности в борьбе с преступностью, недопущения субъективных оценок тех или иных деяний. Состав преступления как законодательный эталон накладывается на фактически совершенное деяние, и, если фактические обстоятельства, признаки субъекта и его субъективного отношения к своим действиям (бездействию) и их последствиям соответствуют признакам, указанным в уголовном законе, возникает основание уголовной ответственности.

Пр. – это совершенное в реальной жизни конкретное ООД, запрещенное УЗ, под страхом наказания. СПр. – это разработанный наукой УП и зафиксированный в законе инструмент позволяющий определить юридическую конструкцию ООД и сделать вывод о том, что это деяние является преступлением, описанным в нормах ОсЧ УК.

7. Понятие и признаки преступления.

Ст. 14 УК РФ: Преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное настоящим Кодексом под угрозой наказания. Уже в Дигестах Юстиниана существовало положение римского права: никто не несет наказания за мысли (cogitationis poenam nemo patitur). Этот принцип лежит и в основе российского права, подчеркивая, что основанием уголовной ответственности может быть только преступное поведение, выразившееся в конкретном деянии, а не антиобщественные свойства личности, ее помыслы и убеждения. Уголовный кодекс упоминает такие выражения, как деяния, действия, деятельность, поведение, тем самым, подчеркивая, что преступления могут образовывать все виды человеческой деятельности, независимо от их сложности.

Не является преступлением действие (бездействие), хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного настоящим Кодексом, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности, то есть не причинившее вреда и не создавшее угрозы причинения вреда личности, обществу или государству (ч.2 ст.14).

4 признака преступления:

Общественная опасность. ОО - это способность деяния причинить вред общественным отношениям, объективное свойство, позволяющее оценить поведение человека с позиции определенной социальной группы. ОО свойственна любому правонарушению, но их отличает характер и степень общественной опасности. ОО - это критерий, с помощью которого законодатель дифференцирует деликты на преступления, административные и гражданско-правовые деликты, дисциплинарные проступки.

Уголовная противоправность - это запрещенность преступления соответствующей уголовно - правовой нормой под угрозой применения к виновному наказания. Институт противоправности как признак преступления появился в нашем законодательстве лишь в 1958 г. Противоправность является юридическим выражением материальной характеристики общественного свойства преступления. Не может считаться преступлением общественно опасное деяние, не предусмотренное уголовным законом, также не может считаться преступлением деяние, хотя формально и подпадающее под признаки статьи Уголовного кодекса, но в силу ряда обстоятельств лишенное общественно опасного характера. Отличительными признаками уголовной противоправности являются виновность и наказуемость.

Виновность. Уголовная противоправность деяния предполагает определенное психическое отношение (виновность) к нему со стороны лица, его совершившего в форме умысла или неосторожности. Совершение деяния без умысла и неосторожности не может быть уголовно - противоправным.

Наказуемость получила статус признака преступления, так как преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное Уголовным кодексом под угрозой наказания. Наказуемость как составная часть уголовной противоправности выражается в угрозе применения наказания при нарушении запрета совершать те или иные общественно опасные деяния, признаки которых описаны в уголовно - правовой норме.

8. Категории преступлений. Значение деления преступлений на категории.

В зависимости от характера и степени общественной опасности деяния, предусмотренные настоящим Кодексом, подразделяются на преступления небольшой тяжести, преступления средней тяжести, тяжкие преступления и особо тяжкие преступления (ст. 15):

Преступлениями небольшой тяжести признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное настоящим Кодексом, не превышает двух лет лишения свободы.

Преступлениями средней тяжести признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное настоящим Кодексом, не превышает пяти лет лишения свободы. Это, например, доведение до самоубийства (ст. 110), умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью (ст. 112), незаконное предпринимательство (ст. 171) и т.д.

Тяжкими преступлениями признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное настоящим Кодексом, не превышает десяти лет лишения свободы. К этой группе преступлений, например, относится легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных незаконным путем при отягчающих обстоятельствах (ч. 3 ст. 174), нарушение правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного или водного транспорта (ч. 3 ст. 263) и др.

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. Это, например, убийство при отягчающих обстоятельствах (ч. 2 ст. 105), бандитизм (ст. 209) и др. В большинстве случаев законодатель относит к особо тяжким квалифицированные виды преступлений (например, убийство). Законодатель указывает на два критерия особо тяжкого преступления - деяние должно быть: 1) умышленным и 2) наказуемым свыше десяти лет лишения свободы или более строгим наказанием.

Неоднократность преступлений - это система устойчивых связей, которая имеет своеобразную структуру, состоящую, как правило, из тождественных, а в отдельных случаях - и из однородных преступлений. Неоднократностью преступлений признается совершение двух и более преступлений, за которые лицо еще не подвергалось осуждению либо ранее уже осуждалось, но при этом судимость не была снята или погашена (ч. 2 ст. 16).

Совокупностью преступлений признается совершение двух или более преступлений, предусмотренных различными статьями или частями статьи настоящего Кодекса, ни за одно из которых лицо не было осуждено. При совокупности преступлений лицо несет уголовную ответственность за каждое совершенное преступление по соответствующей статье или части статьи настоящего Кодекса. Совокупностью преступлений признается и одно действие (бездействие), содержащее признаки преступлений, предусмотренных двумя или более статьями настоящего Кодекса.

Опасным рецидив преступлений может быть признан при совершении лицом умышленного тяжкого преступления, если ранее оно уже было осуждено за умышленное преступление. Тяжкое и особо тяжкое преступление является компонентом и особо опасного рецидива. Так, при совершении лицом умышленного тяжкого преступления, если ранее оно два раза было осуждено за умышленное тяжкое преступление или было осуждено за особо тяжкое преступление, рецидив может быть признан особо опасным.

9. Понятие состава преступления. Его значение для квалификации преступлений. Виды составов преступлений.

Состав преступления - это совокупность объективных и субъективных признаков, указанных в уголовном законе, характеризующих конкретное общественно опасное деяние в качестве преступления (юридическая характеристика деяния).

Под признаком СП понимается обобщенное юридически значимое свойство, присущее всем преступлениям данного вида. Так при любой краже: похищается чужое имущество; делается это тайно; преследуется корыстная цель (ч.1 ст.158 УК). Признаки составов преступлений содержатся как в диспозициях норм Особенной части (индивидуальные признаки), так и в ряде норм Общей части (признаки характерные для всех преступлений) УК. Законодатель включает в состав преступления наиболее существенные признаки, определяющие вид преступления и его общественную опасность. Наличие всех признаков состава преступления является необходимым и достаточным для привлечения лица, совершившего общественно опасное деяние, к уголовной ответственности.

Признание состава преступления единственным основанием уголовной ответственности означает, что, если совершенное общественно опасное деяние не подпадает под признаки ни одного состава преступления, описанного в законе, уголовная ответственность не может наступить. В этом случае законодатель должен издать новый закон и включить в УК соответствующий состав преступления (например, включена гл. 28 "Преступления в сфере компьютерной информации").

Состав преступления как законодательный эталон накладывается на фактически совершенное деяние, и, если фактические обстоятельства, признаки субъекта и его субъективного отношения к своим действиям (бездействию) и их последствиям соответствуют признакам, указанным в уголовном законе, возникает основание уголовной ответственности.

Если хотя бы один признак состава конкретного преступления отсутствует, то отсутствует основание уголовной ответственности вообще (например, если лицо по невнимательности вместо своего чемодана взяло похожий в аэропорту, его нельзя привлекать к ответственности за кражу или присвоение чужого имущества, так как в его действиях нет состава преступления). Отсутствие квалифицирующего признака, свидетельствующее о меньшей опасности деяния, влечет ответственность по более мягкому закону. Так, отсутствие корыстного мотива при умышленном убийстве дает основание квалифицировать преступления по ч. 1 ст. 105 УК, а не по ч. 2 этой статьи.

Значение: 1) Наличие СП в совершенном ООД является необходимым и достаточным основанием для привлечения к УО. Никакое деяние, даже объективно общественно опасное, не может влечь УО, если в нем нет всех признаков СП (пьяный водитель, совершил ДТП нарушив ПДД, нанес значительный ущерб, но ст.264 содержит признак «крупный» имущественный ущерб). Наличие всех признаков СП является достаточным и означает, что УО может наступить. И только при решении вопроса «должна ли наступить?» требуется выяснения обстоятельств лежащих за пределами СП (причины совершения преступления, характеристику виновного, личность потерпевшего и т.д.). 2) СП является инструментом квалификации преступления, так как оно всегда конкретно. Квалификация преступления означает его юридическую оценку с точки зрения УЗ, т.е. установление соответствия между юридическими признаками реального ООД и признаками, с помощью которых законодатель в нормах ОсЧ УК сконструировал состав данного преступления.

Виды СП: 1) по степени общественной опасности: а) основной состав; б) состав с отягчающими обстоятельствами; в) состав со смягчающими обстоятельствами. УК об убийстве: основной состав – ч.1ст.105; квалифицированный состав (отягчающий) - ч.2 ст.105; со смягчающими обстоятельствами – ст.106-108. Не все СП делятся по этому признаку на 3 вида. Есть нормы только с ОСП, есть с ОСП и КСП, есть и с числом статей больше 3, с каждой из которых наказание усиливается.

2) по конструкции объективной стороны (по способу ее законодательного описания): а) формальные, то есть СП, объективная сторона которых характеризуется с помощь только одного признака – деяния (действия или бездействия: истязание (ст.117), оставление в опасности (ст.125) и др.); б) материальные, то есть СП, в объективную сторону которых законодатель включил в качестве обязательных признаков не только деяние, но и общественно опасные последствия (тяжкий вред здоровью, имущественный ущерб). Преступления с материальным составом характеризуются 3 обязательными признаками: ООД, ООП (последствие), связь между деянием и последствием. Преступление считается законченным в момент наступления последствий.

3) по структуре (практического значения не имеет): простые (все признаки СП характеризуются одномерно, например убийство – один объект (жизнь), одно деяние (лишение жизни), одно последствие (смерть), одна форма вины (умысел)); сложные (в таких СП хотя бы один признак характеризуется не одномерно, например разбой – на два объекта (собственность и здоровье лица)).

10. Обязательные и факультативные признаки состава преступления.

В теории права применяется классификация признаков СП по степени обязательности юридических признаков. По этому признаки СП делятся на обязательные и факультативные:

Обязательными называются признаки, входящие в составы всех без исключения преступлений. К ним относятся: объект преступления; общественно опасное деяние (действие или бездействие); вина в форме умысла или неосторожности; вменяемость лица и достижение им возраста, с которого по УЗ наступает ответственность за данный вид преступления. При отсутствии хотя бы одного из ОП нет и СП.

Факультативными называют юридические признаки, используемые законодателем при конструировании не всех, а только некоторых СП. С помощью этих признаков преступление характеризуется дополнительными чертами, в которых выражается специфика данного преступления. К этой группе относятся: предмет посягательства, общественно опасные последствия, причинная связь между деянием и последствием, способ, время, место, обстановка, орудия и средства совершения преступления, его мотив и цель, специальные признаки преступления. В зависимости от значения, которое придает законодатель тому или иному ФП СП, он может выполнять 3 функции (иметь 3 значения):

1) ФП может быть введен в основной СП и, таким образом, станет обязательным признаком этого состава (способ преступления – ФП, но ОП в краже – тайный способ хищения чужого имущества);

2) Тот же самый признак может в других случаях приобрести значение квалифицирующего, т.е. признака, повышающего опасность преступления и изменяющего его квалификацию (убийство, совершенное общеопасным способом - п. «е» ч.1 ст.63 УК);

3) Если признак не входит в основной состав (не стал ОП) и не предусмотрен в качестве квалифицирующего, он может выступать как обстоятельство, смягчающее или отягчающее наказание ( ст.61 и 63 УК) и в этом качестве влиять на избрание судом вида и меры наказания. Совершение любого преступления такими способами, как особая жестокость, садизм, издевательство над потерпевшим – рассматривается как отягчающее (п.«и» ч.1 ст.63).

11. Понятие объекта преступления. Виды объектов преступления.

Объект преступления, это те охраняемые УЗ общественные отношения, на которые посягает общественно опасное и уголовно-наказуемое деяние. (ОП признаются общественные отношения (ОО), охраняемые УЗ, которым преступлением причиняется вред, либо создается реальная угроза причинения вреда).

ОО применительно к УП первичны, то есть не зависят от сознания людей, функционируют самостоятельно. Как объект преступления ОО получили нормативное закрепление в ст.2 УК: «охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя Российской Федерации от преступных посягательств, обеспечение мира и безопасности человечества, а также предупреждение преступлений». Более подробно круг ОО являющихся объектом уголовно-правовой защиты описан в ОсЧ УК, которая содержит исчерпывающий перечень видов преступлений, а, следовательно, и объектов. Далеко не все ОО взяты под защиту УЗ, а только наиболее важные и значимые. Большая часть ОО регулируется нормами других отраслей права.

На основе анализа УЗ наукой разработаны методологические основы квалификации объектов. По «вертикали» выделяют общий, родовой, видовой и непосредственный объект:

1) ОО – вся совокупность общественных отношений поставленных под защиту УЗ, он един для всех преступлений;

2) РО – широкий круг однотипный (однородных или близких по содержанию) общественных отношений, охраняемых УЗ, на которые посягает группа однотипных преступлений, объединенных в один раздел ОсЧ УК. Это понятие более конкретно, группировка на этом уровне осуществляется на основе тождественности или однородности ОО;

3) ВО – менее широкий круг охраняемых Уз общественных отношений одного вида, часть родового объекта, объединенных в одной главе ОсЧ УК. Объединяет узкие группы отношений одного вида, отражающие один и тот же интерес участников этих ОО;

4) НО – конкретное охраняемое УЗ общественное отношение, на которое посягает одно или несколько сходных преступлений, терпящее урон всякий раз при совершении преступления данного вида. Образует группу в рамках главы ОсЧ УК (ст.105-108 – виды убийства).

Когда одно и тоже преступление одновременно нарушает несколько ОО (разбой – собственность и здоровье), такие преступления имеют несколько объектов. Классификация по «горизонтали» выделяет 3 вида: основной, дополнительный и факультативный непосредственный объект:

1) Основной объект входит в состав родового и в большей степени определяет социальную направленность конкретного преступления. По признакам основного непосредственного объекта нормы включаются в ту или иную главу УК (разбой отнесен к преступлениям против собственности).

2) Дополнительным непосредственным объектом выступает ОО, которое наряду с основным объектом причиняется или создается угроза причинения вреда. Он всегда указывается в конкретной УП норме, предусматривающей ответственность за многообъектные преступления, либо используется для конструирования квалификационных СП (превышение должностных полномочий, с применением насилия). Он не входит в состав родового объекта.

3) Факультативным непосредственным объектом признается ОО, которое, находясь под УП защитой, терпит урон не во всех случаях совершения преступления данного вида (незаконное освобождение от УО всегда наносит вред нормальной деятельности правоохранительных органов, но может затронуть и интересы потерпевшего – невозможность возмещения ущерба). ФНО не входит в конструкцию состава преступления, но свидетельствует о более высокой общественной опасности совершенного деяния.

12. Предмет преступления. Его отличие от объекта преступления, орудий и средств совершения преступления.

С объектом тесно связаны предмет посягательства и личность потерпевшего:

Под предмет преступления понимается физический предмет материального мира или интеллектуальная ценность, воздействую на которые, преступник нарушает ОО, охраняемые УЗ. ПП принято называть материальным выражением объекта. Это все, что доступно для восприятия, измерения, фиксации, оценки. ПП наличествует не всегда, а только тогда, когда посягательство воздействует на материальный предмет или интеллектуальную ценность (хищение – изымается имущество, незаконная порубка – спиливание леса и т.д.). ПП является факультативным признаком, характеризующий объект посягательства.

В некоторых СП законодатель придает ему значение обязательного признака, но формулирует по разному: указывает родовые признаки ПР (чужое имущество в хищении); называет видовые признаки ПП ( предметы особой исторической, научной, культурной или художественной ценности при хищении).

ПП иногда выступает в качестве обстоятельства, изменяющего основной состав на его квалификационный вид (ч.1 ст.188 УК – контрабанда товаров без указания их признаков, ч.2 ст.188 УК – квалифицированный состав контрабанды: наркотики, оружие, взрывчатые и радиоактивные вещества и т.д.).

Важное значение ПП имеет для квалификации содеянного, в т.ч. при оценке преступного последствия. При хищении им выступает стоимость ПП в денежном выражении (в УЗ выделение видов хищений). Правильное установление ПП позволяет разграничить сходные по другим признакам СП (ст. 158 – кража чужого имущества, ст. 221 – хищение радиоактивных материалов).

В посягательствах на личность не принято выделять предмет преступления. Человек является носителем ОО, его нельзя отождествлять с вещью. Применятся термин потерпевший, т.е. человек, которому преступлением причинен физический, имущественный или моральный вред. Личность потерпевшего имеет такое же значение, как и ПП (возраст (изнасилование), убийство лица или его близких в связи с его служебной деятельностью, провоцирующее поведение потерпевшего и т.д.) при назначении наказания.

ПП нельзя смешивать с объектом посягательства, так как они различаются по своей сущности. Объект преступления – это общественное отношение, а ПП – материальная вещь. Объект всегда терпит урон, а предмет лишь в случаях, когда ООД выражается в уничтожении или повреждении вещей материального мира.

Одна и та же вещь в преступлении может выполнять различную роль: быть предметом посягательств (ПП) или орудием (средством) совершения преступления (оружие: предмет хищения (ст. 226 – хищение (вымогательство) оружия) или орудие преступления (ст.209 - бандитизм)). Основные различия проводят по следующим моментам: характер их использования во время совершения преступления; принадлежность к элементам СП. Если вещь используется в качестве инструмента воздействия на объект посягательства – орудие, если ООД совершается в связи или по поводу этой вещи – ПП. Предмет характеризует объект преступления, орудие или средство преступления относятся к объективной стороне СП.

13. Понятие объективной стороны преступления и ее значение.

Объективная сторона преступления это внешнее выражение процесса преступного посягательства. Иными словами, проявление преступления в реальной действительности, то есть его физическая сторона, которая может непосредственно восприниматься органами чувств человека: преступление можно видеть, слышать, чувствовать и т.д. Обособление ОСП достаточно условно, так как преступление как акт поведения человека, представляет собой неразрывное единство объективных (внешних) и субъективных (психических) элементов.

ОСП – главный отличительный признак уголовно-наказуемого деяния, придающий ему индивидуальность и позволяющий отграничить это П. от других. Юридические признаки ОСП: деяние (действие или бездействие); общественно опасные последствия; причинная связь между деянием и ОО последствиями; время, место, обстановка, способ, орудия и средства совершения преступления.

Рассмотрение ОСП позволяет сделать вывод о том, что именно внешний акт поведения человека, а не его мысли составляют основание УО. Определяющий признак преступления – ООД, известен со времен римского права и закреплен в ст.14 УК.

Именно признаки ОСП являются основой содержания статей ОсЧ УК. Не раскрыв в УЗ как внешне проявляется ООД, невозможно качественно определить то или иное преступление (характер действий, способ – похищение человека (ст.126), захват заложников (ст.206), незаконное лишение свободы (ст.127)). С учетом признаков ОСП происходит разграничение преступлений и смежных с ним административных, гражданско-правовых и дисциплинарных правонарушений (мелкое хулиганство (КоАП) и преступление (ст.213), злоупотребление служебным положением – служебный проступок и преступление (ст.285)).

Учитывая, что по своей конструкции СП делятся на материальные и формальные, то к числу:

- обязательных признаков объективной стороны в материальных СП относят ООД (действие или бездействие), ООП (вредный результат, ущерб) и причинную связь между деянием и преступными последствиями;

- обязательных признаков объективной стороны в формальных СП относят ООД (действие или бездействие);

- факультативных признаков объективной стороны относят способ, место, время, обстановка, орудия и средства совершения преступления.

Факультативные признаки часто выступают в качестве обстоятельств отягчающих наказание (тяжкие последствия, жестокость, использование оружия и т.д.).

Значение признаков ОСП состоит в следующем:

1) позволяют установить наличие СП, как единственного основания УО;

2) используются для квалификации преступлений (в т.ч. для отграничений от других правонарушений);

3) учитываются при назначении наказания, в качестве смягчающий или отягчающих обстоятельств.

14. Понятие общественно опасного деяния.

Основанием УО является совершение деяния, содержащего все признаки СП, предусмотренные УК (ст.8). ООД выступает определяющим признаком преступления (ст.14). Таким образом, по российскому УЗ не может иметь место УО за «опасные мысли» или «опасное состояние личности», не выраженное в конкретном ООД. Наступление того или иного вреда (резкое ухудшение здоровья больного, недостача материальных ценностей и т.д.) не означает наличия преступления, если не установлено, что вред причинен противоправным действием. Именно деяние, запрещенное УЗ под угрозой наказания, является стержнем, вокруг которого концентрируются все остальные признаки ОСП.

ООД выражается в 2 формах: преступного действия или преступного бездействия. При этом ряд преступлений может быть совершен только действием (изнасилование, кража, побег), другие только бездействием (оставление в опасности, неоказание помощи больному). В социально-нравственном смысле сущность Д или Б едина: они представляют собой акт поведения человека. В физическом смысле они различаются:

1) Преступное действие представляет собой активное общественно опасное поведение, запрещенное УЗ. Оно может проявляться в элементарных телодвижениях (удар, выстрел), жестах (при оскорблении), произнесении слов (угроза, оскорбление), так и представлять собой целую систему актов человеческого поведения (изготовление с целью сбыта фальшивых денег, шпионаж, незаконное предпринимательство).

ОО действий заключается в причинении вреда или созданию реальных возможностей причинения вреда объектам уголовно-правовой охраны: общественным отношениям или интересам, благам конкретной личности, общества или государства.

Основанием УО является только осознанное и волевое действие, то есть контролируемое волей и сознанием лица. Поэтому причинение вреда в результате непроизвольного (рефлекторного, инстинктивного) телодвижения, преступлением не является. Кроме того, УО возникает только в тех случаях, когда лицо должно было и могло воздержаться от совершения тех или иных действий. Необходимо установить фактическую возможность конкретного лица не совершать преступное действие.

Непреодолимая сила – это наличие таких чрезвычайных и неотвратимых в данной обстановке объективных факторов (сил природы, воздействие людей), когда человек лишается возможности надлежащим образом в соответствии со своим сознанием и волей. К НС приравнивается непреодолимое физическое принуждение (ч.1 ст.40 – не является преступлением, если лицо вследствие такого воздействия не могло руководить своими действиями) и психическое принуждение (угроза причинить вред интересам лица или интересам других значимых для него людей, с целью заставить его совершить преступное деяние – признается смягчающим обстоятельством).

2) Преступное бездействие – это предусмотренное законом пассивное поведение, то есть несовершение лицом таких действий, которые оно должно было и могло совершить в силу определенных обязанностей. При Б поведение лица также должно быть подчинено сознанию и воле и представлять собой ОО.

Как форма преступного поведения Б образует основание УО по российскому УК значительно реже, чем действие. Только в отдельных случаях «чистое» Б лица составляет ОСП (ст. 124, 125, 315, 328, 332). Более часто Б носит «смешанный характер», когда лицо не выполняя тех или иных возложенных на него обязанностей, одновременно совершает определенные действия (оставление места ДТП, халатность, отказ от дачи показаний).

Обязанности лица совершить определенные действия может вытекать из: закона (СК РФ - обязанность детей содержать престарелых родителей, обязанность родителей содержать несовершеннолетних детей); характера профессии или занимаемой должности (врач обязан оказывать помощь больному – ст.124, капитан судна обязан оказать помощь людям, терпящим бедствие – ст.270); предшествующего поведения лица (если одно лицо поставило второго в опасное для жизни состояние и не оказало ему помощи); особого характера взаимоотношений с другим лицом (неоказание помоши лицу, оказавшемуся в опасной ситуации и лишенного возможности принять меры к самосохранению в силу малолетства, старости, болезни или беспомощности, если виновный обязан иметь о нем заботу).

УО наступает только при условии наличия реальной возможности у лица совершить требуемые от него действия (непреодолимая сила, физическое или психическое воздействие). Во внимание должны приниматься не только объективные обстоятельства, но и субъективные (личные) качества лица, например несоответствие психофизиологических качеств требованиям экстремальной ситуации или нервно-психологическим перегрузкам.

15. Понятие общественно опасных последствий, их виды.

Не подлежит сомнению, что всякое уголовно-наказуемое деяние вызывает те или иные отрицательные изменения в объектах уголовной охраны, то есть, влечет наступление общественно опасных последствий (ООП). ООА – это тот вред (ущерб), который причиняется объектам уголовно-правовой охраны в результате совершения лицом ООД (действия или бездействия).

Значение ООП для УО заключается в том, что именно характер причиненного или могущего наступить вреда влияет на оценку степени общественной опасности преступления: наступление тяжких последствий рассматривается в качестве отягчающего обстоятельства (п.«б» ч.1 ст.63); уменьшение вредоности путем добровольного возмещения имущественного ущерба и морального вреда, а также иное заглаживание вреда смягчает наказание (п.«к» ч.1 ст.61).

ООП могут носить материальный (внешне наблюдаемый и фиксируемый) характер, но могут иметь и иную, невозможную для восприятия, форму. В связи с этим, все ООП принято делить на материальные и нематериальные. К материальным ООП относят:

а) имущественный вред (ущерб) – характерный признак преступлений против собственности (кража, грабеж, мошенничество), преступлений в сфере экономической деятельности (незаконное предпринимательство, лжепредпринимательство, незаконное получение кредита) и некоторых других.

б) физический вред (вред жизни и здоровью человека) – характерный признак преступлений против личности (убийство, причинение вреда здоровью) и ряда других посягательств (небрежное хранение оружия, нарушение ПДД, экологические преступления).

К нематериальным ООП относят: причинение морального вреда, ущемление чести и достоинства личности, нарушение конституционных прав и свобод гражданина, организационный вред (нарущение нормальной деятельности организации), подрыв общественной безопасности и порядка, внешней безопасности страны).

Иногда одно деяние (Д или Б) может породить разные ООП: нарушение равноправия граждан (ст.136) может причинить потерпевшему имущественный вред, тяжкий моральный вред или ущемить его права.

В преступлениях с материальным составом ООП являются обязательным признаком объективной стороны преступления, поэтому оконченным такое преступление может считаться при наступлении таких последствий. Их характер и размер могут изменять квалификацию деяния (тяжкий, средней тяжести или легкий вред здоровью или смерть; крупный размер хищения).

Объективная сторона преступлений с формальным составом не включает наступления ООП. Для наличия такого СП достаточно установить факт действия (бездействия). Законодатель тем самым дает возможность считать посягательство законченным на ранней стадии – совершении противоправных действий (разбой, бандитизм).

Составы некоторых преступлений сконструированы так, что включают не фактическое причинение вреда, а возможность причинения ООП (ст.217 – нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах). Такие преступления называются «деликтами ожидания опасности», а СП – составами реальной опасности.

16. Причинная связь в уголовном праве.

В преступлениях, состав которых сконструирован по типу материального, причинная связь между деянием лица и наступившими ООП является обязательным признаком объективной стороны. Поэтому требуется установить, что ООП причинены именно деянием этого лица, а не иными причинами.

Причинная связь (ПС) – одна из форм всеобщего взаимодействия явлений природы и общества, такое соотношение между явлениями, при котором одно из них (причина) закономерно, с необходимостью порождает другое (следствие).

Сложность установления процесса ПС нередко требует специальных познаний и обращения за помощью правоохранительных органов к специалистам в различных областях знаний, то есть к производству экспертизы. Однако окончательный вывод о наличие ПС может сделать только суд. При этом доказательства наличия ПС должно опираться на четкие и понятные для всех участников уголовного процесса критерии.

Признаки наличия ПС:

1) Деяние (Д или Б) по времени предшествовало ООП. Встречаются случаи, когда указанная последовательность интересующих следствие и суд событий не столь очевидна и поэтому установление временной взаимосвязи позволяет отделить истинную (внутреннюю) причину от внешней (видимой) и исключить ПС между ними.

2) Явление, рассматриваемое в качестве причины (деяние) должно быть необходимым условием наступления другого явления (последствия). Если какое либо вредное последствие проявилось при отсутствии действий (бездействия) лица, то оно было следствием не этой, а какой-то другой причины. Кроме того нужно различать причину (явление, порождающее последствие) и условие (явление не вызывающее последствие, а только сопутствующее ему) наступления какого либо последствия.

3) Явление может признаваться причиной наступления ООП, если оно закономерно, с внутренней необходимостью вызвало их наступление, либо, по крайней мере, создало реальную опасность наступления ООП в данной ситуации. Это означает, что одно и тоже деяние, совершенное в тождественных условиях, неизбежно порождает одни и те же ООП. Существует вероятность, что вредные последствия не наступят (в силу различных случайностей), но степень такой вероятности близка к нулю.

При случайной связи на развитие событий решающее влияние оказывают посторонние факторы, которые не учитываются лицом и видоизменяют результат его деяния (побои, легкий вред здоровью, но, потерпевший болен гемофилией и скончался от малокровия). Однако, если вредные последствия наступили в силу именно таких специфических условий, которые характеризуют особенности организма потерпевшего, а виновный рассчитывал использовать эти обстоятельства – УО за причиненный вред не исключается, так налицо объективные и субъективные предпосылки УО. Субъект преступления так влияет на ПС, что ООП наступают закономерно.

17. Факультативные признаки объективной стороны преступления и их значение.

К числу факультативных признаков объективной стороны преступления относятся место, время, способ, орудия и средства, обстановка совершения преступления. Факультативными эти признаки являются потому, что они включаются далеко не все СП. В некоторых случаях ФП объективной стороны прямо не называются в диспозициях ОсЧ УК, но вытекают из нее (неуважение к суду, в виде оскорбления участников разбирательства (ст.297), предполагает, что преступление совершается во время судебного заседания).

Место совершения преступления – это определенная территория, на которой произошло преступление, при чем, это не территория всей страны, или какая либо ее географическая точка, а именно часть (ограниченное пространство) территории страны.

Время совершения преступления – признак объективной стороны, который понимается как определенный временной период, в течении которого происходит (или может быть совершено) посягательство на объект уголовно-правовой охраны. Этот признак редко используется в диспозициях УПН.

Способ совершения преступления – это та внешняя форма, в которой выражаются преступные действия, то есть конкретные приемы и методы, применяемые лицом в процессе преступного посягательства. Убийство может быть совершенно с особенной жестокостью; вовлечение несовершеннолетнего в преступление путем обещаний, обмана, угроз; применения насилия, обмана.

Орудия и средства совершения преступления – это предметы материального мира, приспособления, при помощи которых совершается преступление. Поскольку использование орудий и средств облегчает совершение преступлений, их наличие влияет на степень ОО содеянного, поэтому законодатель относит орудия и средства к числу признаков объективной стороны.

Обстановка совершения преступления – это те объективные условия, в которых происходит событие преступления. Как признак объективной стороны обстановка редко используется в диспозициях статей ОсЧ УК. Однако из содержания УЗ часто вытекает, что противоправное посягательство должно протекать в специфических условиях места и времени, чтобы признаваться преступлением (при банкротстве или в предвидении банкротства, публично, в военное время или в боевой обстановке).

ФП выполняют следующие функции:

1) ФП может быть введен в основной СП и, таким образом, станет обязательным признаком этого состава (способ преступления – ФП, но ОП в краже – тайный способ хищения чужого имущества);

2) Тот же самый признак может в других случаях приобрести значение квалифицирующего, т.е. признака, повышающего опасность преступления и изменяющего его квалификацию (убийство, совершенное общеопасным способом - п. «е» ч.1 ст.63 УК);

3) Если признак не входит в основной состав (не стал ОП) и не предусмотрен в качестве квалифицирующего, он может выступать как обстоятельство, смягчающее или отягчающее наказание (ст.61 и 63 УК) и в этом качестве влиять на избрание судом вида и меры наказания. Совершение любого преступления такими способами, как особая жестокость, садизм, издевательство над потерпевшим – рассматривается как отягчающее (п.«и» ч.1 ст.63).

18. Понятие субъективной стороны преступления и ее значение.

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

ССП характеризуется следующими юридическими признаками: вина, мотив и цель. Эти признаки органически связаны между собой и взаимозависимы. Вина в форме умысла или неосторожности – основной признак ССП. Мотив и цель – факультативные признаки.

Вина как определенная форма психического отношения лица к совершенному им ООД составляет ядро ССП, хотя и не исчерпывает полностью ее содержание. Вина – обязательный признак любого преступления, но она не дает ответов на вопросы, почему и зачем виновный совершил преступление. На эти вопросы отвечаю факультативные признаки – мотив и цель.

Мотив преступления – это побуждение, которым руководствуется лицо, совершая ООД, его психологическая причина.

Цель – это конечный результат, к достижению которого стремится виновный.

Значение ССП:

1) Как составная часть основания УО, она отграничивает преступное поведение от непреступного. Не является преступлением причинение ООП без вины, неосторожное совершение деяния, а также предусмотренное нормой УЗ деяние, но совершенное без указанной в этой норме цели (ст.173) или по иным мотивам (ст.153), чем указанные в законе.

2) ССП позволяет отграничить друг от друга СП, сходные по объективным признакам (ст.105 и ст.109 – различаются по форме вины; по цели – ст.337 (оставление в/части) и ст. 338 (дезертирство)).

3) Вид и направленность умысла, вид неосторожности, характер мотивов и целей в значительной мере определяет степень ОО как преступления, так и лица, его совершившего, а значит характер ответственности и меру наказания.

Исследование ССП очень важно для обоснования УО и для назначения справедливого и гуманного наказания.

19. Понятие вины, формы вины.

Принцип субъективного вменения сформулирован в ст.5: «Объективное вменение, то есть уголовная ответственность за невиновное причинение вреда, не допускается».

В российском уголовном праве принцип субъективного вменения (принцип вины) всегда являлся одним из важнейших. Он означает, что за случайное причинение любого вреда при отсутствии вины лица оно не должно нести уголовную ответственность.

Вина в форме умысла или неосторожности - необходимое условие уголовной ответственности. Следовательно, доказывание умышленного или неосторожного характера совершения преступления – форма познания судом реального факта, независимо от него.

Вина – это психическое отношение лица в форме умысла или неосторожности к совершаемому им ООД, в котором проявляется антисоциальная, асоциальная либо недостаточно выраженная социальная установка этого лица относительно важнейших ценностей общества..

УЗ исходит из того, что лицо совершает указанные деяния, обладая свободой воли, способностью свободно выбирать линию своего социально значимого поведения. Сознание и воля – это элементы вины, образующие ее содержание. Вина характеризуется двумя компонентами: интеллектуальным и волевым.

Интеллектуальный элемент вины имеет отражательно-познавательный характер, и включает в себя осознание или возможность осознания всех юридически значимых объективных свойств совершаемого деяния (особенности объекта, предмет посягательства, характер деяния (Д или Б), характер и тяжесть ООП и др.)

Волевой элемент вины имеет преобразовательный характер, он означает отношение воли субъекта к предстоящим вредным изменениям в реальной действительности в результате совершения преступления и заключается в сознательной направленности действий на достижение намеченного результата. Особенность волевого процесса при совершении неосторожных преступлений состоит в том, что лицо не прилагает психических усилий, чтобы избежать ООП, хотя имеет такую возможность.

Различие в интенсивности и определенности интеллектуально-волевых процессов лежит в основе деления вины на формы, а форм – на виды. Формы вины – это установленное УЗ соотношение (сочетание) элементов сознания и воли совершающего преступление лица, которое характеризует его отношение к деянию. Существует 2 формы вины: умысел или неосторожность. Умысел делится на прямой и косвенный (ст.25), а неосторожность – на легкомыслие и небрежность (ст.26). Форма вины указывается в диспозициях статей ОсЧ УК, либо подразумевается. Умышленная форма вины подразумевается во всех случаях, когда при описании преступления в УЗ нет прямого указания на неосторожность (ч.2 ст.24).

Значение формы вины: субъективная граница, отделяющая преступное поведение от непреступного; определяет квалификацию преступления, если законодатель дифференцирует УО по форме вины; является основанием законодательной дифференциации УО; служит критерием индивидуализации УО и наказания; предопределяет условия отбывания наказания в виде лишения свободы.

20. Умысел и его виды.

УК характеризует умысел как психическое отношение, при котором лицо осознавало ООД, предвидело возможность или неизбежность наступления ООП и желало их или сознательно допускало наступление этих последствий. Содержанием умысла является отражение психикой виновного противоправного характера деяний. Однако сознание противоправности нельзя отождествлять с сознанием запрещенности деяния той или иной нормой УК.

Осознание уголовной противоправности означает, что лицо, зная об уголовной ответственности за деяния, которые оно совершало (хотя бы в общих чертах), знало, что эти деяния запрещены под страхом наказания.

Предвидение последствий своего деяния (Д или Б) включает предвидение их наступления и предвидение их противоправного характера. При этом субъект предвидит последствия не "вообще", а последствия определенного характера, которые являются признаком преступления.

Преступление признается совершенным с прямым умыслом, если лицо осознавало ОО своих Д (Б), предвидело возможность или неизбежность наступления ООП и желало их наступления (ч.2 ст.25 УК).

Интеллектуальный элемент прямого умысла характеризуется осознанием противоправного деяния и предвидения, как правило, неизбежности, а в отдельных случаях - реальной возможности наступления последствий.

Преступление признается совершенным с косвенным умыслом, если лицо осознавало ОО своих Д (Б), предвидело возможность наступления ООП, не желало, но сознательно допускало эти последствия либо относилось к ним безразлично (ч.2 ст.25 УК).

Таким образом, при прямом умысле субъект предвидит, как правило, неизбежность, а при косвенном - реальную возможность наступления преступных последствий.

Основное различие между прямым и косвенным умыслом коренится в волевом элементе. Для прямого умысла характерно желание, а для косвенного - сознательное допущение преступных последствий. Действуя с косвенным умыслом, лицо сознательно допускает преступное последствие, но это последствие не является ни целью, ни средством ее достижения, ни этапом на пути достижения цели. Виновный в этом случае занимает пассивную позицию по отношению к ООП, поэтому преступления с КУ (при прочих равных условиях) принято считать менее опасными, чем преступления, совершаемые с ПУ. Совершая преступление с КУ, лицо может надеяться, что ООП почему-либо не наступят (надежда на "авось"), а также рассчитывать на какие-то обстоятельства, позволяющие предотвратить ООП.

Деление умысла на прямой и косвенный имеет практическое значение. Чтобы установить умышленную форму вины, необходимо выявить признаки прямого или косвенного умысла (разновидности данной формы вины). Ряд преступлений совершается только с прямым умыслом, обязательным признаком которых является цель преступления. В этом случае отсутствие признаков прямого умысла не позволяет привлечь лицо к УО. Приготовление и покушение на преступление возможно при наличии лишь прямого умысла.

В зависимости от содержания интеллектуального и волевого элементов умысел делят на определенный, неопределенный и альтернативный:

Определенный (конкретизированный) умысел характеризуется наличием у лица представления о характере и объеме возможного вреда. Например, нанося потерпевшему сильные удары по голове, груди, виновный предвидит возможность причинения смерти и сознает величину этого вреда, умысел виновного направлен на причинение смерти. Если у субъекта имеется четкое представление о каком-то одном результате – умысел простой определенный.

При неопределенном умысле наступившие последствия хотя и охватывались сознанием виновного, но они не были определены, не была конкретизирована величина причиненного ущерба. Так, нанося удары по голове, виновный предвидит, что в результате потерпевшему будут причинены телесные повреждения, но он не знает, какой степени тяжести будут эти повреждения. Преступления, совершенные с неопределенным умыслом, следует квалифицировать в зависимости от фактически наступивших последствий.

В случаях, когда лицо предвидит возможность наступления нескольких конкретно - определенных последствий и воля его не направлена на одно из них, а направлена в равной степени на достижение любого из этих последствий, - следует говорить об альтернативном умысле. При альтернативном умысле, например, виновный предвидит, что в результате его действий или может наступить смерть потерпевшего, или будет причинен тяжкий вред его здоровью. Если в результате содеянного наступают средней тяжести последствия, то виновный должен отвечать за покушение на возможные более тяжкие последствия, так как эти последствия охватывались его сознанием и его воля была направлена на достижение этих более тяжких последствий.

В зависимости от момента формирования выделяют умысел заранее обдуманный (предумысел) и внезапно возникший:

Внезапно возникшим (простым) называется такой умысел, при котором намерение совершить преступление возникло у виновного сиюминутно и сразу же было исполнено. Нередко скоротечное формирование умысла "провоцирует" обстановка (увидел - украл). Умысел может возникнуть и вследствие сильного душевного волнения (состояние аффекта), вызванного неправомерными действиями потерпевшего.

Особенностью заранее обдуманного умысла принято считать предварительную психическую деятельность лица до момента начала преступления (возникновение побуждения, выработка цели и т.д.). В этих случаях возникновение умысла отделено от совершения преступления промежутком времени, в течение которого субъект укрепляется в решимости совершить преступление. Этот вид умысла обычно свидетельствует о стойкости антисоциальных наклонностей личности. Безусловно, заранее обдуманный умысел может свидетельствовать о большей тяжести преступления.

21. Неосторожность и ее виды.

В ст.26. говорится, что преступлением, совершенным по неосторожности, признается деяние, совершенное по легкомыслию или небрежности. По небрежности совершается в среднем 1 преступление из 10. Она имеет свои признаки и в отличие от умысла связана с отрицательным отношением лица к преступным последствиям, наступления которых оно не желает и не допускает. Не наступление последствий, как правило, исключает ответственность за неосторожное создание опасности причинения вреда. Учитывая особенность данной формы вины при совершении неосторожных преступлений, нельзя привлечь к уголовной ответственности за приготовление, покушение и соучастие.

Преступление признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления ООП своих Д (Б) либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло их предвидеть. Такое понимание неосторожной формы вины обусловило построение видов преступлений как материальных, а не формальных, допускающих ответственность за неосторожное причинение вреда.

Преступление признается совершенным по легкомыслию, если лицо предвидело возможность наступления ООП своих Д (Б), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение этих последствий (ч.2 ст.26).

Л. имеет место, когда лицо, совершившее уголовно противоправное деяние, сознавало признаки совершаемого им Д или Б, имело возможность и обязанность сознавать их, предвидело возможность наступления ООП, но без достаточных оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение этих ООП, однако П все же наступили. Волевая направленность Д при Л характеризуется стремлением предотвратить возможные ООП. Предвидение лицом возможности наступления ООП своего Д составляет интеллектуальный момент ПЛ, а самонадеянный расчет без достаточных к тому оснований на их предотвращение - его волевой момент.

По интеллектуальному моменту ПЛ имеет некоторое сходство с КУ. Их отличие состоит в том, что при КУ виновный предвидит большую вероятность наступления ООП, а при Л - виновный предвидит наступление этих П в меньшей степени. При КУ субъект предвидит конкретные П, а при ПЛ эти П предстают в общей форме (но как реальные, а не абстрактные). Предвидение ООП при Л отличается от предвидения при КУ и тем, что при Л лицо предвидит лишь возможность, а не неизбежность наступления П.

Волевой момент ПЛ заключается в необоснованном самонадеянном расчете на предотвращение ООП, что обусловлена переоценкой своих сил или иных обстоятельств, на которые рассчитывает лицо. О ПЛ свидетельствует тот факт, что последствия наступили. Если же у лица были основания рассчитывать на какие-либо обстоятельства, но они оказались недостаточными для предотвращения результата, о чем не могло знать лицо, то в этом случае отсутствует вина, а следовательно, нет оснований для привлечения к уголовной ответственности (невиновное причинение вреда - случай).

Преступление признается совершенным по преступной небрежности, если лицо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия (ч.3 ст.26). Для ПН характерно непредвидение возможности наступления ООП при наличии обязанности и возможности предвидеть эти П.

Для преступления, совершенного по Н, характерно меньшее либо ошибочное осознание виновным фактических и социальных признаков деяния. Субъект не сознает, но обязан и имел возможность сознавать характер своих деяний. Интеллектуальное содержание Н характеризуется двумя признаками: отрицательным и положительным. ОП ПН заключается в непредвидении лицом возможности наступления ООП и в отсутствии сознания противоправности Д или Б. ПП интеллектуального момента ПН состоит в том, что виновный должен был и мог предвидеть наступление фактически причиненных ООП.

Волевой момент ПН заключается в том, что виновный, имея реальную возможность предотвратить ООП совершаемого им Д, не активизирует свои психические силы и способности для совершения волевых действий, необходимых для предотвращения ООП, и, следовательно, не превращает реальную возможность в действительность.

УО за ПН наступает лишь в случае, если лицо хотя и не предвидело возможности наступления ООП, но должно и могло предвидеть его наступление. Должен ли был и мог ли виновный предвидеть П своего Д, можно установить на основе объективного и субъективного критерия. Долженствование - объективный критерий небрежности, а возможность предвидения – субъективный.

ПЛ и ПН имеют сходство в волевом моменте. И в том и в другом случае отсутствует положительное отношение к возможному П. А различие этих видов неосторожности состоит в том, что при Л виновный совершает действие в надежде на предотвращение ООП, а при Н виновному волевые усилия представляются либо полезными, либо нейтральными.

21.1. Таблица к вопросам 20 и 21:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Формы и виды вины | **Интеллектуальный элемент** | **Волевой элемент** |
| Прямой умысел | Осознание ОО совершаемого деяния, предвидение неизбежности или реальной возможности его ООП | Желание наступления этих ООП |
| Косвенный умысел | Осознание ОО совершаемого деяния, предвидение реальной возможности его ООП | Отсутствие желания наступления этих ООП, но сознательное допущение их наступления или безразличное к ним отношение |
| Легкомыслие | Предвидение абстрактной возможности ООП своего деяния | Самонадеянный расчет на их предотвращение |
| Небрежность | Непредвидение ООП совершаемого деяния | Отсутствие волевых усилий, направленных на то, чтобы предвидеть и предотвратить наступление ООП |

Критерии небрежности:

а) объективный – обязанность предвидеть ООП совершаемого деяния;

б) субъективный – возможность предвидеть эти последствия при проявлении необходимой внимательности и предусмотрительности.

21.2. Преступления с двумя формами вины.

Большинство предусмотренных Уз преступлений совершается либо предумышленно, либо по неосторожности. Но иногда УО усиливается, если по неосторожности причиняется вредное последствие, которому УЗ придает квалифицирующее значение. В таком случае в 1 преступлении могут существовать сразу две формы вины. Они существуют только в квалифицированных СП: умысел как конструктивный признак основного состава и неосторожность в отношении квалифицирующих последствий (ст.27).

В УЗ РФ существует 2 типа преступлений с 2 формами вины:

1) Преступления с 2 указанными в УЗ и имеющими неодинаковое юридическое значение ООП. Это квалифицированные преступления, основной состав которых является материальным, а в роли квалифицирующего признака выступает более тяжкое последствие, чем П основного состава. Вред причиняется не тому объекту, на который посягается данный вид преступления (умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ч.1 ст.111) посягает на здоровье, но если наступает смерть, то объектом неосторожного посягательства становится жизнь).

2) Характеризуется неоднородным психическим отношением к действию или бездействию, являющемуся преступным независимо от ООП, и к квалифицирующему последствию. Квалифицирующее последствие состоит в причинении вреда, как правило, дополнительному объекту, а не тому который охраняется нормой, формулирующей основной СП. Это квалифицированные виды преступлений с формальным составом, а квалификационный состав включает определенные тяжести последствий. Они могут указываться в диспозиции в конкретной форме (смерть человека при незаконном аборте – ч.3 ст.123) или оцениваться с точки зрения тяжести (существенный вред, тяжкие последствия и т.д.).

22. Мотив и цель преступления, их уголовно-правовое значение.

Действия человека всегда обусловлены определенными мотивами и направлены на достижение определенных целей. Правильная оценка любого поведения невозможна без учета его мотивов и целей. М и Ц – это психические явления, которые вместе с виной образуют субъективную сторону преступления.

Мотивом преступления называют обусловленные потребностями и интересами внутренние побуждения, которые вызывают у лица решимость совершить преступление и которыми он руководствовался при его совершении.

Цель преступления – это мысленная модель будущего результата, к достижению которого стремится лицо при совершении преступления.

Мотив и цель тесно связаны между собой. Неосознанное влечение к удовлетворению потребностей – сознательное стремление – формирование цели поведения – преступный мотив – цель преступления. Вместе М и Ц создают ту базу, на которой формируется вина как определенная интеллектуальная и волевая деятельность субъекта, связанная с преступлением и протекающая в момент его совершения. ООП охватываются М и Ц только в умышленных преступлениях, законодатель никогда не включает эти признаки в СП, совершенных по неосторожности.

М и Ц преступлений всегда конкретны и формулируются в диспозициях норм ОсЧ или статьях ОЧ УК (цель завладения чужим имуществом при пиратстве (ст. 227), цель подрыв экономической безопасности страны при диверсии (ст.281); мотивы хулиганские (п. «д» ч.2 ст.105), корыстные (п. «з» ч.2 ст.105)). Но в некоторых нормах имеют обобщенную характеристику, например как низменные в ст. 153, 155.

Классификация М и Ц, основанная на морально-правововй их оценке:

Низменными следует считать те М и Ц, с которыми законодатель связывает усиление УО либо в рамках ОЧ УК, оценивая их как обстоятельства, отягчающие наказание, либо в рамках ОсЧ УК, рассматривая их как квалифицирующие признаки, а также в качестве признаков, с помощью которых конструируются СП с усилением наказания (хулиганские, корыстные, расовые и т.д.).

Не имеющим низменного содержания относятся М и Ц, с которыми УЗ не связывает усиления УО путем создания специальных норм с более строгими санкциями, или путем признания их обстоятельствами, отягчающими наказание (месть, ревность, карьеризм, личная неприязнь и т.д.)

Значение:

1) М и Ц могут быть введены в основной СП и, таким образом, стать обязательными признаками этого состава (корыстный мотив – ОП субъективной стороны злоупотребления должностными полномочиями (ст.285), а подрыв экономической безопасности страны – ОП диверсии (ст.281));

2) М и Ц могут приобрести значение квалифицирующего, т.е. признака, повышающего опасность преступления и изменяющего его квалификацию (похищение человека из корыстных побуждений (п. «з» ч.2 ст.126));

3) Если М и Ц не входят в основной СП (не стал ОП) и не предусмотрен в качестве квалифицирующего, он может выступать как обстоятельство, смягчающее или отягчающее наказание (ст.61 и 63 УК) и в этом качестве влиять на избрание судом вида и меры наказания. Совершение любого преступления по мотивам мести за правомерные действия других лиц усиливает наказание (п. «ж» ч.1 ст.63), а совершение преступления из сострадания, смягчает наказание (п. «д» ч.1 ст.61).

23. Понятие ошибки и ее уголовно-правовое значение.

При определении УО за умышленное преступление возникает вопрос о влиянии на ответственность ошибки субъекта (юридической или фактической).

Юридическая ошибка - это неправильная оценка виновным юридической сущности и юридических последствий совершаемого им деяния.

Виды юридических ошибок:

1) Если лицо ошибочно полагает, что оно совершает преступление, в то время как в действительности законодатель эти действия к преступным не относит (мнимое преступление), оно не может быть привлечено к УО, т.к. в этом случае отсутствует уголовная противоправность.

2) Ошибка в уголовно-правовом запрете. Неправильное представление лица о непреступности деяний, в то время как они являются таковыми, не исключает возможности отвечать в уголовном порядке. «Незнание закона не может служить оправданием».

3) Неправильное представление о квалификации содеянного (юридической оценке), о виде и размере наказания, которое может быть назначено за совершенное преступление, также не влияет на решение вопроса об ответственности и виновности.

Фактическая ошибка - это неправильное представление, заблуждение лица относительно фактических обстоятельств содеянного, его объективных признаков. В уголовном праве выделяют фактические ошибки, относящиеся к объекту посягательства, к характеру Д или Б, к тяжести ООП, к развитию причинной связи, к отягчающим обстоятельствам:

Ошибка в объекте – это неправильное представление лица о социальной и юридической сущности объекта посягательства, так называемая «подмена объекта». Субъект преступления ошибочно полагает, будто посягает на один объект, тогда как на самом деле ущерб причиняет другому объекту, неоднородному с тем, на который был направлен умысел виновного (пытается похитить из аптеки наркосодержащие лекарства, а похищает обыкновенные). Применяется юридическая фикция: преступление, которое доведено до конца, оценивается как покушение на намеченный виновным объект (покушение на похищение НСЛ (ст.30 и 229).

Ошибку в объекте нужно отличать от ошибки в предмете посягательств или в личности потерпевшего. Такая ошибка, если не изменяется объект преступления, не влияет на УО, форму вины и квалификацию преступления.

Ошибка в характере совершаемого Д или Б может быть двоякого рода: 1) лицо ошибочно оценивает свои действия как ОО, хотя они этим свойством не обладают. Эта ошибка не влияет на форму вины (УП), но ответственность наступает не за оконченное преступление, а за покушение на него (сбыт валюты, которую виновный считает фальшивой – покушение на сбыт поддельных денег (ст.30 и ч.1 ст.186)); 2) лицо действует, не осознавая ОО совершаемого Д (рассчитывается фальшивыми деньгами, предполагая, что они подлинные). Такая ошибка исключает У, а если деяние преступно при УФ вины, то и УО не наступает.

Если объективная сторона П включает такие признаки как способ, место, время и обстановка совершения Д, то ошибка относительно любого такого признака, означает разновидность ошибки в характере совершаемого Д. Квалификация преступления определяется направленностью У виновного (лицо тайно похищает чужое имущество, не зная, что за ним наблюдают – кража, а не грабеж).

Ошибка относительно ООП может касаться либо качественной, либо количественной характеристики этого объективного признака. Ошибка относительно качества означает предвидение таких ООП, которые не наступили, либо не предвидение ООП, которые в действительности наступили. Деяние, повлекшее не те последствия, которые охватывались У субъекта, квалифицируется как покушение на причинение ООП, охватываемых У виновного, и, кроме того, как Н причинение фактически наступивших ООП. Но если Н причинение ООП предусмотрено УЗ как квалифицирующий признак, то совокупность П не образуется и Д квалифицируется по норме УК основного преступления.

Ошибка в количественной характеристике ООП означает заблуждение относительно их тяжести. При этом фактически причиненные ООП могут оказаться менее или более тяжкими, чем предполагалось. Если такая ошибка не выходит за рамки установленные законодателем, то она не влияет на форму вины и квалификацию (кража в крупном размере в 500 или 10000 МРОТ). В тех случаях, когда квалификация П зависит от его тяжести ООП, лицо несет ответственность в соответствии с направленностью умысла. Наступление более тяжкого ООП, чем субъект имел в виду, исключает его У причинение (попытка причинения) намеченного ООП и Н причинение более тяжкого ООП.

Ошибка в развитии причинной связи означает неправильное понимание виновным причинно-следственной зависимости между Д и наступлением ООП. Если в результате преступных Д виновного наступает то ООП, которое охватывалось намерением, то ошибка в причинной связи не влияет на форму вины и квалификацию П. Когда ООП, охватываемое У, фактически наступило, но являлось результатом не тех Д, которыми виновный намеревался его причинить, а других его Д, ошибка ведет к изменению квалификации П.

Ошибка в обстоятельствах, отягчающих ответственность заключается в ошибочном представлении об отсутствии таких обстоятельств, когда они фактически имеются, либо о наличии их, когда они реально отсутствуют. УО определяется содержанием и направленностью умысла: 1) если виновный считает свое Д совершенным без отягчающих обстоятельств, то ответственность наступает за основной СП; 2) если виновный был убежден в наличии отягчающих обстоятельств, которые реально отсутствовали, Д квалифицируется как покушение на П, совершенное при наличии данного отягчающего обстоятельства.

24. Понятие субъекта преступления.

Субъект преступления - это лицо, совершившее уголовно-наказуемое деяние (Д или Б) и в соответствии с УЗ способное нести за него УО. В соответствии с ст. 19 УК УО могут нести только вменяемые физические лица, достигшие возраста, установленного УЗ, с которого наступает ответственность за данное деяние.

3 ОП: человек, вменяемый, достигший возраста:

1) В ст. 19 прямо указано, что УО подлежат только физические лица. Это значит, что субъектами П не могут быть объекты природы (фауны и флоры) и юридические лица (предприятия, учреждения, партии и т.д.).

2) Вменяемость лица – есть способность осознавать фактический характер и ОО своих Д (Б) и руководить ими. Невменяемые лица (ст.21), лишенные такой способности вследствие расстройства психики, не могут быть субъектами преступления.

3) Даже у психически здорового человека указанная способность сознания и воли возникает только по достижению определенного возраста. В связи с эти УЗ устанавливает возраст (ст.20), по достижению которого лицо может быть привлечено к УО за совершенное П. Ч.1 ст.20 УК – УО с 16 лет; с 14 лет (ч.2 ст.20) – убийство, похищение человека, изнасилование, грабеж, разбой, терроризм и др. тяжкие преступления. Смертная казнь – мужчинам с 18 до 60, на день вынесения приговора.

ОсЧ УК предусматривает также УО лиц, обладающих помимо общих признаков субъекта еще и дополнительными, характеризующими субъекта данного П (военнослужащие по военным преступлениям, гражданин РФ – субъект государственной измены). Это признаки специального субъекта П.

От понятия СП необходимо отличать личность преступника. СП – это совокупность признаков, без которых нет никакого СП (общие признаки), либо определенного СП (признаки специального субъекта П). В криминологии признаки личности сводятся к 3 компонентам: социальному статусу личности и социально-демографической характеристике (пол, возраст, образование и т.д.); социальным функциям (роли) личности; нравственно-психорлогической характеристике (отношение к социальным и нравственным ценностям). Признаки личности могут влиять на индивидуализацию наказания или на освобождение от него, но могут и не иметь УП значения.

25. Вменяемость и невменяемость. Критерии невменяемости.

Нести УО за совершенное ООД и, тем самым быть субъектом П могут лишь вменяемые люди. К лицам лишенным такой способности могут быть применены только принудительные меры медицинского характера.

Вменяемость лица – есть способность осознавать фактический характер и ОО своих Д (Б) и руководить ими.

В ч.1 ст.21 УК дается понятие невменяемости: «Не подлежит уголовной ответственности лицо, которое во время совершения общественно опасного деяния находилось в состоянии невменяемости, то есть 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».

Понятие Н складывается из 2 критериев: юридического (психологического) и медицинского.

Юридический критерий определяется 2 признаками - интеллектуальным и волевым:

1) Интеллектуальный признак предполагает невозможность (неспособность) лица осознавать опасность своего Д (Б). Это качество психики означает отсутствие у лица способности понимать как фактическую сторону совершаемого Д, так и его социальный смысл. Лицо не осознает причинной связи между Д и ООП, и, более того, не осознает ООП своего деяния (шизофреник убивает путевого рабочего, думая, что предупреждает акт мнимого терроризма).

2) Волевой признак предполагает неспособность лица руководить своими Д (Б). Подобное бывает при некоторых болезненных расстройствах психики (например, расстройство волевой функции наблюдается у наркоманов в состоянии абстиненции, при относительной способности осознавать ООП своего Д). В этой ситуации лицо понимая противоправность своих действий, не может воздержаться от их совершения (болезни: эпилепсия, энцефалит и т.д.).

Наличие одного юридического критерия не является основанием для признания лица Н. Необходимо установить, что ЮК был следствием медицинского критерия, то есть чтобы лицо не осознавало ООП своего Д (Б) или не могло ими руководить по причинам, относящимся к медицинскому критерию. МК представляет собой обобщенный перечень психических расстройств и заболеваний, способных привести к наличию у лица ЮК; это бывает хроническое психическое расстройство (ХПР), временное психическое расстройство (ВПР), слабоумие (С) или иное болезненное состояние психики (ИБСП).

ХПР представляет наличие у лица прогрессирующего психического заболевания, не поддающегося или трудно поддающегося лечению (шизофрения, эпилепсия, паранойя, маниакальный психоз и др.). Болезнь может протекать приступообразно.

ВПР – это психическое заболевание, продолжающееся тот или иной строк (относительно быстро) и заканчивающееся выздоровлением (патологическое опьянение (белая горячка), расстройства психики (реактивные симптоматические состояния) вызванные тяжкими душевными потрясениями).

С – это различного рода снижение или полный упадок психической деятельности, связанные с поражением интеллектуальных способностей человека. 3 степени С: легкая (дебильность), средняя (имбицильность) и глубокая, тяжелая степень (идиотия).

ИБСП – это те болезненные явления, которые не являются психическими заболеваниями, но, тем не менее, сопровождаются нарушением психики. Например, брюшной или сыпной тиф, травмы мозга могут вызывать помрачение сознания, галлюцинации, снижение способности к умственной или волевой деятельности.

Как в, так и Н –юридические, уголовно-правовые понятия. Вывод о В или Н лица по конкретному делу делает суд, а в стадии предварительного расследования – орган дознания, следователь или прокурор.

УК РФ впервые в истории РУП сформулировал норму об УО лиц с психическим расстройством, не исключающим вменяемость (ст.22). Подлежит УО и лицо совершившее ООД в состоянии алкогольного и наркотического опьянения (ст.23), невменяемость только при патологическом опьянении..

26. Понятие специального субъекта преступления.

В теории УП существует понятие не только общего субъекта преступления, но и так называемого специального субъекта. Этот вид субъекта кроме обязательных признаков, обладает еще и дополнительными признаками, предусмотренными в ОсЧ УК. Эти признаки классифицируются следующим образом:

1) по гражданству объекта (ст.275 гос. измена –гражданин РФ, ст.276 шпионаж – не гражданин РФ);

2) по полу (ст.131 изнасилование - мужчина);

3) по возрасту (ст.150 вовлечение несовершеннолетнего - совершеннолетний);

4) по семейно-родственным отношениям (ст.157 – уклонение от алиментов – родители или совершеннолетние и трудоспособные дети);

5) по должностному положению и профессиональным обязанностям (ст.143 нарушение ПТБ – лицо ответственное за их соблюдения);

6) по отношению к воинской обязанности (ст.331 П против ВС - военнослужащие);

7) по другим основаниям (ст.307 свидетели, эксперты, переводчики).

Значение признаков ССП:

1) Дополнительные признаки состава преступления (ДПСП) могут быть введены в основной СП и, таким образом, стать обязательными признаками этого состава (ст.195 неправомерные Д при банкротстве – руководитель, собственник или ИЧП);

2) ДПСП могут приобрести значение квалифицирующего, т.е. признака, повышающего опасность преступления и изменяющего его квалификацию (п. «в» ч.2 ст.160 присвоение чужого имущества с использованием служебного положения);

3) Если ДПСП не входят в основной СП (не стали ОП) и не предусмотрены в качестве квалифицирующего, они могут выступать как обстоятельство, смягчающее или отягчающее наказание (ст.61 и 63 УК) и в этом качестве влиять на избрание судом вида и меры наказания. Совершение П с использованием доверия, оказанного виновному в силу его служебного положения или договора (п. «м» ч.1 ст.61).

27. Понятие обстоятельств, исключающих преступность деяния. Их виды.

Не всякое Д, предусмотренное УЗ, рассматривается в качестве преступного и наказуемого. При наличии определенных обстоятельств (условий) Д, объективно причиняющие существенный вред охраняемым УЗ интересам (благам), не признаются П и не влекут УО. Такие действия фактически не представляют ОО, и более того, в ряде случаев являются полезными с позиции охраны интересов личности, общества и государства.

Обстоятельствами, исключающими преступность деяния, признаются такие специфические условия, которые указывают не то, что причинение лицом вреда не образует посягательства на объекты УП охраны и содеянное не рассматривается в качестве П.

В главе 8 предусмотрены следующие виды этих обстоятельств: необходимая оборона (ст.37), причинение вреда при задержании лица, совершившего П (ст.38), крайняя необходимость (ст.39), физическое или психическое принуждение (ст.40), обоснованный риск (ст.41), исполнение приказа или распоряжения (ст.42). особенность указанных обстоятельств состоит в том, что при их наличии меняется правовая оценка содеянного: оно из внешне уголовно-противоправного и опасного для интересов личности, общества или государства переводится в разряд правомерного поведения, отвечающего реализации задач УЗ (ст.2). СП отсутствует.

Нужно отличать другие положения УЗ, которые исключают УО лица. Это невиновное причинеие вреда (ст.28), совершенное в состоянии невменяемости (ст.21), совершенное лицом не достигшим возраста, с которого наступает УО (ст.20), малозначительность деяния (ч.2 ст.14), добровольный отказ от П (ст.31), придание УЗ обратной силы (ч.1 ст.10) и в некоторых других.

28. Необходимая оборона. Условия ее правомерности.

Конституция РФ (ч.2 ст.45) устанавливает, что каждый праве защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом. УК (ст.37) формулирует понятие необходимой обороны и регламентирует пределы, в которых она может осуществляться.

Необходимая оборона это правомерная защита личности и прав обороняющегося, других лиц, а также охраняемых УЗ интересов Общества или государства от ОО посягательства путем причинения вреда посягающему лицу. Т.е. цель НО – защита охраняемых законом прав и интересов, а сама она носит вынужденный характер.

В соответствии с законом допускается защита жизни и здоровья человека, его физической и половой свободы, неприкосновенности, чести и достоинства личности, неприкосновенность жилища, собственности, общественной безопасности и общественного порядка, безопасности государства.

Подчеркивая социальную значимость НО как средства противодействия преступным проявлениям, УК устанавливает, что право на нее имеют в равной степени все лица независимо от их профессиональной или специальной подготовки.

В тоже время здравый смысл и нравственные чувства устанавливают необходимость установления определенных пределов для осуществления лицом своих интересов, интересов других лиц, общества и государства. Право на отражение нападения не является безграничным и при определенных условиях причинение вреда перестает рассматриваться как общественно полезное, правомерное деяние, и напротив образует основание УО.

Условия правомерности НО: а) относящиеся к посягательству; б) относящиеся к защите.

Условиями правомерности НО, относящимися к посягательству, являются его:

1) Общественная опасность. ОО является такое Д лица, которое предусмотрено в качестве преступления в ОсЧ УК. Но не любого по своему характеру. Состояние НО может породить только П, которое немедленно вызывает наступление реальных вредных последствий, а их предотвращение возможно именно причинением вреда посягающему лицу.

2) Действительность (реальность). Означает, что посягательство происходит на самом деле (реально), а не в воображении обороняющегося. В противном случая так называемая «мнимая оборона».

3) Наличность. Означает своевременность акта НО. Наличным является посягательство которое уже началось, но не окончилось. Однако Пленум ВС РФ указал, что состояние НО возникает и в случае наличия реальной угрозы нападения (устрашение путем демонстрации оружия).

Условия правомерности НО, относящиеся к защите следующие:

1) Вред может быть причинен только посягающему. То есть лицу которое непосредственно совершает Д, нарушающие законные интересы личности, общества и государства. Этот вред может состоять в ограничении свободы, нанесении материального вреда, причинения ущерба здоровью посягающего и, даже, жизни. При этом не играет роли личность посягающего и характер его отношений с обороняющимся. При посягательстве группы лиц, обороняющийся вправе применить к любому из нападающих меры защиты., которые определяются характером Д всей группы.

2) Защита не должна превышать пределов необходимости. Только в этом случае она правомерна.

29. Превышение пределов необходимой обороны.

Защита не должна превышать пределов необходимости.

Превышение ПНО (эксцесс обороны) представляет собой умышленные действия, явно не соответствующие характеру и степени ОО посягательства (ч.3 ст.37). Под этим понимают причинение нападающему явно ненужного, чрезмерного, не вызываемого обстановкой тяжкого вреда.

Превышением ПНО признается лишь явное, очевидное несоответствие защиты характеру и опасности посягательства, когда посягающему без необходимости умышленно причиняется вред, указанный в ч.1 ст.108 или в ч.1 ст.114 УК (смерть или тяжкий вред здоровью). Причинение посягающему при отражении ОО посягательства вреда по неосторожности не может повлечь уголовной ответственности. Так решается вопрос о субъективной стороне П, совершаемых в результате превышения ПНО, в УК (ч.3 ст.37).

Причинение средней тяжести и легкого вреда здоровью, а также побоев в ситуации обороны во всех случаях укладывается в рамки правомерной защиты. Законодатель исключил возможность привлечения к УО за превышение ПНО при причинении здоровью вреда средней тяжести. Вопрос об эксцессе обороны может теперь встать лишь в случаях причинения посягавшему смерти или тяжкого вреда его здоровью, разумеется, когда этот вред явно не соответствует характеру и опасности посягательства.

Превышение ПНО имеет место прежде всего в случаях явного (резкого, значительного) несоответствия между угрожаемым вредом и вредом, причиняемым обороной, между способами и средствами защиты, с одной стороны, и способами и средствами посягательства - с другой, между интенсивностью защиты и интенсивностью посягательства.

Для правомерной обороны не требуется пропорциональности (абсолютной соразмерности) между способами и средствами защиты и способами и средствами посягательства. Невооруженное нападение при конкретных обстоятельствах может представлять для жизни непосредственную опасность, предотвращение которой посредством оружия вполне оправданно. Люди различаются по силе, ловкости, умению владеть оружием или обороняться без оружия. Требование пользоваться при защите тем же оружием, что и нападающий, ставит обороняющегося в худшее положение, чем преступника. Помимо того, что не всегда возможно защищаться соразмерными средствами, следует иметь в виду, что у защищающегося нет времени для размышлений, соразмерны ли применяемые им способы и средства защиты способам и средствам посягательства. В состоянии душевного волнения, вызванного посягательством, обороняющийся не всегда может точно определить характер опасности и избрать соразмерные средства защиты. Поэтому средства защиты могут быть и более эффективными.

Вывод о том, имело ли место превышение пределов необходимой обороны или нет, можно сделать лишь в результате тщательного анализа конкретных обстоятельств дела, личности посягающего и обороняющегося. Необходимо учитывать не только соответствие или несоответствие средств защиты и нападения, но и характер опасности, угрожающей оборонявшемуся, его силы и возможности по отражению посягательства, а также все иные обстоятельства, которые могли повлиять на реальное соотношение сил посягающего и защищающегося (количество посягавших и оборонявшихся, их возраст, физическое развитие, наличие оружия, место и время посягательства и т.д.). При совершении посягательства группой лиц обороняющийся вправе применить к любому из нападающих такие меры защиты, которые определяются опасностью и характером действий всей группы.

30. Мнимая оборона. Ответственность за вред, причиненный в состоянии мнимой обороны.

Признак действительности нападения позволяет провести разграничение между необходимой обороной и мнимой обороной. Мнимая оборона - это оборона против воображаемого, кажущегося, но в действительности не существующего посягательства. Юридические последствия мнимой обороны определяются по общим правилам о фактической ошибке.

При решении этого вопроса возможны два основных варианта:

а) если фактическая ошибка исключает умысел и неосторожность, то устраняется и уголовная ответственность за действия, совершенные в состоянии мнимой обороны. В таких случаях лицо не только не сознает, но по обстоятельствам дела не должно и не может сознавать, что общественно опасного посягательства нет. Налицо случай, невиновное причинение вреда.

Пленум Верховного Суда СССР в Постановлении от 16 августа 1984 г. указал, что мнимая оборона может исключать уголовную ответственность "в тех случаях, когда обстановка происшествия давала основание полагать, что совершается реальное посягательство, и лицо, применившее средства защиты, не сознавало и не могло сознавать ошибочность своего предположения".

б) если при мнимой обороне лицо, причиняющее вред мнимому посягателю, не сознавало, что в действительности посягательства нет, добросовестно заблуждаясь в оценке сложившейся обстановки, но по обстоятельствам дела должно было и могло сознавать это, ответственность за причиненный вред наступает как за неосторожное преступление.

Следует иметь в виду, что мнимая оборона и необходимая оборона предполагают определенные обязательные условия: необходимая оборона - наличие реального посягательства, мнимая оборона - совершение действий, принятых за такое посягательство.

В тех случаях, когда лицо совершенно неосновательно предположило нападение, когда ни поведение потерпевшего, ни вся обстановка по делу не давали ему никаких реальных оснований опасаться нападения, оно подлежит ответственности на общих основаниях как за умышленное преступление. В этих случаях действия лица не связаны с мнимой обороной, а вред потерпевшему причиняется вследствие чрезмерной, ничем не оправданной подозрительности виновного.

31. Причинение вреда лицу, совершившему преступление, при его задержании. Превышение пределов задержания.

Акт задержания лица, совершившего П, по своей юридической природе является осуществлением права и в ряде случаев - выполнением моральной обязанности гражданина по пресечению противоправных Д и доставлению лиц, их совершающих, органам власти. Для некоторых лиц, задержание преступника - правовая, служебная обязанность.

В соответствии со статья 38 «Не является П причинение вреда лицу, совершившему П, при его задержании для доставления органам власти и пресечения возможности совершения им новых П, если иными средствами задержать такое лицо не представлялось возможным и при этом не было допущено превышения необходимых для этого мер. (2) Превышением мер, необходимых для задержания лица, совершившего П, признается их явное несоответствие характеру и степени ОО совершенного задерживаемым лицом П и обстоятельствам задержания, когда лицу без необходимости причиняется явно чрезмерный, не вызываемый обстановкой вред. Такое превышение влечет за собой УО только в случаях **умышленного** причинения вреда».

Задержание П – это Д, состоящие в причинении вреда лицу, совершившему П, с целью его доставления в органы власти и недопушения совершения им новых П.

Отличие от НО состоит в когда и с какой целью вред причиняется. После окончания преступного посягательства, цель – обеспечение привлечения к УО.

Условия правомерности причинения вреда при задержании преступника:

а) Относящиеся к основанием задержания. Задерживаться путем причинения вреда может только лицо совершившее П. Право на задержание П сохраняется после окончания П вплоть до истечения срока давности (ст.78, 83).

б) Относящиеся к действиям задерживающего. Требование УЗ о причинении вреда именно лицу, совершившему П, а не третьим лицам. Вред должен причиняться вынужденно (отсутствие других способов задержания). О вынужденности ПВ свидетельствует его попытка скрыться, а также активное сопротивление задержанию. Вред должен соответствовать характеру и степени ОО совершенного П и обстоятельствам задержания.

Вред может быть различным: имущественный (уничтожение или повреждения транспорта или жилища) и физический (причинения вреда здоровью).

Примерами явного несоответствия мер задержания характеру и опасности совершенного П являются: причинение смерти при отсутствии агрессивного сопротивления; причинение тяжкого вреда здоровью, когда реально можно было ограничиться причинением ему менее серьезного вреда; причинение тяжкого вреда здоровью лица, совершившего не насильственное П и отказывающего подчиниться законным требованиям (кража, взятка).

32. Крайняя необходимость. Условия правомерности причинения вреда при крайней необходимости.

Под крайней необходимостью понимается вынужденное причинение вреда правоохраняемым интересам в целях устранения опасности, непосредственно угрожающей человеку, его правам и интересам, а также охраняемым УЗ интересам общества или государства, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена другим путем.

Статья 39 «Не является П причинение вреда охраняемым УЗ интересам в состоянии КН, то есть для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или иных лиц, охраняемым законом интересам общества или государства, если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и при этом не было допущено превышения пределов КН. (2) Превышением пределов КН признается причинение вреда, явно не соответствующего характеру и степени угрожавшей опасности и обстоятельствам, при которых опасность устранялась, когда указанным интересам был причинен вред равный или более значительный, чем предотвращенный. Такое превышение влечет за собой УО только в случаях умышленного причинения вреда».

Лица, профессии которых сопряжены с риском для их собственной жизни (милиция, пожарные, врачи) не вправе уклониться от рискованных Д, ссылаясь на КН. Угроза интересам людей, общества и государства может возникнуть в результате действия стихийных сил природы, неисправность различных источников повышенной опасности, коллизия обязанности (одновременный вызов врача к нескольким тяжелобольным людям).

Особые условия действий в КН разделяют на относящиеся к опасности и относящиеся к действиям, направленным на ее устранение.

Условия правомерности КН, относящихся к опасности:

1) Действительность опасности. Опасность должна быть фактической, существовать в реальности, а не в воображении лица. В противном случая мнимая КН (УО по правилам о фактической ошибке).

2) Наличность опасности. Угроза для охраняемых интересов уже возникла, однако еще не отпала. Не соответствует КН – вероятная опасность.

3) Неустранимость опасности. С помощью других средств, а только путем ущемления других охраняемых УЗ интересов (благ).

Единственное условие правомерности причинения вреда в состоянии крайней необходимости, относящееся к действиям по устранению опасности – причиненный вред должен быть менее значительным, чем предотвращаемый вред. Недопустимо спасать жизнь человека за счет жизни другого, причинения вреда здоровью и жизни людей во благо спасения материальных ценностей, жертвование жизнью людей во благо интересов государства.

Признаки, указывающие на превышение условий КН: причинение правоохраняемым интересам равного или большего вреда, чем предотвращаемый (оценочный признак); умышленное причинение такого вреда (только умышленное причинения равного или большего вреда).

33. Физическое или психическое принуждение.

Статья 40: «Не является преступлением причинение вреда охраняемым УЗ интересам в результате физического принуждения, если вследствие такого принуждения лицо не могло руководить своими Д (Б). Вопрос об УО за причинение вреда охраняемым УЗ интересам в результате психического принуждения, а также в результате физического принуждения, вследствие которого лицо сохранило возможность руководить своими действиями, решается с учетом положений статьи 39 настоящего Кодекса».

Принуждение лица к причинению вреда правоохраняемым интересам заключается в применении по отношению к нему незаконных методов физического или психического воздействия. Такое принуждение может выражаться как в физическом насилии (побои, пытки, причинение телесных повреждений, незаконное лишение свободы и проч.), так и в психическом воздействии (различные угрозы, объектом которых может стать безопасность жизни, здоровья, честь, достоинство, имущественные интересы). Не исключено также прямое воздействие на психику лица (путем использования различных психотропных веществ, звуковых высокочастотных генераторов, гипноза и т.п.) с целью принудить его к совершению общественно опасных действий (бездействию).

Данная норма охватывает ситуации, которые рассматриваются либо по правилам исключающей уголовную ответственность непреодолимой силы, либо по правилам крайней необходимости.

Если вследствие физического принуждения лицо не могло руководить своими действиями, т.е. действовать избирательно, и в результате этого причинило вред правоохраняемым интересам, УО исключается, поскольку лицо Д (Б) под влиянием непреодолимой силы, исключающей мотивированное поведение и вину. Так, связанный сторож не может охранять вверенный ему участок.

Если же в результате физического принуждения лицо сохранило возможность руководить своими действиями, вопрос об УО такого лица за причинение вреда правоохраняемым интересам решается по правилам о крайней необходимости (ст. 39). В данном случае лицо Д (Б), выбирая между угрожаемым вредом и тем вредом, который необходим для устранения этой угрозы. То же правило действует и когда вред правоохраняемым интересам причиняется вследствие психического принуждения (угроз). Действия кассира, отдающего грабителям под угрозой применения оружия дневную выручку, либо действия директора банка, отдающего под пытками ключ от хранилища с драгоценностями.

Если состояния крайней необходимости в подобных случаях не усматривается либо имеет место превышение ее пределов, примененное к лицу принуждение может рассматриваться как обстоятельство, смягчающее ответственность (п. "е" ч. 1 ст. 61).

34. Понятие и виды стадий совершения преступления. Неоконченное преступление.

Преступлением признается завершенное, выразившееся в полной реализации преступного намерения ООД, независимо от того, предшествовали или нет наступившим ООП (в преступлениях с материальным составом) или выполнению ООД (в преступлениях с формальным составом) какие-либо этапы общественно опасного поведения.

В реальной действительности часто бывает так, что при совершении умышленного преступления между возникновением преступного намерения и его практическим осуществлением проходит более или менее значительный период времени, в течении которого преступное намерение реализуется поэтапно: формирование умысла – обнаружение умысла (информирование окружающих) – воплощение в Д (Б). Далеко не всегда П в своем развитии проходит все этапы и доводится до конца. Уголовно-правовая оценка содеянного зависит от точного установления этапа, на котором ООД было прервано.

Стадии совершения преступления – это различающиеся по характеру совершаемых Д (Б) и степени реализации преступного намерения определенные этапы в развитии умышленного преступления. Это приготовление к преступлению; покушение на преступление и оконченное преступление.

Действующее УЗ не признает уголовно-наказуемой стадией совершения П формирование и обнаружение умысла (Соборное Уложение 1649 –злой умысел подлежал наказанию (ст.1 гл.II). Возникновение преступного намерения – процесс, протекающий в сознательно-волевой сфере и предшествующий целенаправленным Д (Б) и поэтому не может быть этапом П.

Стадии совершения П имеют место только в П с прямым умыслом, в П совершаемых с КУ или по неосторожности, приготовление и покушение невозможны, т.к. наступившие ООП не являются желаемой целью преступного поведения.

Реализация преступного намерения влечет УО непосредственно по статьям ОсЧ УК, в которых СП сконструированы в виде оконченного П. Стадии приготовления и покушения образуют предварительную преступную деятельность, которая в УЗ называется неоконченным преступлением (ч.2 ст.29 – приготовление и покушение). Неоконченное П предшествует по времени оконченному П и возникает тогда, когда начавшееся преступление прерывается на стадии приготовления или покушения и не доводится до конца по независящим от воли лица обстоятельствам.

35. Приготовление к преступлению. Наказуемость приготовления.

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

Признаки приготовления к преступлению:

1) Приискание средств или орудий совершения П – приобретение (покупка, обмен, получение в долг и т.д.) их для совершения П.

2) Изготовление С или ОСП – создание С или ОСП, как самим лицом готовящим П, так и по его просьбе другими лицами.

3) Приспособление С или ОСП – такое изменение их внешних форм и конструктивных особенностей, которое необходимо для совершения П.

4) Приискание соучастников П – вовлечение другого лица (других лиц) в совершение П, в качестве исполните, организатора либо пособника (подкуп, предложение, шантаж и др.).

5) Сговор на совершение П – достижение соглашения между 2 или более лицами на совершение П.

6) Иное У создание условий совершения П – разнообразные Д (Б), необходимые для осуществления в будущем П (изучение местности, выключение охранной сигнализации и т.д.)

Приготовление чаще всего совершается путем Д, реже Б (кассир, уходя с работы, не запирает сейф).

Приготовление хар-ся прямым умыслом: виновный осознает ООП своих приготовительных Д (Б), образуя состав приготовления к конкретному виду преступления. В связи с этим, приготовление квалифицируется по статьям ОсЧ УК, предусматривающих УО за готовящееся П, с ссылкой на ст.30. В случаях, если приготовительные Д содержат самостоятельный СП (незаконное приобретение огнестрельного оружия), П квалифицируется по статье ОсЧ УК, предусматривающей УО за данное П.

Уголовная ответственность наступает за приготовление только к тяжкому и особо тяжкому преступлениям. Приготовление к П небольшой и средней тяжести не влечет УО. Срок и размер наказания не может превышать половины max срока, предусмотренного УЗ (ч.2 ст.66). За приготовление не может назначаться смертная казнь или пожизненное лишение свободы (ч.4 ст.66).

36. Покушение на преступление. Виды покушения.

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

Объективными признаками покушения являются: а) Д (Б), непосредственно направление на совершение П; б) недоведение П до конца; в) недоведение П до конца по не зависящим от лица обстоятельствам.

Непосредственное направленными на совершение П считаются Д (Б), с помощью которых начинает выполняться объективная сторона П. В большинстве случаев покушение совершается путем Д. Б – отказ матери от кормления новорожденного (совершение покушение на убийство путем Б).

Покушение является началом исполнения П и имеет место в случае недоведения его до конца, незавершение начатого П. Применительно к П с материальным составом ООД считается не доведенным до конца, если не наступили предусмотренные УЗ ООП. На стадии покушения отсутствует вред, который охватывался У виновного. П с формальным составом признается не доведенным до конца, если субъекту не удалось совершить всех Д, образующих объективную сторону П.

Для признания покушения уголовно-наказуемым поведением необходимо установить, что оно было прервано по не зависящим от лица обстоятельствам. С субъективной стороны покушение возможно только с ПУ.

Покушение подразделяется на оконченное и неоконченное. Оконченным признается покушение, при котором виновный убежден, что он сделал все необходимое для окончания П, но преступный результат не наступил, по независящим от него обстоятельствам (выстрелил, но не убил, т.к. дробь застряла в телогрейке). Неоконченным признается покушение, при котором виновный по не зависящим от него обстоятельствам не выполнил всех Д (Б), которые считал необходимыми (вор проник в СБ, но был там задержан). Подразделение на О или Н покушение применимо только к П с материальным составом, т.к. в П с ФС выполнение всех Д означает стадию оконченного П.

Особый вид – негодное покушение, при котором причиной недоведения П до конца оказывается ошибка лица в объекте или средствах совершения П. 2 вида: покушение на негодный объект и покушение с негодными средствами. П на НО – возможность причинения ему вреда исключается из-за особых свойств или состояния объекта (попытка кражи из пустой квартиры, выстрел в труп). П с НС – лицо, не сознавая этого, использует предметы, которые по их свойствам или состоянию не могут привести к желаемому результату (выстрел из неисправного (незаряженного) оружия).

Покушение квалифицируется по ч.3 ст.30 УК и соответствующей статье ОсЧ УК, предусматривающей ответственность за П, на которое покушалось лицо. УО наступает за любое П – небольшой, средней тяжести, тяжким или особо тяжким. Max размер наказания не превышает ¾ наказания предусмотренного в УЗ за преступление, на которое лицо покушалось. Смертная казнь и пожизненное лишение свободы не допускается.

37. Оконченное преступление. Его отличие от покушения на преступление.

Оконченному П присуща полная реализация преступного намерения, выражающаяся в выполнении всех заранее запланированных ООД и в наступлении желаемых ООП. В соответствии с ч.1 ст.29 УК «Преступление признается оконченным, если в совершенном лицом деянии содержатся все признаки состава преступления, предусмотренного настоящим Кодексом».

В ОсЧ УК конкретные СП сформулированы как оконченные П, поэтому момент окончания П зависит от конструкции его состава в УЗ. П с материальным составом (убийство (ст.105-108), кража (ст.158), грабеж (ст.161) и многие др) считается оконченным с момента наступления ООП, являющихся обязательным признаком его объективной стороны. П с ФС является оконченным с момента совершения ООД (ООБ), описанного в УЗ. ООП находятся за пределами объективной стороны ФС П, поэтому на момент его окончания не влияют, хотя учитываются при индивидуальном назначении наказания. П с ФС – контрабанда (ст.188), получение взятки (ст.290), дача взятки (ст.291), клевета (ст.129), оскорбление (ст.130) и др.

УЗ известны П с усеченным составом: разбой (ст.162), бандитизм (ст.209), организация преступного сообщества (ст.210) и др. Эти деяния, направленные на хищение чужого имущества, нападение на граждан и организации, совершение других тяжких и особо тяжких П, представляют повышенную ОО, поэтому момент их окончания связан не с достижением указанных целей, а с более ранним этапом преступной деятельности. Оконченный состав образуется: при разбое – в момент нападения, бандитизм – момента создания банды.

38. Добровольный отказ от совершения преступления, его признаки.

Предварительная преступная деятельность не всегда прекращается по не зависящим от лица обстоятельствам. Нередки случаи, когда лицо, совершив предварительные действия, прерывает их по собственной воле. Поэтому, в соответствии со ст.31 УК, законодатель исключает УО при условии добровольного отказа от доведения П до конца. «Добровольным отказом от преступления признается прекращение лицом приготовления к преступлению либо прекращение действий (бездействия), непосредственно направленных на совершение преступления, если лицо осознавало возможность доведения преступления до конца» (ч.1 ст.31). При этом, как гласит ч.2 ст.31 «Лицо не подлежит уголовной ответственности за преступление, если оно добровольно и окончательно отказалось от доведения этого преступления до конца».

Признаками ДО от СП являются:

1) Прекращение приготовительных Д (Б) или Д (Б), непосредственно направленных на совершение П.

2) Добровольность прекращения приготовлений к П или покушения на П. Если лицо отказывается от задуманного по собственной воле (раскаяние, жалость к потерпевшему, боязнь УО и др.), а не из-за невозможности осуществить задуманное.

3) Осознание возможности доведения П до конца.

4) Окончательность отказа от П, а не перерыв в его совершении до наступления более благоприятных условий.

Достаточным для ДО от П является невыполнение лицом Д, которые он намеривался совершить, т.е. пассивного поведения, при возможности действовать иначе. В случаях, когда в процессе начавшегося П совершены такие действия, которые без вмешательства извне могут привести к ООП, добровольный отказ должен заключаться в активном поведении по их предотвращению. Активная деятельность характерна для ДО соучастников. Если соучастники не смогли предотвратить совершения П исполнителем, отказ признается неудавшимся. Организатор П и подстрекатель (ч.4 ст.31) не подлежит УО, если эти лица своевременным сообщением властям или иными мерами предотвратили доведение П до конца. Неудавшийся ДО организатора П и подстрекателя не исключает их УО, но может быть признан судом смягчающим обстоятельством при вынесении наказания (ч.5 ст.31). Пособник П не подлежит УО , если он предпринял все зависящие от него меры, чтобы предотвратить П. Неудавшийся отказ пособника П исключает его УО (ч.4 ст.31).

Совокупность всех признаков, исключают УО за неоконченное П. Но, если в Д лица имеются признаки другого П, УО за его совершение не исключается. «Лицо, добровольно отказавшееся от доведения преступления до конца, подлежит уголовной ответственности в том случае, если фактически совершенное им деяние содержит иной состав преступления» (ч.3 ст.31).

Близким к ДО является деятельное раскаяние, означающее активные формы положительного послепреступного поведения (частичное или полное устранение ООП совершенного П, возмещение материального ущерба, явка с повинной и др.). Это активное поведение лица, поощряемое законом (смягчение наказания (ст.61), а при первом П небольшой тяжести – освобождение от УО (ст.75)).

39. Понятие соучастия в преступлении, его признаки. Отличие соучастия от прикосновенности к преступлению.

Совершение П несколькими лицами облегчает достижение преступного результата и сокрытие следов П, а, в конечном итоге, усложняет его раскрытие и установление виновных. Совершение П в соучастии составляет около 30% в структуре преступности.

Согласно ст. 32 УК «Соучастием в преступлении признается умышленное совместное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления». С, как особая форма совершения П обладает рядом объективных и субъективных признаков.

Объективные признаки С:

1) Участие в совершении П 2 или более лиц. С в П образуется лишь стечением деятельности нескольких (min – 2) физических лиц, которые обладают признаками субъекта П. Участники П должны достичь возраста, с которого наступает УО и быть вменяемыми. Исключение, по разъяснению Пленума ВС РФ – групповое изнасилование, разбой, грабеж, которые рассматриваются, как групповые, даже если остальные участники не подлежат ответственности вследствие невменяемости или малолетства.

2) Совместность действий соучастников. Данный признак означает, что действия каждого из соучастников направлены на совершение общего для них П, взаимно дополняют и обуславливают друг друга. Объединив усилия для достижения единого для них преступного результата, лица, участвующие в П, могут внести разный вклад в его осуществление. Однако достигнутый совместными усилиями преступный результат будет единым для всех, поэтому каждый из соучастников подлежит УО независимо от выполняемой воли.

Действия каждого из соучастников находятся в причинной связи с наступившим преступным результатом (в П с МС) или функционально связаны с Д исполнителя, который выполнил объективную сторону общего для них П, благодаря помощи всех участников. По времени действия соучастников должны предшествовать или совпадать с Д исполнителя. Таким образом соучастие в П возможно на стадии приготовления или при покушении, но невозможно, когда П уже совершено.

Совместность Д отсутствует в случаях, когда несколько лиц независимо друг от друга причиняют вред одному и тому же объекту, если каждый самостоятельно выполняет соответствующий СП (хищение из открытого склада, разными лицами, не зависимо друг от друга).

Субъективные признаки С:

1) Соучастие возможно только в умышленных П. Невозможно соучастие в неосторожных П, поскольку тут лицо не просто не желает и не допускает наступления ООП, оно их попросту не предвидит как реально возможные.

2) Все участвующие в совершении П должны действовать умышленно. Объединение физических условий для достижения единого результата, требует от соучастников также объединения и волевых устремлений. Присоединение лица к преступному Д других может быть совершено как с ПУ, так и с КУ. Цель и мотив могут быть различны (один грабитель в корыстных целях, другой из солидарности с ним). Соучастие в П невозможно при наличии так называемой односторонней субъективной связи, т.к. в этом случае отсутствует слияние интеллекта и воли нескольких субъектов. Таким образом, соучастие это согласованные действия нескольких лиц.

Виды соучастников П: исполнитель, организатор, подстрекатель, пособник.

40. Формы соучастия согласно УК РФ, их характеристика.

Понятие ФС в УЗ отсутствует, в науке УП оно характеризует различные способы совместного участия нескольких лиц в совершении П. О фактических ФС идет речь в ст.35 УК. Основными критериями классификации являются: 1) наличие соглашения между участниками П (особенность субъективной связи между соучастниками); 2) способ совместного совершения П (особенность объективного взаимодействия соучастников).

По первому критерию можно выделить 2 вида соучастия:

1) Соучастие без предварительного сговора.

2) Соучастие с предварительным сговором.

По второму критерию можно выделить 2 формы соучастия:

1) Соисполнительство. Означает, что несколько лиц совместно совершают Д, входящие в объективную сторону П.

2) Соучастие в собственном смысле этого слова. Означает наличие разделения (несовпадения) ролей между соучастниками: наряду с исполнителем имеется организатор, подстрекатель или пособник (по крайней мере кто-то из них).

Под формой соучастия следует понимать тип совместной деятельности нескольких лиц в процессе совершения П, которое определяется способом взаимодействия соучастников и наличия сговора между ними. Соучастия можно условно разделить на «простое» и «сложное».

К простому соучастию относится соисполнительство, когда группа лиц совместно совершает П как по предварительному сговору, так и без такового. Разновидностью простого участия является групповое преступление, если в нем участвовало несколько лиц без предварительного сговора (ч.1 ст.35). Каждый из участников частично или полностью совершает Д, составляющие объективную сторону данного П, отсутствует разделение ролей. Это наименее опасная форма соучастия в П, ее участники только помогают друг другу в совершении П.

Второй разновидностью простого соучастия является совершение П группой лиц по предварительному сговору (ч.2 ст.35). Судебная практика исходит из того. Что в ее составе несколько исполнителей, несмотря на то, что в УЗ на это не указано. Сговор признается предварительным, если участники П договорились о совместном его совершении на стадии приготовления к П.

К сложному соучастию относят:

1) Соучастие с разделением ролей (организатор, исполнитель, подстрекатель или пособник);

2) Организованная группа (ч.3 ст.35). Представляет собой разновидность сложного соучастия, отличительным признаком которого, является наличие устойчивости. Устойчивость – объединение участников организованной группы целью совместного многократного совершения П (как тождественных, так и разнородных) в течении продолжительного времени. По общему правилу даже в группе из 2 лиц должен быть руководитель (организатор). Характерно тщательное планирование П, распределение ролей, хорошее техническое оснащение. Участники группы могут быть исполнителями совершаемых П, но могут быть только организаторами и пособниками, что отличается от юридической оценки – с точки зрения УЗ – все участники исполнители.

3) Преступная организация. Наиболее сложная и опасная форма соучастия. Это сплоченная организованная группа, созданная для совершения тяжких или особо тяжких П, либо представляющая собой объединение преступных групп, созданное в тех же целях. Отличительными признаками преступного сообщества выступают: 1) значительно более высокая, нежели в организованной группе, степень устойчивости и сплоченности ее членов; 2) гораздо более сложная внутренняя структура; 3) направленность на совершение тяжких и особо тяжких П; 4) во главе сообщества находится авторитетное в преступной среде лицо.

Объединение организованных групп, созданное в целях совершения Т и ОТП – преступное сообщество, состоящее из относительно автономных устойчивых групп, которые специально созданы в качестве структурных подразделений или возникли в разное время, но затем были объединены.

Создание преступной организация считается законченным П (ч.1 ст.210).

41. Исполнитель преступления. Посредственное преступление.

Исполнитель П, согласно ч.2 ст.33 – это лицо, которое: а) непосредственно совершило П; б) непосредственно участвовало в его совершении совместно с другими лицами (соисполнителями); в) совершило преступление посредством использования других лиц, которые не подлежат УО в силу возраста, невменяемости или других установленных УЗ обстоятельств.

Исполнитель лично выполняет все действия, предусмотренные в статье ОсЧ УК, или совершает часть Д, охватываемых объективной стороной СП. Именно исполнитель совершает оконченное П или покушение на П (ст.30). Если исполнителей несколько – соисполнители. Каждый из них может полностью осуществить посягательство, однако соисполнитель может выполнить и часть Д предусмотренных объективной стороной П. Так если лицо лично не совершило насильственного полового сношения, но путем применения насилия к потерпевшей содействовало другим в изнасиловании, оно признается соисполнителем группового изнасилования.

Исполнителем также является лицо, использовавшее для непосредственного совершения преступления других лиц, которые не подлежат УО в силу отдельных норм УЗ (малолетство или невменяемость). Это так называемое «посредственное исполнение». Ситуацию «посредственного исполнения» образует также использование в своих целях совершения преступления лиц, действующих неосторожно или вовсе невиновных (использование обманутого знакомого для незаконной перевозки наркотиков).

42. Организатор преступления.

Организатор – наиболее опасный из соучастников П, несмотря на то, что он чаще всего не принимает непосредственного участия в его совершении. Основная функция организатора – упорядочить совершение П, подготовить условия для успешного его завершения, а также для последующего сокрытия следов и обеспечения безнаказоности непосредственных исполнителей. В этих целях нередко происходит подкуп представителей власти или вовлечение в преступную Д работников правоохранительных органов.

Чаще всего организатор является вдохновителем совершения наиболее тяжких преступлений, требующих особой подготовки, специальных способов, орудий и средств совершения посягательства. Однако и в менее опасных преступлениях один из исполнителей может взять на себя руководство другими соучастниками.

Согласно ч.3. ст.33 УК организатором признается лицо:

1) Организовавшее совершение П. Состоит в разработке плана, подборе и склонении к совместному совершению П других лиц, распределение ролей между ними, обучение исполнителя каким-либо специальным навыкам или приемам, обеспечении его необходимыми С и О совершения П, обеспечении сокрытия следов П и предметов добытых преступным путем.

2) Руководившее его совершением. Состоит в упорядочении деятельности соучастников во время его непосредственного совершения. Как правило, осуществляется на месте совершения П и состоит в руководстве действиями исполнителей (соисполнителей) и пособников. Руководить можно и не на месте П, а по телефону и радиосвязи.

3) Создавшее преступную группу или преступное сообщество. Охватывает не только действия по подбору участников этих преступных объединений и приданию устойчивого характера их деятельности, но и разработку структуры, определение направленности преступной деятельности, а в необходимых случаях – обеспечение оружием, боеприпасами, транспортными средствами, фальшивыми документами, средствами связи.

4) Руководившее этими преступными объединениями. Означает деятельность лица, которое, возможно, н было причастно к их созданию, однако благодаря своему авторитету фактически возглавило преступное объединение и направляло его противоправную деятельность. Руководителем преступного объединения является как лицо которое единолично или совместно с другими управляет им как единым целым, так и руководители структурных подразделений сообщества. Руководство может осуществляться лично или через других лиц, в месте дислокации и из другого места.

43. Подстрекатель к преступлению.

Подстрекателем признается лицо, которое склонило другое лицо к совершению преступления путем уговора, подкупа, угрозы или другим способом (ч.4 ст.33). Подстрекатель самым непосредственным образом взаимодействует с исполнителем, воздействуя на его волю и вызывая у него решимость (намерение) совершить конкретное преступное Д. Наиболее типичные способы подстрекательства указаны в законе – уговор, подкуп, угроза. Другими способами являются: просьба, приказание, насилие, лесть, возбуждение ненависти, мести, ревности и др. Подстрекательство возможно путем мимики, жестов.

Внушение мысли о совершении П выражается в конкретной форме, подстрекаемый четко представляет какого именно П от него хотят. Этот не означает, что подстрекатель должен предельно точно в соответствии с диспозицией статей ОсЧ УК дать характеристику Д.

Призывы и пожелания, не направленные на склонение лица к конкретному противоправному Д, не являются подстрекательством. Также как мысли о желательности совершения того или иного П, однако не обращенные к лицу, как к возможному исполнителю.

Если подстрекательство выражалось в психическом или физическом принуждении (под угрозой смерти, вынужден был участвовать в краже), подстрекаемый освобождается от УО (ст.40). Подстрекательство заключается не только в склонении к преступлению исполнителя, но и других участников (пособников, подстрекателей).

Как частный случай подстрекательства рассматривается провокация П, т.е. побуждение представителем власти осуществляющим правоохранительную Д, другого лица к противоправному Д, с целью изобличения в совершении П. Это превышение должностных полномочий (ст.286). Провокация взятки или коммерческого подкупа любым другим лицом влечет УО по ст. 304 УК.

Подстрекатель отличается от организатора тем, что он только вовлекает исполнителя в совершение П, но не возглавляет других участников и не руководит их Д. У подстрекателя и исполнителя как правило разные цели (но единые намерения) и мотивы (П из ревности склоняет лицо совершить убийство за вознаграждение)).

Подстрекатель всегда осознает существенные обстоятельства, образующие СП и наличие связи между своими Д и совершением П исполнителем. Волевое содержание умысла подстрекателя – склонить другое лицо к П, а ООП – желаемы или сознательно допускаемы.

44. Пособник преступлению.

Пособником УЗ (ч.5 ст.33) признает лицо, которое:

1) Содействовало совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации, С и ОСП, либо устранением препятствий.

2) Заранее обещало скрыть преступника, С и ОСП, следы П либо предметы добытые преступным путем.

3) Заранее обещало приобрести или сбыть такие предметы.

Пособник не принимает непосредственного участи в П, а только создает условия для его совершения исполнителем либо обеспечивает успешное окончание П и его сокрытие. Своими Д пособник укрепляет решимость исполнителя. В этом отличие пособника от подстрекателя, который создает у исполнителя решимость совершить П. Не исключено, что пособник может быть одновременно и подстрекателем. Действия пособника могут осуществляться в период предшествующий П, в момент осуществления П или после окончания, если были даны такие обещания исполнителю.

В преступления со специальным субъектом, соисполнителем может быть лицо обладающее таким специальным признаком, в противном случае оно выступает в качестве пособника (насилие с превышением полномочий частного охранника и простого лица).

Пособничество разделяют на 2 вида: физическое и интеллектуальное.

Физическое пособничество возможно путем действия или бездействия и заключается: 1) в содействии совершению П предоставлением исполнителю необходимых С и ОСП; 2) в устранении препятствий для совершения П (отвлечение охраны). Физическое пособничество значительно облегчает совершение и сокрытие П, поэтому не признается пособником лицо, которое оказало незначительную помощь другому лицу, не могущую серьезно повлиять на совершение П. Бездействие как форму физического пособничества образует невыполнение лицом, на котором лежит специальная обязанность, своего служебного долга (конвоир по договоренности не мешает бежать из под стражи).

Интеллектуальное пособничество состоит в даче советов, указаний и предоставлении информации, существенно облегчающих совершение П. К этому виду относится заранее данное обещание скрыть преступника, С и ОСП, предметы добытые преступным путем., а также данное обещание приобрести или сбыть такие предметы. В судебной практике по делам о хищении чужого имущества пособничеством в хищении признается систематическое приобретение у одного и того же лица похищенного имущества (но спорно, т.к. без обещания СП по ст.175).

С субъективной стороны пособничество предполагает осознание лицом характера своих Д и понимание того какому П им оказывается содействие, а также желание такого содействия. Отношение к ООП выражается в их желании или сознательном допущении (в П или КУ).

Заранее не обещанное укрывательство особо тяжких преступлений образует самостоятельное П и влечет УО по ст.316. При этом из числа субъектов этого П исключаются супруг (супруга) и близкие родственники лица, совершившего П.

45. Ответственность соучастников.

Основание УО за соучастие в П, согласно ст.8 является совершение Д, содержащего все признаки СП, предусмотренного конкретной статьей ОсЧ УК, с учетом положений ст.33 (виды соучастников П).

Поскольку соучастники совершают единое П, то и УО они подлежат на едином основании и в одинаковых пределах. В тоже время УЗ устанавливает (ч.1 ст.34), что УО соучастников определяется характером и степенью фактического участия каждого из них в совершении П. При назначении наказания также учитывается влияние Д участника на характер и размер причиненного или возможного ущерба. Суд должен учесть не только роль лица в совместно совершенных П, но и конкретные его Д и форму соучастия. Российское УП исключает коллективную ответственность соучастников за Д, которые не охватывались их умыслом, хотя в целом УО соучастников связана с УО исполнителя, от того какое П совершил исполнитель осуществляя коллективную волю.

Субъективные признаки (корысть, низменные побуждения, специальные цели) состава конкретного П вменяются другим участникам только при условии, что они разделялись или хотя бы осознавались ими.

Действия исполнителя (соисполнителя) квалифицируются по статье ОсЧ УК, охватывающей состав совместно совершенного П. Ссылки на ст.33 не требуется.

Организатор, подстрекатель и пособник (непосредственно не совершавшие Д) несут УО по статье ОсЧ УК, с ссылкой на ст.33. Если подстрекатель или организатор являются и исполнителями – без ссылки на ст.33.

Соисполнительство в П со специальными субъектами (должностными лицами), если соучастники не являются специальными субъектами, то они несут УО в качестве организатора, подстрекателя или пособника, а не как соисполнитель.

При сложном соучастии в форме организованной группы или преступного сообщества УО участников строится в соответствии с ч.5 ст.35: «Лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество (преступную организацию) либо руководившее ими, подлежит УО за их организацию и руководство ими в случаях, предусмотренных соответствующими статьями ОсЧ настоящего Кодекса, а также за все совершенные организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией) П, если они охватывались его умыслом. Другие участники организованной группы или преступного сообщества (преступной организации) несут УО за участие в них в случаях, предусмотренных соответствующими статьями ОсЧ настоящего Кодекса, а также за П, в подготовке или совершении которых они участвовали».

Неудавшееся соучастие имеет место тогда, когда организатору или подстрекателю по не зависящим от него причинам не удалось склонить другое лицо к П. УО наступает за приготовление к П.

Совместное совершение П накладывает особенности на добровольный отказ соучастников, положение о которых закреплены в ст.31: «Организатор П и подстрекатель к П не подлежат УО, если эти лица своевременным сообщением органам власти или иными предпринятыми мерами предотвратили доведение П исполнителем до конца. Пособник П не подлежит УО, если он предпринял все зависящие от него меры, чтобы предотвратить совершение П. Если действия организатора или подстрекателя, предусмотренные ч.4 настоящей статьи, не привели к предотвращению совершения П исполнителем, то предпринятые ими меры могут быть признаны судом смягчающими обстоятельствами при назначении наказания».

Особенности эксцесса исполнителя (совершение исполнителем П, не охватываемого умыслом других участников): а) вместо одного задуманного П исполнитель совершает абсолютно другое; б) вместо задуманного П он совершает это же преступление, но при квалифицирующих обстоятельствах ( вместо убийства по ч.1 ст.105, по ч.2); в) наряду с задуманным П совершает иное, не охватываемое умыслом других (кража и убийство охранника).

За эксцесс исполнителя соучастники П не отвечают. В 2 первых случаях соучастники несут УО либо за неоконченное П, либо за оконченное П которое охватывалось их умыслом. В последнем случае исполнитель по совокупности за оба П, соучастники – только за оконченное П, которое охватывалось их умыслом.

46. Понятие множественности преступлений, ее формы.

На практике нередки случаи, когда одним лицом совершается не 1, а несколько П, что вызывает существенные УП особенности квалификации этих П и назначения наказаний, связанные с множественностью П. Множественность П нужно отличать от единичных сложных П.

Единичное П может по конструкции своего состава просты и сложным. ПЕП предполагает совершение одного преступного Д, с одной формой вины, образующее один СП и квалифицируемого по одной статье УК (убийство в состоянии аффекта (ст.107), причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности (ст.118)).

СЕП образует один СП и квалифицируется по одной статье УК, но его объективная сторона характеризуется сложным содержанием относительно количества совершаемых Д, дополнительных ООП, и т.д. В СЕП различают:

а) продолжаемое П – П которое складывается из ряда тождественных Д, направленных к одной цели и объединенных одним умыслом (систематическая кража деталей с работы, для сборки телевизора дома);

б) длящееся П – Д (Б), сопряженное с последующим длительным невыполнением обязанностей, возложенных на виновного законом под угрозой У преследования (незаконное хранение оружия (ст.222), уклонение от исполнения воинской обязанности (ст.328), дезертирство (ст.338));

в) составное П – П, которое слагается из 2 или нескольких Д, каждое из которых в отдельности предусмотрено в УК как самостоятельное П (разбой: открытое похищение имущества + насилие);

г) П с альтернативными Д (Б) – специфика данного П состоит в том, что совершения любого из указанных в диспозиции статьи ОсЧ УК Д образуют законченный состав П (незаконное приобретение, хранение, использование или передача радиоактивных материалов - неважно совершил виновный одно, два или все Д);

д) П с дополнительными тяжкими последствиями (ч.4 ст.111 – УО за У причинение тяжкого вреда здоровью, которое повлекло смерть потерпевшего – У причинение вреда + смерть по неосторожности).

От перечисленных сложных единичных П множественные отличаются тем, что каждое совершенное лицом преступное Д образует самостоятельный СП и квалифицируется по самостоятельной статье (части статьи) УК. Множественность преступлений проявляется в первую очередь в совершении одним и тем же лицом 2 или более П, которые влекут за собой УП последствия.

В теории УП выделяют 2 вида: повторность П и идеальную совокупность П. Новый УК предусматривает 3 формы множественности: неоднократность, совокупность, рецидив.

47. Совокупность преступлений, ее виды.

Совокупность П предполагает совершение 2 или более П, предусмотренных различными статьями ОсЧ УК, ни за одно из которых лицо не было осуждено (ч.1 ст.17). В теории и практике УП совокупность П подразделяют на реальную и идеальную.

При реальной совокупности каждое из П входящих в совокупность, совершается самостоятельным Д или Б (лицо совершает насильственный грабеж чужого имущества (п. «г» ч.2 ст.161), а затем вандализм (ст.214)). Между этими двумя Д всегда существует какой-то (пусть и самый краткий) промежуток времени. В РС одно П всегда будет первым, а за ним следует второе, третье и т.д. П, по которым сохраняются УП последствия. РС не будет если по одному из двух П истек срок давности привлечения к УО. УО наступает за каждое П по соответствующей статье (части статьи) УК.

Реальную совокупность П (совершение одним лицом 2 или более самостоятельных П) нужно отличать от конкуренции УП норм (одно Д подпадает под действие 2 или более УП норм). Пример КУПН: получение взятки должностным лицом (ст.290 – получение взятки и ст.285 - злоупотребление должностными полномочиями).

Идеальная совокупность (ч.2 ст.17) «Совокупностью преступлений признается и одно действие (бездействие), содержащее признаки преступлений, предусмотренных двумя или более статьями настоящего Кодекса». Идеальное в чисто юридически-техническом смысле – одно Д составляет объективную сторону 2 П (виновный в изнасиловании, одновременно заражает потерпевшую венерической болезнью – ст.131 (изнасилование) и ст.121 (заражение ВБ)).

По своему УП значению ИС однородна с РС, обе они разновидности одной формы множественности П.

48. Неоднократность совершения преступления.

В соответствии с ч.1 ст.16 неоднократностью П признается совершение 2 или более П, предусмотренных одной и той же статьей или частью статьи ОсЧ УК. Может признаваться неоднократным совершение 2 или более П, предусмотренных различными статьями ОсЧ УК, если это предусмотрено УЗ.

Чаще на практике встречается первая разновидность – совершение нескольких тождественных П (п. «в» ч.3 ст.111 – неоднократное У причинение тяжкого вреда здоровью).

Вторая разновидность специально предусматривается в ОсЧ УК: В соответствии с примечание 3 к ст.158 неоднократным в статьях главы 21 УК (преступления против собственности) признается совершение П, которому предшествовало одно или несколько П перечисленных в статьях указанной главы УК, т.е. кража (п. «б» ч.2 ст.158) будет считаться неоднократной, если ей предшествовало П любое другое хищение (мошенничество, присвоение, грабеж (ст. 158-162, 164)), вымогательство (ст.163), бандитизм (ст.209) или другие.

В соответствии с ч.2 ст.16 преступление не признается совершенным неоднократно, если за ранее совершенное Д лицо было в установленном порядке освобождено от УО, либо судимость за ранее совершенное П была погашена или снята (лицо совершило две кражи, ни за одну не привлекалось к УО, по первой истекли сроки давности (ст.78), за первое не привлекается, отсутствует неоднократность).

Неоднократность совершения П признается обстоятельством отягчающим наказание и влечет более строгое наказание.

49. Рецидив преступлений.

Рецидив как форма множественности П – это совершение умышленного П лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное П (ч.1 ст.18). По степени опасности различают три вида рецидива: простой, опасный, особо опасный.

Простым рецидивом признается совершение любого УП лицом, имеющим судимость за любое ранее совершенной УП.

Опасным рецидивом признается (ч.2 ст.18): а) совершение УП, за которое лицо осуждается к лишению свободы, если она ранее дважды было осуждено к лишению свободы за УП; б) при совершении умышленного тяжкого П, если ранее лицо осуждалось за УТП.

Особо опасным рецидивом признается (ч.3 ст.18): а) совершение лицом УП, за которое оно осуждено к ЛС, если ранее лицо три или более раз осуждалось к ЛС за УТП или УП средней тяжести; б) совершение лицом УТП, если ранее оно дважды осуждалось за УТП или было осуждено за особо тяжкое П; в) совершение лицом ОТП, если ранее оно осуждалось за УТ или ОТП.

В зависимости от характера рецидив подразделяется на общий и специальный:

Рецидив является общим, если лицо, имеющее судимость за какое-либо УП, вновь совершает УП, не тождественное и не однородное с первым.

Специальный рецидив предполагает повторное (осле осуждение за первое) совершение не любого умышленного П, а определенного, и в сою очередь подразделяется на СР тождественных и однородных П. СРТП – повторное совершение незаконного аборта, лицом ранее осужденным за это П (ч.2 ст.123). СРОП – кража чужого имущества (п. «в» ч.3 ст.158).

Любой вид рецидива совершения П признается обстоятельством отягчающим наказание и влечет более строгое наказание. С силу прямого указания УЗ при определении рецидива не учитывается судимость за П, совершенные до 18 лет, а также снятая и погашенная в установленном порядке (ст.86).

50. Понятие уголовного наказания. Цели наказания.

Наказание в УП явление социально-правовое. Социальная функция Н заключается в том, что в случае ее применения к лицу, совершившему П, может быть восстановлен нарушенный общественный порядок, заглажен нанесенный ущерб, удовлетворена общественная потребность в наказании виновного, устранено возникшее у граждан чувство страха и неуверенности в связи с совершением П, укреплена вера в способность правоохранительных органов защищать интересы человека, общества и государства.

Согласно ч.1 ст.43 УК «Н есть мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда. Н применяется к лицу, признанному виновным в совершении П, и заключается в предусмотренных настоящим Кодексом лишении или ограничении прав и свобод этого лица». Основные признаки Н, как УП явления:

1) Н – мера государственного принуждения, установленная УЗ. Ст.44 УК дает исчерпывающий перечень наказаний, назначаемых судом.

2) Н назначается лишь за Д, предусмотренное УЗ как П. Н – юридическое последствие П. Другие правонарушения не влекут УН.

3) Н носит публичный характер. Назначается от имени государства и применяется в интересах всего общества, т.е. в публичных интересах.

4) Процессуальной формой применения Н может быть только обвинительный приговор суда. Обвинительный приговор, вынесенный от имени государства и определяющий Н, является официальной отрицательной государственной реакцией на П.

5) Н носит строго личный характер. Применяется только к виновному лица, и не может быть назначено его родственникам, близким или другим лицам.

6) Н влечет за собой судимость, которая сохраняется на определенный срок и после его отбытия. Исключение для лиц условно осужденных, по окончанию испытательного срока, судимости нет.

7) Н по своему содержанию является карой и заключается в лишении или ограничении прав и свобод осужденного. Страдания и лишения могут носить различный характер – физический, нравственный, имущественный, политический и т.д.

В соответствие с ч.2 ст.43 предусмотрено 3 цели наказания:

1) Восстановление социальной справедливости. Должно быть справедливым, т.е. соответствовать степени ОО П, обстоятельствам его совершения и личности виновного.

2) Исправление осужденного. Цель исправления заключается в том, чтобы с помощью карательных элементов Н попытаться изменить отрицательные качества личности осужденного

3) Предупреждение нового П. Подразделяется на частное (частная превенция) и общее (общая превенция). ЧП – заключается в предупреждении совершения П самим осужденным, исключить рецидив П. ОП – заключается в предупреждении П иными лицами.

51. Система уголовных наказаний. Основные и дополнительные виды наказаний.

СУН – это установленный УЗ и обязательный для суда исчерпывающий перечень Н, расположенных в определенном порядке по степени их тяжести. СН характеризуется следующими признаками:

1) СУН состоит только из Н, предусмотренных УЗ. (Нет Н без указания о том в законе).

2) Перечень Н образующих СУН обязателен для суда.

3) Н входящие в СУН расположены в определенном порядке и образуют «лестницу наказаний».

4) Перечень Н входящих в систему исчерпывающий. Ст.44 УК: 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; ж) конфискация имущества; з) ограничение свободы; и) арест; к) содержание в дисциплинарной воинской части; л) лишение свободы на определенный срок; м) пожизненное лишение свободы; н) смертная казнь.

Все наказания, предусмотренные УЗ классифицируются по определенным признакам:

1) По порядку (способу) их назначения: основные; дополнительные; Н которые могут назначаться как основные и как дополнительные.

Основные Н – это Н, которые назначаются только самостоятельно и не могут быть присоединены к другим Н. Это обязательные работы, исправительные работы, ограничение по военной службе, ограничение свободы, арест, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение свободы на определенный срок, пожизненное лишение свободы, смертная казнь (ч.1 ст.45).

Дополнительные Н – это Н, которые назначаются лишь в дополнение к основным и самостоятельно назначаться не могут. ДН присоединяются к ОН для его усиления, позволяя max индивидуализировать Н исходя из характера и степени ОО П. Это лишение специального воинского или почетного звания, классного чина или государственных наград, а также конфискация имущества (ч.3 ст.45).

Основные или дополнительные Н – это штраф и лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые могут применяться в качестве ОН или ДН (ч.2 ст.45).

2) По субъекту, к которому они применяются, подразделяются на общие (Н которые могут быть применены к любому лицу – лишение свободы) и специальные (Н применяемые к строго ограниченному кругу осужденных – содержание в дисциплинарной части только для военнослужащих).

3) По возможности определения срока делятся на срочные (Н в которых указан max и min срок, на который они могут быть определены по приговору суда – лишение права занимать должности или осуществлять деятельность, обязательные и исправительные работы, арест, лишение свободы и т.д.) и одномоментные (не связанные с определением срока – штраф, лишения звания, чина, наград, смертная казнь).

4) По характеру воздействия, оказываемому на осужденного при их применении, Н подразделяются на: а) не связанные с лишением или ограничением свободы (штраф, лишение права занимать должности и т.д.); б) состоящие в лишении или ограничении свободы (арест, лишение свободы и т.д.); в) смертная казнь.

Значение СУН: в СУН конкретизируется принцип законности; СУН образует юридическую базу для осуществления судами правосудия; перечень Н ориентирует суды на индивидуализацию Н для конкретной личности совершившей конкретное П; СУН является базой для построение санкций норм ОсЧ УК.

52. Смертная казнь.

В УП России СК относится к числу Н известных как дореволюционному так и советскому законодательству. Впервые СК была закреплена в 1398 г. в Двинской УГ (за кражу совершенную в третий раз). Затем (в Псковской СГ 1467 г., Судебниках 1497 и 1550 г., Уложении 1649 г., и др.) круг П за которые применялась СК значительно расширился. В советском УП СК допускалась на определенных исторических этапах как возможное орудие подавления сопротивления свергнутых классов. СК в советский период трижды отменялась (26.10.1917, 17.03.1920, 26.05.1947). Практика отмены и восстановления СК обосновывалась не только борьбой с уголовными П, но и политическими мотивами (целями). Сложилась практика внесудебной расправы, когда СК применялась трибуналами, ВЧК и т.д. С ликвидацией классовых врагов и переходом к мирному строительству практика внесудебного применения СК была направлена к представителям интеллигенции, военнослужащим, рабочим и крестьянам. Наиболее ужасные злоупотребления СК присущи периоду культа личности Сталина. На протяжении 70 лет существования советского государства многократно декларировался «временный» характер СК, но применения ее продолжалось.

С принятием в 1991 г. ОУЗ СССР и республик было сокращено количество случаев применения СК, сузилась сфера ее применения (1962 – 2159 приговоров, в 1989 – 100, в 1992 – 159).

Ч.2 ст.20 Конституции РФ «СК впредь до ее отмены может устанавливаться ФЗ в качестве исключительной меры Н за особо тяжкие П против жизни при предоставлении обвиняемому права на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей». Ч.1 ст.59 УК: «СК как исключительная мера Н может быть установлена только за особо тяжкие П, посягающие на жизнь».

В ОсЧ УК СК предусмотрена за: убийство при ОО (ст.105 ч.2), посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля (ст.277), посягательство на жизнь лица осуществляющего правосудие или предварительное расследование (ст.295), посягательство на жизнь работника правоохранительных органов (ст.317), геноцид (ст.357).

СК не назначается женщинам, а также лицам, совершившим П в возрасте до 18 лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора 60 летнего возраста. СК в порядке помилования может быть заменена ПЛС или ЛС на срок двадцать пять лет.

53. Лишение свободы на определенный срок. Пожизненное лишение свободы.

ЛС на ОС является ОН и применяется в случаях, когда исходя из характера и степени ОО совершенного П и личности виновного для достижения целей исправления необходима его изоляция от общества. В соответствии со статьей 56 ЛС заключается в изоляции осужденного от общества в колониях-поселениях, исправительных колониях общего, строго или особо строгого режима либо в тюрьме. Лица несовершеннолетние помещаются в воспитательные колонии общего или усиленного режима.

ЛС присущи следующие признаки: принудительная изоляция осужденного от общества в специальном учреждении на определенный срок; возложение на осужденного иных правоограничений, изменяющих его правовой статус; применение к осужденному исправительно-трудового воздействия с целью его исправления.

ЛС в исправительной или воспитательном учреждении сопряжено с физической и духовной изоляцией от общества. Осужденный лишается свободы передвижения, ограничивается в распоряжении своим временем, в общении с родственниками и друзьями. Это наиболее строгий вид наказания и применяется судом за совершение П представляющих значительную ОО, когда исправление другим путем невозможно. Н в виде ЛС осуществляется содержанием осужденного в условиях определенного режима, привлечения его к труду и проведения с ним воспитательной работы.

Согласно ст.56 ЛС устанавливается на срок от 6 месяцев до 20 лет. В случае замены ИР или ограничения свободы может быть менее 6 месяцев. В случае сложения по совокупности П – не более 25 лет, а по совокупности П – не более 30 лет.

Распределение осужденных по ИУ регулируются статьей 58 УК РФ и отдельными статьями УИК РФ:

- в колониях-поселениях отбывают наказание осужденные к ЛС за П, совершенные по Н, а также осужденные, переведенные из исправительных колоний общего и строгого режимов в соответствии с частью 2 статьи 78 УИК РФ (положительно характеризующиеся);

- в исправительных колониях общего режима отбывают наказание лица, впервые приговариваемые к ЛС за совершение УП небольшой и средней тяжести и тяжких П, а также лица, осужденные за совершение П по Н на срок более 5 лет ЛС;

- в исправительных колониях строгого режима отбывают наказание мужчины, впервые осужденные к ЛС за совершение особо тяжких П; при рецидиве П и опасном рецидиве П, если осужденный ранее отбывал ЛС, а также осужденные женщины при особо опасном рецидиве П;

- в исправительных колониях особого режима отбывают наказание осужденные мужчины при особо опасном рецидиве П, осужденные к пожизненному ЛС, а также осужденные, которым смертная казнь в порядке помилования заменена ЛС на ОС или ПЛС. Женщинам особый режим ЛС не назначается.

В тюрьмах отбывают наказание осужденные к ЛС на срок свыше пяти лет за совершение особо тяжких П, при особо опасном рецидиве П, а также осужденные, являющиеся злостными нарушителями установленного порядка отбывания наказания, переведенные из исправительных колоний.

В лечебных исправительных учреждениях отбывают наказание осужденные, перечисленные в частях 1 и 3 статьи 18 УИК РФ, то есть осужденные, к которым предусмотрено применение мер медицинского характера.

В воспитательных колониях отбывают наказание несовершеннолетние осужденные к ЛС, а также осужденные, оставленные в ВК до достижения ими возраста 21 года.

Следственные изоляторы выполняют функции исправительных учреждений в отношении осужденных, оставленных для выполнения работ по хозяйственному обслуживанию подследственных.

В соответствии с частью 6 статьи 88 УК РФ несовершеннолетние отбывают наказание в воспитательных колониях: общего режима – впервые приговариваемые к лишению свободы несовершеннолетние мужского пола и все несовершеннолетние женского пола; усиленного режима – несовершеннолетние мужского пола, ранее отбывавшие наказание в виде лишения свободы.

Предусмотренное статьей 57 УК РФ пожизненное лишение свободы точнее было бы назвать бессрочным, так как его отбывание возможно условно-досрочное освобождение в соответствии с ч.5 ст.79 «Лицо, отбывающее пожизненное лишение свободы, может быть освобождено условно-досрочно, если судом будет признано, что оно не нуждается в дальнейшем отбывании этого наказания и фактически отбыло не менее двадцати пяти лет лишения свободы».

Данное наказание предназначено в качестве альтернативы смертной казни за совершение особо тяжких П, посягающих на жизнь, и может назначаться в случаях, когда суд сочтет возможным не применять СК. ПЛС не назначается женщинам, а также лицам, совершившим П в возрасте до 18 лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора 60 летнего возраста. По смыслу данной статьи ПЛС избирается судом, если ЛС на ОС признается наказанием недостаточным, а СК - чрезмерной.

ПЛС представляет собой крайне тяжкое Н. Его существование в системе наказаний оправдано лишь потому, что его применение призвано сократить применение СК. УИК РФ предусматривает в статье 126, что осужденные к этому виду наказания должны содержаться отдельно от других осужденных в исправительных колониях особого режима, для осужденных отбывающих ПЛС.

54. Исправительные работы. Обязательные работы.

Обязательные работы. ОР заключаются в выполнении осужденным в свободное от основной работы или учебы время бесплатных общественно-полезных работ, вид которых определяется органами местного самоуправления (ч.1 ст.49). К общественным работам относятся: уборка улиц и общественных мест, уход за больными и престарелыми людьми, другие подобные работы, не требующие особых познаний и квалификации.

ОР – О вид Н, который исполняется УИИ (уголовно-исполнительной инспекцией) по месту жительства осужденного. ОР назначаются на срок от 60 до 240 часов и отбываются не свыше 4 часов в день. В выходные (или дни, когда осужденный не занят на основной работе, учебе) до 4 часов, в рабочие дни до 2 (с согласия осужденного до 4) часов, после окончания работы. В неделю не менее 12 часов. По уважительной причине с разрешения УИИ - менее 12 часов в неделю.

ОР не назначаются инвалидам 1 и 2 группы, беременным женщинам, женщинам имеющим детей до 8 лет, женщинам после 55, мужчинам после 60, военнослужащим по призыву.

Ст.30 УИК: «злостно уклоняющимся от отбывания ОР признается осужденный, более 2 раз в течении месяца не вышедший на ОР без уважительной причины или более 2 раз в течении месяца нарушивший трудовую дисциплину либо скрывшийся в целях уклонения от исполнения Н». В случае ЗУ осужденного от отбывания ОР они заменяются ограничением свободы или арестом. Время ОР засчитывается из расчета 8 часов ОР за один день ограничения свободы или ареста.

Исправительные работы. ИР – это вид ОН. ИР заключаются в привлечении осужденного к труду по месту его работы на срок, указанный в приговоре, с удержанием в доход государства соответствующего процента его заработка. ИР применяются за П не являющиеся тяжкими или особо тяжкими, к лицам не представляющих большой ОО и, поэтому, не нуждающихся в изоляции от общества. Их исправление может быть обеспечено в трудовом коллективе, по месту жительства.

В соответствии с ч.1 ст.50 ИР назначаются на срок от 2 месяцев до 2 лет. Контроль осуществляют УИИ. Осужденные привлекаются к ИР не позднее 15 дней со дня поступления в УИИ распоряжения суда с копией приговора. Осужденные продолжают трудится на своем предприятии по занимаемой раннее должности. Осужденные не имеющие работы, обязаны трудоустроиться или встать на учет в службу занятости. Осужденный не вправе отказаться от предложенной СЗ работы или переквалификации.

Срок ИР исчисляется в месяцах или годах, в течении которых из зарплаты осужденного производятся удержания. Начало срока – получение администрацией предприятия из УИИ копии приговора (постановления) или иных документов. В срок засчитывается время, когда осужденный не работал по уважительной причине (с сохранением зарплаты) и время, когда осужденный официально был признана безработным. Удержания устанавливаются в размере от 5 до 20 % зарплаты. Осужденному запрещается увольнение по собственному желанию (ч.3.ст.40 УИК) без разрешения УИИ; отпуск не превышает 18 дней, предоставляется по согласованию с УИИ. Кроме этого УИИ вправе: запретить осужденному пребывать вне дома в определенное время суток; запретить покидать место жительства в выходные дни и дни отпуска; запретить пребывание в определенных местах района (города); обязать до 2 раз в месяц являться в УИИ для регистрации.

Ч.3 ст.46 УИК: «злостно уклоняющимся от отбывания ИР признается осужденный, допустивший повторное нарушение порядка и условий отбывания наказания после объявления ему предупреждения в письменной форме за любое такое нарушение, а также скрывшийся с места жительства». За ЗУ суд может заменить не отбытое наказание ограничением свободы, арестом или лишением свободы из расчета: 1 день ОС за 1 день ИР; 1 день А за 2 дня ИР; 1 день ЛС за 3 дня ИР.

55. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

Данное наказание состоит в запрещении занимать должности на государственной службе, в органах местного самоуправления либо заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью (ч.1 ст.47).

ЛПЗОД или ЗОД устанавливается на срок от 1 года до 5 лет в качестве ОН и на срок от 6 месяцев до 3 лет в качестве ДН. Суть этого наказания состоит в запрещении осужденному занимать указанные в приговоре суда должности на государственной службе или в органах местного самоуправления, либо в запрещении выполнять определенный вид профессиональной (педагогической, врачебной) или иной деятельности (охотничий промысел, коллекционирование оружия). Запрещение занимать определенные должности лишает осужденного объективного права на выбор работы и должности, а также лишает его связанных с этой должностью льгот, преимуществ и привилегий. Лишение права заниматься определенной деятельностью применяется в случаях, когда П было связано с этой Д.

В качестве ОН оно может назначаться в 2 случаях: когда это прямо предусмотрено в санкции соответствующей статьи УК, по которой квалифицировано совершенное П; при переходе к другому, более мягкому наказанию в порядке ст.64.

В качестве ДН ЛПЗОД или ЗОД может назначаться не только тогда когда это прямо указано в санкции статьи УК, по которой осужден виновный, но и тогда когда «с учетом характера и степени ОО совершенного П и личности виновного суд признает невозможным сохранение за ним права ЗОД или ЗОД» (ч.3 ст.47).

Согласно ч.4 ст.47 «В случае назначения этого вида Н в качестве Д к обязательным работам, исправительным работам, а также при условном осуждении его срок исчисляется с момента вступления приговора суда в законную силу. В случае назначения лишения права ЗОД или ЗОД в качестве Д вида Н к ограничению свободы, аресту, содержанию в дисциплинарной воинской части, лишению свободы оно распространяется на все время отбывания указанных О видов Н, но при этом его срок исчисляется с момента их отбытия».

Наказание данного вида, назначенное в качестве как основного, так и дополнительного, а также при условном осуждении исполняют уголовно - исполнительные инспекции и иные органы по месту жительства осужденных.

56. Штраф. Замена штрафа другими наказаниями.

В соответствии с ч.1 ст.46 штраф есть денежное взыскание, назначаемое в пределах, предусмотренных УЗ, в размере, соответствующем определенному количеству МРОТ, установленных законодательством РФ на момент назначения наказания, либо в размере заработной платы или иного дохода осужденного за определенный период. Карательные свойства штрафа заключаются в лишении осужденного части его дохода или имущества. Размер штрафа определяется судом с учетом тяжести П и с учетом имущественного положения осужденного.

Штраф оказывает эффективное воздействие на лиц, совершившим менее опасные П, поэтому его применение целесообразно тогда, когда исправление осужденного возможно без применения мер наказания, связанных с лишением или ограничением свободы.

Штраф может применяться в качестве основного или дополнительного Н. Как ОН назначается за П, когда такое Н предусмотрено санкцией соответствующей статьи УК, а также в порядке ст.64 при назначении более мягкого наказания, чем предусмотрено УЗ. Как ДН штраф назначается только в случаях предусмотренных соответствующими статьями ОсЧ УК.

Штраф в МРОТ назначается от 25 до 1000 МРОТ существовавших на момент назначения Н., штраф соответствующий размеру заработка или иного дохода устанавливается за период от 2 недель до 1 года.

В соответствии со ст.31 УИК РФ осужденный к штрафу обязан уплатить его в 30 дневный срок, со дня вступления приговора в силу. При неуплате штрафа в установленный срок он взыскивается принудительно. В случае злостного уклонения от уплаты штрафа он заменяется обязательными работами, исправительными работами или арестом соответственно размеру назначенного штрафа в пределах, предусмотренных УК. Злостно уклоняющимся от уплаты штрафа признается лицо, не уплатившее его в срок 30 дней, и скрывающее свои доходы и имущество от принудительного взыскания.

57. Ограничение свободы.

ОС назначается только как ОН и заключается в содержании осужденного, достигшего к моменту вынесения приговора 18 лет, в специальном учреждении без изоляции от общества в условиях осуществления за ним контроля (ст.53). ОС назначается судом либо по приговору, либо в порядке замены им наказания в виде штрафа, за ЗУ от его уплаты (ч.3 ст.49), ИР за ЗУ от их отбывания (ч.3 ст.50), при замене неотбытой части ЛС более мягким видом наказания (ст.80).

ОС назначается: а) лицам, осужденным за совершения УП и не имеющим судимости – на срок от 1 до 3 лет; б) лицам, осужденным за П, совершенные по Н – на срок от 1 до 5 лет. В случае замены ОР или ИР ОС, оно может быть меньше 1 года.

ОС не назначается лицам, признанным инвалидами 1 и 2 группы, беременным женщинам, женщинам с детьми до 8 лет, женщинам старше 55, мужчинам старше 60, военнослужащим по призыву (ч.3 ст.53).

Осужденные к ОС отбывают наказание в исправительных центрах, как правило, в пределах субъекта федерации, в котором они проживали или были осуждены. В ИЦ действуют Правила внутреннего распорядка ИЦ.

Осужденные к ОС находятся под надзором и обязаны: а) выполнять правила ВР ИЦ; б) работать там, куда они направлены администрацией ИЦ; в) постоянно находится в пределах ИЦ, не покидать его без разрешения администрации; г) проживать в специально предназначенных для осужденных общежитиях и не покидать их в ночное время без разрешения администрации; д) участвовать без оплаты в работах по благоустройству зданий и территорий ИЦ (не более 2 часов в неделю); е) постоянно иметь при себе документ установленного образца, удостоверяющий личность осужденного.

В случае ЗУ от отбывания наказания в виде ОС, оно заменяется ЛС на ОС. Время отбытия наказания засчитывается из расчета день ОС за день ЛС (ч.4 ст.53). Ст.58 УИК: ЗУ от отбытия Н в виде ОС являются самовольные без уважительных причин оставление осужденным территории ИЦ, оставление места работы или жительства, невозвращение или несвоевременное возвращение к месту отбытия Н.

58. Конфискация имущества. Виды конфискации.

КИ может назначаться судом только в качестве ДН и только в случаях, предусмотренных соответствующими статьями ОсЧ УК за тяжкие и особо тяжкие П, совершенные в корыстных целях. Ч.1 ст.52 УК: «КИ есть принудительное безвозмездное изъятие в собственность государства всего или части имущества, являющегося собственностью осужденного». Это имущество являющееся собственностью осужденного или его доля в общей собственности, доля в УК коммерческих организаций, деньги, ЦБ, иные ценности (находящиеся на счетах и вкладах, на хранении в банках, имущество в доверительном управлении третьих лиц).

Не подлежит конфискации имущество, необходимое осужденному или лицам, находящимся на его иждивении, согласно перечни (Приложение 1 к УИК): жилой дом или квартира (в которой проживает осужденный и его семья), земельные участки, на которых расположен не подлежащий конфискации дом, земельные участки для ведения подсобного хозяйства, предметы домашней обстановки, утварь, одежда и т.д.

Согласно ст.52 конфискация бывает 2 видов:

а) Полная конфискация, заключающаяся в изъятии всего имущества, принадлежащего осужденному. Обращается на личную собственность осужденного или на его долю в общей собственности. Не может быть обращена на долю других лиц.

б) Частичная конфискация, заключающаяся в изъятии определенной в приговоре части имущества. В приговоре суда указывается конкретная часть имущества (половина, треть и т.д.), либо конкретные предметы, подлежащие конфискации.

От КИ следует отличать специальную конфискацию, не являющуюся наказанием. Она заключается в изъятии у осужденного конкретных предметов, являющихся орудиями или средствами совершения преступления. СК может применяться по УД о любом П, при наличии оснований, предусмотренных УПК.

59. Общие начала назначения наказания.

ОННН – это сформулированные в УГ основополагающие требования, которыми обязан руководствоваться суд при назначении наказания. ОННН определены в ст.60 УК (3 части: справедливое Н в соответствии с нормами ОсЧ УК; совокупность П и приговоров; учет характера и степени ОО П и личности виновного) и объединяются принципом его справедливости. Это достигается путем учета судом при назначении Н следующих правил:

1) Н должно назначаться в пределах установленных соответствующей статьей ОсЧ УК, т.е. не ниже min и не выше max пределов, установленных санкцией, предусмотренной за данное П. В соответствии с ч.2 ст.60 суд вправе назначить наказание выше пределов: по совокупности П (ст.69); по совокупности приговоров (ст.70). Речь идет о назначении Н за несколько П. При альтернативных санкциях более строгое Н назначается судом в случае, если менее строгий вид Н не обеспечивает достижения целей Н. Отступление от нижнего предела имеет более широкий характер и предусмотрено в ст.64, это отвечает принципам справедливости и гуманизма УП.

2) Н назначается с учетом норма ОЧ УК, это нормы ОЧ, которые связаны с назначением Н и влияют на этот процесс: задачи и принципы УК (гл.1), понятие, цели и виды Н (гл.9), особенности УО и Н несовершеннолетних (гл.14) и др. нормы ОЧ.

3) Н назначается с учетом характера и степени ОО П. Характер ООП зависит от установления судом объекта посягательства, формы вины и отнесения П к категории тяжких или менее тяжких П. Степень ООП определяется обстоятельствами содеянного и данными, характеризующими степень ОО личности виновного.

4) При назначении Н учитывается личность виновного. Такая оценка включает в себя судимости (первая или повторная), характер совершенного (У или по Н, корыстный, насильственный, корыстно-насильственный), социально-психологические факторы (отношение к труду, заслуги перед Отечеством, законопослушность, поведение в семье и быту, образование, характер, здоровье, возраст, темперамент, волевые качества и др. признаки. Учет указанных признаков не означает непосредственно связанного с ними смягчения и отягчения Н, важно чтобы суд с учетом этих признаков назначил справедливое Н.

5) При назначении Н суд учитывает обстоятельства смягчающие и отягчающие Н (ст.61 и 63).

6) При назначении Н суд учитывает влияние назначенного Н на исправление виновного и условия жизни его семьи. Первое связано с достижением цели Н, а второе – стремлением снизить побочные негативные социальные последствия назначенного Н.

Все перечисленные требования УЗ, образующие ОННН, учитываются обязательно в их совокупности.

Постановление Пленума ВС РФ от 25.10.1996 г. № 8 «О ходе выполнения судами Постановления Пленума ВС РФ от 14.04.1988 № 1 «О практике назначения судами РФ наказания в виде ЛС» (РГ, 1996, 5 ноября).

60. Понятие обстоятельств, смягчающих наказание, их виды.

В ч.1 ст.61 предусмотрены 10 смягчающих Н обстоятельств:

а) Совершение впервые П небольшой тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств. Менее значительными признаются П небольшой тяжести, за которые предусматривается и менее строгая УО, нежели за П, относящиеся к другим категориям. Лицо может считаться совершившим П впервые, если оно ранее не совершало П. К указанной категории относятся также и лица, которые ранее совершали П, но в отношении их истекли сроки давности привлечения к УО (ст.78), истекли сроки давности исполнения приговора (ст.83), если судимость с них снята вследствие актов амнистии (ст.84), помилования (ст.85), если судимость снята или погашена на общих основаниях (ст.86). ССО могут быть: заблуждение лица в степени опасности совершенного Д; случайное однократное нахождение в компании лиц, совершающих ПД и вовлекших конкретное лицо в совершение этих Д; совершение ПД, явно не характерных для виновного (исключительно положительно характеризовался, добросовестно работал, учился, был домоседом, имел мягкий характер и т.д.).

б) Несовершеннолетие виновного. Сознание подростка находится в стадии становления и он порой не может с полной ответственностью и объективностью оценить сложившуюся ситуацию, способен оказаться под влиянием более агрессивно настроенных участников преступной группы.

в) Беременность. Беременность признается ОСН виновной, прежде всего исходя из принципа гуманизма, и диктуется заботой о здоровье ребенка и самой женщины. Не следует признавать СО беременность женщины, которая постоянно пьянствует, ведет аморальный образ жизни, не заботится о сохранении ребенка и совершает разбойное нападение на потерпевшего и его умышленное убийство с целью сокрытия разбоя.

г) Наличие малолетних детей у виновного. Это обстоятельство может быть признано смягчающим в том случае, когда будет установлен не только факт наличия малолетних детей у виновного, но и его участие в их воспитании и материальном содержании.

д) Совершение П в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств либо по мотиву сострадания. Такими условиями могут признаваться, например, отсутствие средств для проживания в случае утраты работы - при краже чужого имущества; тяжелое заболевание самого виновного или его близких - при хищении наркотических средств; плохие жилищные условия - при даче взятки и т.д. Мотив сострадания является новым понятием в числе ОСН (может иметь место при даче по просьбе тяжелобольного человека большой дозы лекарства, от принятия которого, заведомо для виновного, наступит смерть больного).

е) Совершение П в результате физического или психического принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости. Однако УО в этом случае наступает тогда, когда виновный мог противостоять неправомерным действиям, но по каким-то причинам не сделал этого. Например, пригрозив избиением, соисполнитель потребовал совершить вместе с ним кражу из магазина, при этом сам проник в помещение, а другое лицо осталось на улице, имея возможность уйти с места П, однако этого не сделало, и через некоторое время его позвали внутрь магазина.

ж) Совершение П при нарушении условий правомерности необходимой обороны, задержания лица, совершившего преступление, крайней необходимости, обоснованного риска, исполнения приказа или распоряжения. Превышение НО само по себе является смягчающим обстоятельством в силу того, что виновное лицо отражает действия потерпевшего, которые изначально являлись неправомерными, и именно эти действия привели его в состояние возбуждения и к попытке защитить себя.

з) Противоправность или аморальность поведения потерпевшего, явившегося поводом для преступления.

и) Явка с повинной, активное способствование раскрытию П, изобличению других соучастников П и розыску имущества, добытого в результате преступления.

к) Оказание медицинской и иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения П, добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате П, иные Д, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему.

Ч.2 ст.61: «При назначении Н могут учитываться в качестве смягчающих и обстоятельства, не предусмотренные частью первой настоящей статьи».

Ч.3 ст.61: «Если СО предусмотрено соответствующей статьей ОсЧ настоящего К в качестве признака П, оно само по себе не может повторно учитываться при назначении Н».

Ст.62: «При наличии СО, предусмотренных пунктами "и" и "к" ч.1 ст.61 настоящего 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 ОсЧ настоящего К».

61. Понятие обстоятельств, отягчающих наказание, их виды.

Ч.1 ст.63 предусматривает 13 ООН:

а) неоднократность П, рецидив П;

б) наступление тяжких последствий в результате совершения П;

в) совершение П в составе группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы или преступного сообщества (преступной организации);

г) особо активная роль в совершении П;

д) привлечение к совершению П лиц, которые страдают тяжелыми психическими расстройствами либо находятся в состоянии опьянения, а также лиц, не достигших возраста, с которого наступает УО;

е) совершение П по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды, из мести за правомерные действия других лиц, а также с целью скрыть другое П или облегчить его совершение;

ж) совершение П в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга;

з) совершение П 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;

и) совершение П с особой жестокостью, садизмом, издевательством, а также мучениями для потерпевшего;

к) совершение П 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;

л) совершение П в условиях чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия, а также при массовых беспорядках;

м) совершение П с использованием доверия, оказанного виновному в силу его служебного положения или договора;

н) совершение П с использованием форменной одежды или документов представителя власти.

Ч.2 ст.63: «Если ОО предусмотрено соответствующей статьей ОсЧ настоящего К в качестве признака П, оно само по себе не может повторно учитываться при назначении Н».

62. Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление.

Ч.1 ст.64: «При наличии исключительных обстоятельств, связанных с целями и мотивами П, ролью виновного, его поведением во время или после совершения П, и других обстоятельств, существенно уменьшающих степень ООП, а равно при активном содействии участника группового П раскрытию этого П, Н может быть назначено ниже низшего предела, предусмотренного соответствующей статьей ОсЧ настоящего К, или суд может назначить более мягкий вид Н, чем предусмотрен этой статьей, или не применить Д вид Н, предусмотренный в качестве О».

НБМН, чем предусмотрено УЗ за конкретное П, возможно только при установлении судом исключительных обстоятельств (как смягчающие Н, так и любые другие О). В мотивировочной части приговора указывается, какие О признаны И и по каким основаниям. Устанавливая эти О, суду следует оценить цели и мотивы П, роль виновного, его поведение во время и после совершения П, данные, характеризующие личность, и т.д. УЗ особо подчеркивает И такого О, как активное содействие участника группового П раскрытию этого П.

УЗ различает три подхода к проблеме НБМН:

а) Назначение наказания ниже низшего предела, предусмотренного соответствующей статьей ОсЧ УК. Назначение Н ниже низшего предела, предусмотренного соответствующей статьей ОсЧ УК, предоставляет возможность суду назначить меньшее Н, чем предусмотренное санкцией статьи за конкретное П. Так санкция ч.1 ст.112 (умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью) предусматривает Н в виде ареста на срок от 3 до 6 месяцев или ЛС на срок до 3 лет. Суд за это П может назначить либо менее 3 месяцев ареста, либо менее 3 лет ЛС. При этом виновному не может быть назначено менее 1 месяца ареста (ч.1 ст.54) и менее 6 месяцев ЛС (ч.2 ст.56).

б) НБМН, чем предусмотрено статьей ОсЧ УК, дает возможность суду назначить виновному Н, исходя из перечня видов Н, предусмотренного ст.44 УК, в которой виды Н перечислены от более мягкого к более строгому. Если вернуться к предыдущему примеру, то суд при НБМВН по ч.1 ст.112 УК может назначить любой из видов Н, перечисленных в ст.44 УК (находящихся по перечню выше ареста), с соблюдением требований ст.45 УК, при этом более мягкий вид Н может быть назначен в пределах максимального его размера (ИР - до 2 лет, штраф - с соблюдением требований ст.46 УК и т.д.)

в) Неприменение Д вида наказания, если он предусмотрен в качестве О, может иметь место только по тем СП, санкция которых предусматривает Д вид наказания не в качестве альтернативы, а в качестве О признака. При этом суд должен указать в приговоре, по каким основаниям он считает возможным не применять Д вид Н. К таким П относятся: грабеж (ч.3 ст.161), разбой (ч.2 и 3 ст.162), вымогательство (ч.3 ст.163), хищение предметов, имеющих особую ценность (ч.2 ст.164), изготовление или сбыт поддельных расчетных карт или иных платежных документов (ч.2 ст.187), злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами (ст.202), нарушение ПДД и ЭТС (ч.2 ст.264), получение взятки (ч.1, 2, 3 ст.290) и т.д.

Принцип НБМН, чем предусмотрено за данное П, может быть применен в отношении всех категорий П, предусмотренных ст.15 УК.

63. Назначение наказания по совокупности преступлений.

Совокупностью П признается совершение 1 лицом 2 или более Д, предусмотренных различными статьями УК, ни за одно из которых лицо не было осуждено (ст.17). Порядок назначения Н в этом случае регулируется ст.69.

В соответствии с ч.1 ст.69 суд вначале назначает Н отдельно за каждое П (руководствуясь ОННН, ст.60). Окончательное (общее) Н назначается либо путем поглощения менее строго Н более строгим, либо путем частичного или полного сложения Н.

Принцип поглощения (ч.2 ст.69) применяется лишь тогда, когда совокупность П включает в себя только П небольшой тяжести. В этом случае Н назначается либо путем поглашения менее строгого более строгим, либо полным или частичным сложением наказаний, но окончательное наказание не может превышать max размера или срока, предусмотренного за наиболее тяжкое из совершенных П (Лицо осуждается за угрозу убийства (ст.119) – ОС до 2 лет, арест от 4 до 6 месяцев, ЛС до 2 лет и за незаконное ношение оружия (ч.4 ст.222) – ОР от180 до 240 часов, ИР от года до 2, арест от 3 до 6, ЛС до 2 лет. Суд назначил за 1 –1 год ЛС, за 2 – 6 месяцев ареста. По принципу поглощения – 1 год ЛС. По принципу сложения – 1, 5 года ЛС.).

Принцип сложения (частичного или полного) (ч.3 ст.69) применяется в случаях, когда совокупность П включает в себя П средней тяжести (ч.3 ст.15), тяжкое (ч.4 ст.15) или ОТП (ч.5 ст.15). При этом окончательное Н не может превышать 25 лет ЛС.

В этом случае суд не вправе применять принцип поглощения менее строго Н более строгим, а руководствуется принципом сложения; суд не связан пределом max Н за наиболее тяжкое из совершенных П и вправе выйти за эти пределы (Лицо осуждается за умышленное ПТВЗ (ч.1 ст.111) – ЛС от 2 до 8 лет и за хулиганство с применением оружия (ч.3 ст.213) – ЛС от 4 до 7 лет. За первое – 7 лет, за второе – 6 лет ЛС. ОН – 13 ЛС.).

Принцип частичного сложения: Лицо осуждается по ч.3 ст.126 (похищение человека при отягчающих обстоятельствах) – ЛС от 5 до 15 лет - и по п. «в» ч.3 ст.163 (вымогательство связанное с причинением ТВЗП) – от7 до 15 лет ЛС с конфискацией. Суд определил за 1 – 14 лет ЛС, за 2 – 15 лет ЛС. ОН определяется путем частичного сложения П – 25 лет ЛС.

Вопрос о ДН решается в соответствии с ч.4 ст.69, в которой предусмотрено, что к ОН могут присоединяться и Д. Окончательное ДН не может превышать max срока или размера, предусмотренного ОсЧ УК для данного П.

Ч.5 ст.69: В судебной практике имеют место случаи, когда после вынесения приговора выясняется, что виновный совершил до его вынесения еще П, за которое его осуждают позднее. При возникновении таких обстоятельств суд выносит приговор за ранее совершенное П и при окончательном назначении Н в срок отбытия засчитывает Н, отбытое по первому приговору.

64. Назначение наказания по совокупности приговоров.

НН по СП предполагает случаи, когда осужденный после вынесения приговора, но до полного отбытия Н совершил новое П. В отличии от совокупности П при этом не применяется правило поглощения МСНБС. В соответствии с ч.1 ст.70 при НН по СП к Н, назначенному по последнему приговору суда, частично или полностью присоединяется неотбытая часть Н по предыдущему приговору суда.

Размеры окончательного Н определяются УК в 2 вариантах: применительно к наказаниям менее строгим, чем ЛС, и к Н в виде ЛС:

1) При окончательном назначении Н не связанного с ЛС (ч.2 ст.70), это Н не может превышать max размера или срока предусмотренного для этого вида Н ОЧ УК (штраф – не более 1000 МРОТ (ст.46)).

2) Окончательное Н по совокупности приговоров наказания в виде ЛС, должно быть больше max Н, предусмотренного УЗ за П по последнему приговору, но не может превышать 30 лет ЛС (1 приговор за убийство без отягчающих обстоятельств (ч.1 ст.105) – от 6 до 15 лет – присужден к 14 годам, через год совершил УПВЗ другому заключенному (п. «в» ч.3 ст.111) – от 5 до 12 лет. Суд за 2 П – 8 лет, ОН – 21 год).

Вариант, когда суд вынужден ограничиться частичным сложением Н по новому приговору и неотбытого старого: Лицо осуждено за УУБОО (ч.1 ст.105) к 15 годам ЛС. Через год совершает УсОЖ (п. «д» и «н» ч.2 ст.105 – от 8 до 20 лет ЛС, либо СК, либо ПЛС). Суд за новое П назначил 19 лет ЛС. 14 + 19 = 33, окончательное наказание – 30 лет ЛС.

Ч.4 ст.70 – окончательное Н должно быть больше Н как за новое П, так и неотбытой части прежнего.

Ч.5 ст.70 - присоединение ДН, производится, как и в случаи совокупности преступлений (ч.4 ст.69).

64.1. Сложение разнородных наказаний.

Статья 71 УК определяет, какие виды Н можно складывать и каков порядок такого сложения:

При частичном или полном сложении Н по совокупности П и совокупности приговоров одному дню ЛС соответствуют:

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

б) два дня ограничения свободы;

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

г) восемь 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, а также конфискация имущества при сложении их с ограничением свободы, арестом, содержанием в дисциплинарной воинской части, лишением свободы исполняются самостоятельно.

64.2. «Исчисление сроков наказаний и зачет наказания» (ст.72)

Сроки лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, ИР, ограничения по военной службе, ограничения свободы, ареста, содержания в дисциплинарной воинской части, ЛС исчисляются в месяцах и годах, а обязательных работ - в часах.

При замене наказания или сложении Н, предусмотренных в 1 абзаце, а также при зачете наказания сроки Н могут исчисляться в днях.

Время содержания лица под стражей до судебного разбирательства засчитывается в сроки ЛС, содержания в дисциплинарной воинской части и ареста из расчета 1 день за 1 день, ОС - 1 день за 2 дня, ИР и ограничения по военной службе - 1 день за 3 дня, а в срок ОР - из расчета 1 день содержания под стражей за 8 часов ОР.

Время содержания лица под стражей до вступления приговора суда в законную силу и время отбытия ЛС, назначенного приговором суда за П, совершенное вне пределов РФ, в случае выдачи лица на основании ст.13 УК засчитываются из расчета 1 день за 1 день.

При назначении осужденному, содержавшемуся под стражей до судебного разбирательства, в качестве основного вида Н штрафа, лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью суд, учитывая срок содержания под стражей, смягчает назначенное Н или полностью освобождает его от отбывания этого Н.

65. Назначение наказания при рецидиве преступлений.

УК не предусматривает такого признака П как рецидив, однако при назначении Н, если у виновного будет установлен рецидив, опасный рецидив или особо опасный рецидив П, суд обязан исследовать и дать оценку обстоятельствам, изложенным в ч.1 ст.68.

Ч.1 ст.68: «При назначении Н при Р, ОР или ООР П учитываются число, характер и степень ОО ранее совершенных П, обстоятельства, в силу которых исправительное воздействие предыдущего Н оказалось недостаточным, а также характер и степень ОО вновь совершенных П».

Назначение Н во многом будет зависеть от того, какие УП и сколько раз их совершило виновное лицо, так как УП не равны по степени своей опасности. Возможны варианты, когда виновному при обычном Р может быть назначено более суровое Н, чем при ОР (лицо ранее один раз осуждалось за П средней тяжести и вновь совершило тяжкое П - Р; ранее лицо два раза осуждалось к ЛС за Н небольшой и средней тяжести и вновь совершило подобное П – ОР, но в 1 случае виновный представляет более серьезную опасность, поскольку новое П, совершенное им, является более опасным по сравнению с 1. Во 2 случае лицо совершает П, не представляющие большой ОО).

Порой последнее П бывает менее опасным, чем ранее совершенное, за которое виновный уже был осужден (ранее были убийство, последнее П - причинение менее тяжкого вреда здоровью при ПНО). Имеет место ОР, но Н может быть назначено минимально возможное при ОР или близкое к нему.

Обстоятельства, в силу которых исправительное воздействие предыдущего Н оказалось недостаточным могут быть следующие: серьезные упущения в работе с осужденными в ИК (плохая воспитательная работа, насаждение насилия, значительный авторитет опасных преступников в колонии и т.д.); в другом случае - зависят от самого осужденного (после возвращения из мест лишения свободы постоянно пьянствовал, нигде не работал, общался с ранее судимыми и вновь совершил П).

Ч2. Ст.68: «Срок Н при Р П не может быть ниже 1/2 максимального срока наиболее строгого вида Н, предусмотренного за совершенное П, при ОР П - не менее 2/3, а при ООР П - не менее 3/4 максимального срока наиболее строгого вида Н, предусмотренного за совершенное П». Чем опаснее Р, тем строже минимальный срок назначаемого лицу Н. Если лицо осуждается за несколько П одновременно, то окончательное Н по совокупности П назначается по правилам ст.69 УК, но не может быть меньше тех пределов, которые указаны для каждого вида Р в ч.2 ст.68 УК.

Р не может быть установлен, если 2 приговор постановляется за П, совершенное до вынесения приговора по 1 делу. В связи с этим и Н по правилам, установленным ч.2 ст.68, назначаться не должно.

В качестве исключения относительно назначения Н при установлении видов Р, когда возможно применить правила, предусмотренные ч.2 ст.68, можно рассмотреть 2 случая:

а) Судимость лица является квалифицирующим признаком совершенного преступления (п. "н" ч. 2 ст. 105, п. "в" ч. 3 ст. 111, п. "ж" ч. 2 ст. 112, п. "а" ч. 2 ст.131, ч. 3 ст. 151, ч. 2 ст. 152 и т.д.). Н может быть назначено как в пределах минимального срока при установлении Р, ОР или ООР, так и в меньшем размере, если суд сочтет возможным это сделать.

б) Судом установлены исключительные обстоятельства, перечисленные в ст.64 УК. Н должно быть назначено ниже низшего предела, предусмотренного соответствующей статьей ОсЧ, или назначается более мягкий вид Н, чем предусмотрен этой статьей, либо не применяется ДН, предусмотренное в качестве О.

Ч.3. ст.68: «Если статья (часть статьи) ОсЧ УК содержит указание на судимость лица, совершившего П, как на квалифицирующий признак, а также при наличии исключительных обстоятельств, предусмотренных ст.64 УК, Н при Р, ОР или ООР П назначается без учета правил, предусмотренных ч.2 настоящей статьи».

66. Условное осуждение. Основание назначения и отмены.

Ст.73: «Условное осуждение».

(1) Если, назначив ИР, ограничение по военной службе, ОС, содержание в дисциплинарной воинской части или ЛС, суд придет к выводу о возможности исправления осужденного без отбывания Н, он постановляет считать назначенное Н условным.

(2) При назначении УО суд учитывает характер и степень ОО совершенного П, личность виновного, в том числе смягчающие и отягчающие О.

(3) При назначении УО суд устанавливает испытательный срок, в течение которого условно осужденный должен своим поведением доказать свое исправление. В случае назначения ЛС на срок до 1 года или более мягкого вида Н ИС должен быть не менее 6 месяцев и не более 3 лет, а в случае назначения ЛС на срок свыше 1 года - не менее 6 месяцев и не более 5 лет.

(4) При УО могут быть назначены Д виды Н, кроме конфискации имущества.

(5) Суд, назначая УО, может возложить на условно осужденного исполнение определенных обязанностей: не менять постоянного места жительства, работы, учебы без уведомления УИИ, осуществляющего исправление осужденного, не посещать определенные места, пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания, осуществлять материальную поддержку семьи. Суд может возложить на условно осужденного исполнение и других обязанностей, способствующих его исправлению.

(6) Контроль за поведением условно осужденного осуществляется уполномоченным на то специализированным государственным органом (УИИ), а в отношении военнослужащих - командованием воинских частей и учреждений.

(7) В течение ИС суд по представлению УИИ, может отменить полностью или частично либо дополнить ранее установленные для УО обязанности.

Ст.74: «Отмена условного осуждения или продление испытательного срока».

(1) Если до истечения ИС УО своим поведением доказал свое исправление, суд по представлению УИИ, может постановить об отмене УО и о снятии с осужденного судимости. При этом УО может быть отменено по истечении не менее 1/2 установленного ИС.

(2) Если УО уклонился от исполнения возложенных на него судом обязанностей или совершил нарушение общественного порядка, за которое на него было наложено административное взыскание, суд по представлению УИИ, может продлить ИС, но не более чем на 1 год.

(3) В случае систематического или злостного неисполнения УО в течение испытательного срока возложенных на него судом обязанностей суд по представлению УИИ, может постановить об отмене УО и исполнении Н, назначенного приговором суда.

(4) В случае совершения УО в течение ИС П по Н либо УП небольшой тяжести вопрос об отмене или о сохранении УО решается судом.

(5) В случае совершения УО в течение ИС УП средней тяжести, умышленного тяжкого или особо тяжкого преступления суд отменяет УО и назначает ему Н по правилам, предусмотренным ст.70 УК.

67. Отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей.

Возможность предоставления отсрочки отбывания Н БЖ и ЖИМД, УЗ (ст.82) не обуславливает с каким-то конкретным видом Н. Но в соответствии с УИЗ такая отсрочка применяется при осуждении к ОР, ИР, ОС и ЛС.

Основанием применения этого вида освобождения от Н является нецелесообразность отбывания Н БЖ или ЖИМД, так беременность , роды и обязанности по воспитанию МД значительно затрудняют процесс исполнения Н и достижения его целей. Закон предусматривает 2 условия для предоставления отсрочки:

1) Должен быть установлен факт Б или РР. Вопрос о предоставлении женщине отсрочки, может быть поставлен в любое время после установления этого факта. Прерывание Б или рождение мертвого Р, означает отсутствие необходимого условия.

2) Женщина не должна быть осуждена на срок свыше 5 лет за Т или ОТП против личности. В соответствии с УЗ ст.82 не распространяется на женщин осужденных на срок более 5 лет за П предусмотренные разделом 7 УК (105, 111, 117, 122, 126, 127, 128, 131, 132, 150, 151, 152), а также другие П связанные с посягательством на личность (277-теракт, 295-посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие, 317-ПНЖРПО, 206-захват заложников и т.д.). Осуждение женщины к менее строгому Н чем 5 лет ЛС, не препятствует предоставлению отсрочки.

Отсрочка может быть предоставлена, как при вынесении приговора, так и в период отбывания ею Н. В 1 случае суд, постановляет отсрочить исполнения приговора до достижения Р 8 лет. Во 2 – специализированный государственный орган, ведающий ИН, вносит в суд представление об отсрочке дальнейшего отбывания Н. Женщинам отбывающим ЛС, отсрочка может быть предоставлена независимо от срока беременности. Суд только учитывает наличие у осужденной жилья и необходимых условий для проживания с ребенком, либо согласие родственников принять осужденную с ребенком и создать условия для их проживания (ч.3 ст.111 УИК). Женщинам отбывающим Н в виде ОР, ИР или ОС, отсрочка может быть предоставлена со дня предоставления отпуска по Б и Р и до достижения Р 8 лет.

Контроль за поведением осужденной осуществляет УИИ. Уклонение матери от воспитания ребенка влечет за собой предупреждение, а затем, при повторном случае – отмену отсрочки Н. Отказ матери от Р является основание для отмены отсрочки. Отсрочка не является окончательным освобождением от Н. По достижению ребенком 8 лет суд обязан рассмотреть вопрос о последствиях истечения времени отсрочки. С учетом поведения осужденной суд может принять 1 из 3 решений: окончательно освободить осужденную от неотбытой части Н; заменить его более мягким Н; направит осужденную для отбытия Н в соответствии с приговором.

Данный вид освобождения является факультативным и условным.

68. Понятие освобождения от уголовной ответственности. Виды освобождения.

По общему правилу лицо, совершившее П, должно быть привлечено к УО и подвергнуто Н. Однако опыт применения УЗ, показал, что не во всех случаях совершения П целесообразно привлекать виновного к УО. Более того, применение Н к лицу, случайно нарушившему УП запрет и не причинившему серьезного вреда обществу, может принести в ряде случаев больше вреда, чем пользы. Институт освобождения от наказания (УО) нельзя путать с ситуацией, когда лицо не может быть привлечено к УО из-за отсутствия в его Д СП, из-за не доказанности его участия в П, малозначительности Д (ч.2 ст.14), добровольного отказа от совершения П (ст.31), а также по другим причинам.

Освобождение от УО означает выраженное в официальном акте компетентного государственного органа решение освободить лицо, совершившее П, от обязанности подвергнуться судебному осуждению и претерпеть меры государственно-принудительного воздействия.

Общим основанием освобождения лица от УО является нецелесообразность привлечения его к суду и применения к нему принудительных мер УП характера. Процессуальной формой О от УО является постановление органа дознания, следователя, прокурора или судьи, либо определение суда о прекращении уголовного дела, либо постановление органа дознания, следователя или прокурора об отказе в возбуждении уголовного дела.

Действующий УК закрепил следующие виды О от УО:

1) Освобождение от УО в связи с деятельным раскаянием (ст.75);

2) Освобождение от УО в связи с примирением с потерпевшим (ст.76);

3) Освобождение от УО в связи с изменением обстановки (ст.77);

4) Освобождение от УО в связи с истечением сроков давности (ст.78).

УЗ предусматривает возможность освобождения от УО по амнистии (ст.84). Но актом амнистии лицо, совершившее П, может быть освобождено как от УО, так и от наказания, а с лица отбывшего Н – снята судимость.

69. Освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением срока давности.

Под давностью привлечения к УО понимается истечение установленных УЗ сроков после совершения П, в силу чего лицо, совершившее П, освобождается от УО.

Материальным основанием О от УО в силу истечения срока давности (СИСД) является значительное уменьшение ОО совершенного П по прошествии продолжительного времени и утрата ОО лицом, которое длительным правопослушным поведением после совершения П доказало свое исправление. О от УО в СИСД применяется при соблюдении 2 условий: истечение установленных законом сроков; отсутствие обстоятельств, нарушающих эти сроки. Продолжительность СД находится в зависимости от тяжести совершенного П. Согласно ст.78, лицо, совершившее П, О от УО по нему, если со дня совершения П истекли следующие сроки: а) 2 года после совершения ПНТ; б) 6 лет после совершения ПСТ; в) 10 лет после совершения ТП; г) 15 лет после совершения ОТП.

Сроки давности исчисляются со дня совершения П и до момента вступления приговора в законную силу. СД исчисляется полными годами, он начинается с 0 часов суток, следующих за днем совершения П и заканчивается через установленное количество лет в 0 часов последнего дня соответствующего года (03.01.1997 – ПНТ – 0 часов 03.01.1999). Временем совершения П признается время совершения ОО Д (Б), а не время возникновения последствий (яд-смерть). Длящиеся или продолжаемые П: фактическое прекращение длящегося П и последнее преступное Д в продолжаемом П.

Действующий УК признает 1 способ нарушения давности: приостановление, основанием которого по закону является умышленное уклонение лица, совершившего П от следствия, суда и даже от вызова на допрос в связи с данным П. Действие СД возобновляется с момента задержания лица или его явки с повинной. В случае совершения нового П, сроки давности по каждому считаются независимо.

Истечение сроков давности является обязательным основанием О от УО. Это правило не касается П по которым может быть назначена СК или ПЛС. В этой ситуации решение принимает суд (ч.4 ст.78). СД здесь становится факультативным основанием.

Согласно ч.5 ст.78 СД не применяются к лицам, совершившим П против мира и безопасности человечества (ст. 353, 356, 357 и 358 УК.

70. Освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием.

УЗ О от УО лицо по данным обстоятельствам не реабилитирует его, а исходит из факта совершения лицом уголовно-наказуемого Д.

Основанием О от УО в СДР (ст.75) выступает нецелесообразность привлечения к УО лица, которое после совершения П позитивными Д подтвердило свое раскаяние и тем самым утратило опасность для общества. Так как ДР, по общему правилу, не исключает УО, а лишь смягчает Н (п. «и», «к» ч.1 ст.61), УЗ придает ДР обстоятельства освобождающие от УО, только при наличии определенных условий:

1) Оно распространяется только на лиц впервые совершивших П, а также к тем лицам, которые прежде привлекались к УО, но были освобождены от нее по законным основаниям.

2) Совершенное П должно относится к категории П небольшой тяжести (ч.2 ст.15).

3) После совершения П лицо должно проявить ДР, то есть совершить какие-либо активные позитивные Д, примерный перечень которых приводится в законе. Это явка с повинной, способствование самого правонарушителя раскрытию совершенного им П, добровольное возмещение причиненного вреда (ущерба), заглаживание причиненного П вреда иным способом (починка поврежденного, передача равноценного и т.д.).

Рассмотренный вид О от УО является факультативным: он составляет не обязанность, а право органа дознания, следователя, прокурора или судьи. Ст.75 не может применяться когда совершено П средней тяжести, тяжкое или ОТП. Согласно ч.2 ст.75 освобождение таких лиц от УО в силу их деятельного раскаяния возможно лишь в случаях специально оговоренных в ОсЧ УК. Это специальные виды О от УО. УК предусматривает 13 таких случаев (ст.126, 204-206, 208, 222, 223, 228, 275, 276, 278, 291 и 307). Названные нормы ОсЧ УК предусматривают не факультативное, а обязательное О от УО в силу деятельного раскаяния.

71. Освобождение от ответственности в связи с примирением с потерпевшим.

В правовой науке принято различать публичные интересы (общественные и государственные) и частные интересы (индивида или группы индивидов). В УП можно выделить категорию П, от которых страдают в первую очередь личные, имущественные и иные интересы физических лиц, называемых в уголовном судопроизводстве – потерпевшими. Лицо, признанное потерпевшим от П, по закону наделяется большим объемом процессуальных прав, которые позволяют ему значительно влиять на ход предварительного следствия и судебного разбирательства по УД. УД о некоторых П могут возбуждаться только по жалобе потерпевшего (дела частного обвинения). В делах о публичных или частно-публичных П потерпевший хотя и не поддерживает обвинения, но может высказывать свое мнение по существу обвинения и о предполагаемом наказании.

Исходя из процессуальной роли потерпевшего и его специфической связи с виновным, УЗ предусматривает в качестве основания О от УО – в связи с примирением лица, совершившего П, с потерпевшим (ст.76). Это норма как бы дополняет положение УП закона о том, что УД не возбуждается, а возбужденное прекращается в силу примирения виновного с потерпевшим по делам частного характера. По этим делам примирения является безусловным основанием, а О от УО – обязательным. Что касается других П, то О от УО за их совершение на основании ст.76 является факультативным и применяется по усмотрению компетентных государственных органов с учетом обстоятельств совершения П и личности виновного. Для применения ст.76 необходимы 4 условия:

1) П должно относится к П небольшой тяжести (max Н не более 2 лет ЛС).

2) П должно быть совершенно впервые (лицо не имеет судимости, не находится под следствием или судом).

3) Налицо факт примирения (не только факт прощения, но и отказ от своих первоначальных требований и претензий) лица совершившего П с потерпевшим. Оформляется соответствующим протоколом.

4) Лицо, совершившее П должно загладить причиненный потерпевшему ущерб (вред).

Решение о прекращении УД (отказе в его возбуждении) в связи с примирением сторон, может принято органом дознания или следствия, с согласия прокурора, прокурор, судьей (в любой момент расследования или судебного разбирательства).

72. Амнистия. Помилование. Отличие между ними.

Ст.84: «Амнистия»

(1) Амнистия объявляется ГД ФС РФ в отношении индивидуально не определенного круга лиц.

(2) Актом об амнистии лица, совершившие П, могут быть освобождены от УО. Лица, осужденные за совершение П, могут быть освобождены от Н, либо назначенное им Н может быть сокращено или заменено БМВН, либо такие лица могут быть освобождены от ДВН. С лиц, отбывших наказание, актом об амнистии может быть снята судимость.

В соответствии с п. "е" ст. 103 Конституции РФ объявление амнистии, является прерогативой ГД ФС РФ.

В соответствии с п. 4 ст. 5 УПК уголовное дело не может быть возбуждено, а возбужденное дело подлежит прекращению, если акт амнистии устраняет применение Н за совершенное Д. Прекращение уголовного дела по акту амнистии не допускается, если обвиняемый против этого возражает (ч. 4 ст. 5 УПК), а также в случае, если УД находится в стадии судебного разбирательства. В этой ситуации суд доводит разбирательство дела до конца и выносит обвинительный приговор с освобождением осужденного от Н (ч. 3 ст. 5 УПК) как О, так и Д, если иное не предусмотрено актом амнистии. Как правило, амнистия не распространяется на лиц, совершивших тяжкие и особо тяжкие П, неоднократно осужденных к ЛС, злостно нарушающих режим во время отбывания Н.

Акт амнистии распространяется на уголовно наказуемые Д, совершенные до его принятия. Однако он может распространяться на Д, совершенные в течение определенного времени после принятия акта амнистии, при условии выполнения амнистируемым определенных действий.

Поскольку акт амнистии имеет нормативный характер, в отношении лиц, подпадающих под его действие, выносятся: постановление о прекращении УД, обвинительный приговор с освобождением виновного от Н, определение суда второй инстанции о прекращении УД, постановление органа, ведающего отбыванием Н, санкционированное прокурором, об освобождении от дальнейшего отбывания Н. Указанные документы являются юридическим основанием для исполнения предписаний акта амнистии в отношении конкретных лиц.

В результате амнистии лица, совершившие П, могут быть освобождены от УО, т.е. от вынесения обвинительного приговора, соединенного с назначением виновному конкретного наказания. Таким образом, амнистия, в отличие от помилования, может иметь более широкое содержание.

Ст.85: «Помилование»

(1) Помилование осуществляется Президентом РФ в отношении индивидуально определенного лица.

(2) Актом помилования лицо, осужденное за П, может быть освобождено от дальнейшего отбывания Н либо назначенное ему Н может быть сокращено или заменено БМВН. С лица, отбывшего Н, актом помилования может быть снята судимость.

В соответствии с п. "в" ст. 89 Конституции РФ помилование осуществляет только Президент РФ в отношении индивидуально определенного лица (ч. 1 ст. 85). Помилование отличается от амнистии как по кругу лиц, к которым оно применяется, так и по органу, его осуществляющему. Общим для этих двух видов освобождения от УП последствий совершенного П является то, что в результате как амнистии, так и помилования лицо, осужденное за П, может быть освобождено от дальнейшего отбывания Н либо назначенное ему Н может быть сокращено или заменено БМВН. С лица, отбывшего Н, актом помилования может быть, как и актом амнистии, снята судимость (ч. 2 ст. 85).

Акт помилования является юридическим основанием, обязывающим соответствующие правоохранительные органы выполнить содержащиеся в нем предписания.

Для подготовки вопросов о помиловании осужденных Указом Президента РФ от 12 января 1992 г. образована Комиссия по вопросам помилования при Президенте РФ.

Помилование может быть применено к любому осужденному, в том числе и к лицу, осужденному за тяжкое или особо тяжкое преступление, и даже к осужденному к СК. СК в порядке помилования может быть заменена ПЛС или ЛС на срок двадцать пять лет (ч. 3 ст. 59).

С ходатайством о помиловании вправе обращаться как сами осужденные, так и их родственники, общественные организации, трудовые коллективы, а также администрация исправительных учреждений или иной орган, ведающий исполнением наказания, в отношении тех осужденных, которые своим примерным поведением, соблюдением требований режима отбывания наказания и честным отношением к труду и обучению доказали, что они твердо встали на путь исправления, и отбыли более или менее значительную часть назначенного им срока наказания, как правило, половину назначенного им срока. Основанием для обращения с ходатайством о помиловании могут служить и другие обстоятельства, например тяжелая болезнь осужденного или его родителей и т.д. При отказе в удовлетворении ходатайства о помиловании повторное обращение с таким ходатайством возможно через определенное время, в течение которого, например, осужденный докажет, что он твердо встал на путь исправления.

73. Понятие освобождения от наказания. Виды освобождения по УК РФ.

В соответствии с закрепленным в ст.7 УК принципом гуманизма УЗ РФ обеспечивает безопасность человека, а Н не может иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства. О от Н является одним из проявлений принципа гуманизма и заключается в том, что по основаниям предусмотренным УЗ, лицо, совершившее П, может (иногда - должно) быть освобождено судом: от назначения Н за совершенное П; от реального отбывания Н, назначенного по приговору суда; досрочно от дальнейшего отбывания частично отбытого Н, назначенного судом. Составляет исключительную компетенцию суда, за исключением акта амнистии или помилования.

Общим основанием О от Н является нецелесообразность или невозможность назначения или исполнения Н ввиду утраты или значительного уменьшения ОО лица, совершившего П, ухудшение состояния его здоровья или по иным законным основаниям.

Социальное значение – экономия мер репрессии и стимулирование исправления лица, совершившего П.

Юридическое значение – освобождение от наказания состоит в аннулировании всех правовых последствий совершенного П, так как лицо освобожденное от Н считается не имеющим судимости (ч.2 ст.86).

УК предусматривает следующие виды освобождения от наказаний:

1) Условно-досрочное освобождение от отбывания Н (ст.79).

2) Замена неотбытой части Н более мягким видом Н (ст.80).

3) Освобождение от Н в связи с болезнью (ст.81).

4) Отсрочка Н беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей (ст.82).

5) Освобождение от отбывания Н с связи с истечением сроков давности обвинительного приговора (ст.83).

6) Освобождение от Н на основании актов амнистии или помилования (ст.84 и 85).

7) Освобождение от отбывания Н в силу изменения УЗ (ст.10).

8) Освобождение несовершеннолетних от Н с применением принудительных мер воспитательного воздействия либо с помещением в специальное воспитательное учреждение (ст.92).

Виды освобождения классифицируются по основаниям:

а) По степени предопределенности: обязательные (п. 3, 5, 6, 7) и факультативные (остальные – право, но не обязанность суда);

б) По возможности отмены и возложенных на лицо обязанностей: условные (1, 4) и безусловные (остальные (кроме 3) - окончательные). Освобождение по болезни – специфическая юридическая природа.

74. Освобождение от наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора.

Назначенное судом Н обычно приводится в исполнение сразу же после вступления приговора в силу. Но иногда приговор не приводится в исполнение в силу ряда причин (длительная болезнь осужденного, отсрочка отбывания Н, уклонение осужденного от отбывания Н). Если приговор длительное время не исполнялся, то его обращение к исполнению не всегда целесообразно, так как такое Н утрачивает силу своего исправительного и предупредительного воздействия на осужденного. Поэтому в УЗ существует институт давности обвинительного приговора.

Давность означает истечение установленных УЗ сроков, после чего вынесенный судом обвинительный приговор не приводится в исполнение и осужденный освобождается от отбывания назначенного ему Н. Продолжительность сроков давности зависит от категории тяжести П. УЗ (ч.1 ст.83) устанавливает следующие сроки со дня вступления обвинительного приговора в силу, для освобождения от отбывания Н:

а) 2 года при осуждении за ПНТ;

б) 6 лет при осуждении за ПСТ;

в) 10 лет при осуждении за ТП;

г) 15 лет при осуждении за ОТП.

Истечение указанных сроков исключает исполнение приговора, если течение давности не было нарушено. Оно может быть нарушено путем ее приостановления (ст.78). Единственным основанием для этого является уклонение осужденного от отбытия Н. Его течение возобновляется с момента задержания или явки с повинной. Приостановление может действовать неопределенный срок. Время с момента вступления приговора в силу до момента его приостановления включается в срок давности.

Истечение срока давности является обязательным основанием. Факультативным может быть только для лиц приговоренных к СК или ПЛС, для которых истечение 15 летнего срока не является обязательным основанием для освобождения от Н. Решение остается за судом, если он решит не применять данное освобождение, то должен заменить СК или ПЛС на ЛС на ОС (ч.3 ст.83).

Освобождение от отбывания Н по этому основанию является окончательным, и не может быть отменено. УЗ предусмотрел случаи не применения СД за совершение П против мира и безопасности человека (развязывание войны, геноцид, экоцид и т.д.).

75. Освобождение от наказания в связи с болезнью.

Ст.81 предусматривает 3 основания освобождения от Н: а) психическое расстройство; б) заболевание иной тяжелой болезнью; в) заболевание военнослужащего, делающего его негодным к ВС.

Ч.1 ст.81 «Лицо, у которого после совершения П наступило психическое расстройство, лишающее его возможности осознавать фактический характер и ОО своих Д (Б) либо руководить ими, освобождается от Н, а лицо, отбывающее Н, освобождается от дальнейшего его отбывания. Таким лицам суд может назначить принудительные меры медицинского характера».

Основание – невозможность лицом осознавать ОО Д, воспринимать применение к нему мер воздействия и исправления. Может быть 2 варианта: до вынесения приговора (освобождение от Н) и во время отбывания Н (освобождение от дальнейшего отбывания Н). В обоих случаях лицу освобожденному от Н, могут быть применены меры МВ (п. «б» ч.1 ст.97), предусмотренные в ст.99.

Освобождение от Н в связи с наступлением психического расстройства является обязательным и не зависит от усмотрения суда, тяжести П и других обстоятельств, и осуществляется на основании заключения врачебной комиссии и личного дела осужденного.

Заболевание иной тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию Н, может быть для суда основанием для освобождения от отбывания Н. Но это основание носит уже факультативный характер, решение принимает суд учитывая тяжесть П, степень исправления, срок отбытого Н и того, в какой мере болезнь препятствует отбыванию Н.

Освобождение от ОН в связи с болезнью (психической или иной) не является окончательным. В случае выздоровления (ч.4 ст.81), эти лица могут подлежать Н, если не истекли сроки давности (ст.78 и 83).

Ч.3 ст.81 – военнослужащие подлежат освобождению от дальнейшего отбывания Н, в случае заболевания делающего их негодными к ВС. Данный вид освобождения является обязательным.

76. Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания. Замена не отбытой части наказания более мягким видом наказания.

Исполнение назначенного Н целесообразно до тех пор, пока оно служит цели Н. Если социальная справедливость восстановлена и исправление осужденного достигнуто до истечения срока назначенного Н , то дальнейшее его исполнение бесцельно и нецелесообразно. В соответствии с принципом гуманизма УЗ предоставляет суду право условно-досрочно освободить лицо от дальнейшего отбывания назначенного судом Н (ст.79).

УДО – самый распространенный вид О от ОН, так как может применяться к лицам, совершившим любые П и не ограничивается какими-то отдельными категориями. Основанием УДО является утрата осужденным ОО и возможность его исправления без полного отбытия Н. Данный институт применяется только к лицам, отбывающим Н срочного характера. Обязательной предпосылкой применения УДО по УЗ является фактическое отбытие определенной части назначенного судом Н (ч.3 ст.79):

а) не менее 1/2 срока Н, назначенного за преступление небольшой или средней тяжести;

б) не менее 2/3 срока Н, назначенного за тяжкое преступление;

в) не менее 3/4 срока Н, назначенного за особо тяжкое преступление, а также 3/4 срока Н, назначенного лицу, ранее УДО, если УДО было отменено по основаниям, предусмотренным ч.7 ст.79.

Ч.4 ст.79 – фактически отбытый срок не может быть менее 6 месяцев. Осужденные к ПЛС также могут быть освобождены УД, по истечению 25 лет ЛС (ч.5 ст.79).

УДО применяется судом по месту отбывания наказания, на основании представления специального государственного органа, на который возложено ИН. Суд выносит определение об УДО осужденного от отбывания конкретного календарного срока Н. Этим же определением суд вправе полностью или частично освободить от отбывания ДН. Суд имеет право возложить на осужденного определенные обязанности, сходные для лица с условно осужденным (ч.5 ст.73). Условный характер заключается в установлении контроля за поведением освобожденного, за исполнением возложенных судом на него обязанностей, а также в возможной отмене УДО. Контроль осуществляет УИИ, а за военнослужащими – командование в/ч и учреждений.

Нарушениями требований УДО признаются: уклонение от исполнения возложенных на лицо судом обязанностей; совершение УП в течении неотбытой части Н; совершение по Н нового П в течении того же времени. 1 и 3 – факультативные, 2 – безусловное основание отмены УДО.

Согласно ст.80, лицам отбывающим Н в виде ЛС, неотбытая часть Н может быть заменена более мягким видом Н. В этом случае предполагается, что цель исправления осужденного не достигнута, необходимость в применении мер принуждения не отпала, но дальнейшее исправление осужденного может быть обеспечено применением мер карательного воздействия меньшей силы. Материальным основанием замены является твердое становление осужденного на путь исправления, о чем свидетельствует его поведение и отношение к обязанностям.

Уз установил 2 условия: П за которое осужденный отбывает Н должно быть небольшой или средней тяжести; осужденный должен отбыть не менее 1/3 Н (ч.2 ст.80). Вопрос о замене ЛС рассматривается судом по месту нахождения ИУ по представлению его администрации. Более мягкое Н может назначаться только в пределах, установленных УЗ для этого Н, даже если неотбытая часть его превышает. При замене осужденный может быть частично или полностью освобожден судом от отбытия ДН. Данное о от ОН является безусловным и не может быть отменено.

77. Судимость. Ее погашение и снятие. Уголовно-правовое значение судимости.

Обвинительный приговор с применением Н порождает особое УП последствие – судимость. УП значение судимости для осужденного возникает, лишь при повторном совершении им П. Оно проявляется в следующем:

1) Судимость учитывается в качестве отягчающего Н обстоятельства (при рецидиве П – п. «а» ч.1 ст.63).

2) С влечет за собой особый порядок назначения Н при Р, ОР или ООР (ст.68).

3) С служит препятствием (наряду с повторностью и неоднократностью) для освобождения от УО (ч.1 ст.75-77).

4) С за П особой категории (Т и ОТ) увеличивает размер фактически отбытого осужденным срока для его УДО (п. «б» и «в» ч.3 ст.79).

5) С за П определенной тяжести (НТ, СТ, Т и ОТ) влияет на исчисление сроков давности обвинительного приговора (ч.1 ст.83).

6) Осуждение за П определенной тяжести влияет на выбор судом ИУ для отбывания Н (ст.58).

7) Является квалифицирующим (или особо К) признаком ряда СП

Судимость порождает и обще социальные неблагоприятные для осужденного последствия: является препятствием для занятия ряда должностей; над некоторыми категориями судимых может устанавливаться контроль со стороны органов ВД.

Ст.86 – судимость длится определенное время, лицо считается судимым со дня вступления приговора в ЗС. Полное освобождение от наказания – освобождает лицо от судимости (ч.2 ст.86).

УЗ предусматривает 2 основания прекращения судимости: ее погашение (автоматическое прекращение судимости по истечению определенного срока, без специального решения суда) и снятие (прекращение этого состояния до истечения установленных сроков судом (ч.5 ст86)).

Судимость погашается: в отношении УО – по окончанию ИС; в отношении осужденным не к ЛС – по истечению 1 года после отбытия Н; в отношении лиц осужденных к ЛС – по истечении 3 лет; лица к ЛС за ТП – 5 лет; лица за ОТП – 8 лет. Сроки исчисляются с момента освобождения, независимо от основания освобождения.Замена наказания более мягким, досрочное освобождение не влияют на судимость, т.к. она зависит не от Н. А от тяжести П.

Обращаться в суд с ходатайством о досрочном снятии С может только сам осужденный. С может быть снята и органами власти: актом амнистии и посредством помилования.

78. Понятие принудительных мер медицинского характера. Цели, виды, основания применения этих мер.

Ст.97: «Основания применения принудительных мер медицинского характера»

ПММХ могут быть назначены судом лицам:

а) совершившим деяния, предусмотренные статьями ОсЧ УК, в состоянии невменяемости;

б) у которых после совершения П наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение или исполнение Н;

в) совершившим П и страдающим психическими расстройствами, не исключающими вменяемости;

г) совершившим П и признанным нуждающимися в лечении от алкоголизма или наркомании.

ПММХ назначаются только в случаях, когда психические расстройства связаны с возможностью причинения этими лицами иного существенного вреда либо с опасностью для себя или других лиц.

Порядок исполнения принудительных мер медицинского характера определяется УИК РФ и иными ФЗ.

В отношении лиц, не представляющих опасности по своему психическому состоянию, суд может передать необходимые материалы органам здравоохранения для решения вопроса о лечении этих лиц или направлении их в психоневрологические учреждения социального обеспечения в порядке, предусмотренном законодательством РФ о здравоохранении.

Ст.98: «Цели применения принудительных мер медицинского характера»

Целями применения ПММХ являются излечение лиц, указанных в ч.1 ст.97 УК, или улучшение их психического состояния, а также предупреждение совершения ими новых Д, предусмотренных статьями ОсЧ УК.

Ст.99: «Виды принудительных мер медицинского характера»

Суд может назначить следующие виды ПММХ:

а) амбулаторное принудительное наблюдение и лечение у психиатра;

б) принудительное лечение в психиатрическом стационаре общего типа;

в) принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа;

г) принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа с интенсивным наблюдением.

Лицам, осужденным за П, совершенные в состоянии вменяемости, но нуждающимся в лечении от алкоголизма, наркомании либо в лечении психических расстройств, не исключающих вменяемости, суд наряду с Н может назначить ПММХ в виде амбулаторного принудительного наблюдения и лечения у психиатра.

79. Принудительные меры воспитательного воздействия, применяемые к несовершеннолетним. Их виды, основания применения.

Ст.90: Применение принудительных мер воспитательного воздействия

Н, впервые совершивший П Н или СТ, может быть освобожден от УО, если будет признано, что его исправление может быть достигнуто путем применения ПМВВ.

Н могут быть назначены следующие ПМВВ: а) предупреждение; б) передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа; в) возложение обязанности загладить причиненный вред; г) ограничение досуга и установление особых требований к поведению Н.

Н может быть назначено одновременно несколько ПМВВ. Продолжительность срока применения ПМВВ, предусмотренных пунктами "б" и "г" ч.2 ст.90, устанавливается органом, назначающим эти меры.

В случае систематического неисполнения Н ПМВВ эта мера по представлению специализированного государственного органа отменяется и материалы направляются для привлечения Н к УО.

Ст.91: Содержание принудительных мер воспитательного воздействия

Предупреждение состоит в разъяснении Н вреда, причиненного его Д, и последствий повторного совершения П, предусмотренных УК.

Передача под надзор состоит в возложении на родителей или лиц, их заменяющих, либо на специализированный государственный орган обязанности по воспитательному воздействию на Н и контролю за его поведением.

Обязанность загладить причиненный вред возлагается с учетом имущественного положения Н и наличия у него соответствующих трудовых навыков.

Ограничение досуга и установление особых требований к поведению Н могут предусматривать запрет посещения определенных мест, использования определенных форм досуга, в том числе связанных с управлением мотоциклом (авто), ограничение пребывания вне дома после определенного времени суток, выезда в другие местности без разрешения специализированного государственного органа. Н может быть предъявлено также требование возвратиться в образовательное учреждение либо трудоустроиться с помощью специализированного государственного органа. Настоящий перечень не является исчерпывающим.

Ст.92: «Освобождение от наказания несовершеннолетних»

ПМВВ, предусмотренные ст.92 (Освобождение от наказания несовершеннолетних), отличаются от аналогичных мер, применяемых в соответствии с ч.1 ст.90, юридической природой, критериями назначения.

Юридическая природа ПМВВ, назначаемых в соответствии с ч.1 ст.92, заключается в их значении как особой формы реализации УО Н, выражающейся в освобождении их судом от наказания, предусмотренного в санкции инкриминируемой им статьи.

В ч.2 ст.92 говорится о возможности изоляции Н от общества без применения к нему Н в виде ареста или ЛС путем помещения его в специальное В или ЛВ У для Н.

Помещение Н в В или ЛВУ осуществляется при наличии следующих оснований: а) совершения им ПСТ (может иметь место и в случаях неоднократного совершения П); б) признания судом, что цели Н могут быть достигнуты в условиях изоляции Н с особыми В или ЛВ приемами обращения с ним.

Помещение несовершеннолетнего в специальное учреждение - наиболее строгая ПМВВ. Она связана с существенными ограничениями свободы общения Н, установлением специальных требований режима, учебы, организации труда или лечения. 7. В настоящее время специальными воспитательными учреждениями для несовершеннолетних являются спецшколы и специальные профессионально - технические училища (СПТУ) полуоткрытого типа отдельно для мальчиков и для девочек.

В ЛВУ направляются Н с физическими недостатками (глухонемые, слепые и др.) и с психическими отклонениями, не исключающими вменяемости, а также страдающие иными заболеваниями и нуждающиеся в лечении и воспитательной работе.

В УЗ определен max срок пребывания Н в специальном учреждении, который равен max сроку Н за совершенное им П. Min срок пребывания Н в специальном В или ЛВУ равен либо min сроку ЛС, предусмотренному санкцией соответствующей статьи, либо минимальному сроку наказания в виде ЛС - 6 месяцам.

80. Особенности уголовной ответственности несовершеннолетних.

Учитывая возрастную специфику лиц, не достигших 18 летнего возраста и их социально-психологические особенности восприятия ими требований УЗ, в УК выделен самостоятельный раздел 5 «УО Н».

Ст.87 «Н признаются лица, которым к моменту совершения П исполнилось 14, но не исполнилось 18 лет». По достижению 18 лет правовой статус Н утрачивается. Ст.96 предусматривает в отдельных случаях, учитывая характер совершенного Д и личность виновного, распространение установления УО Н к лицам от 18 до 20 лет (за исключением помещения в воспитательное учреждение).

Положения специальной регламентации УО Н:

1) Судимость за П совершенные до 18 лет, не учитывается при признании рецидива П (ч.4 ст.18).

2) К Н не применяется ПЛС (ст.57), СК (ст.59).

3) Н относится к обстоятельствам смягчающим Н (п. «б» ч.1 ст.61).

4) Н совершим П может быть назначено Н и применены принудительные меры воспитательного воздействия.

5) Перечень Н, применяемых к Н существенно ограничен: а) штраф; б) лишение права заниматься определенной деятельностью; в) обязательные работы; г) исправительные работы; д) арест; е) лишение свободы на определенный срок (ст.88).

6) УЗ существенно сократил сроки погашения судимости для Н: ПН или СТ – 1 год после отбытия Н; за Т или ОТ П – 3 года после отбытия Н.

Штраф назначается только при наличии у Н осужденного самостоятельного заработка или имущества, на которое может быть обращено взыскание. Штраф назначается в размере от 10 до 500 МРОТ или в размере заработной платы или иного дохода Н осужденного за период от 2 недель до 6 месяцев.

ОР назначаются на срок от 40 до ста 60 часов, заключаются в выполнении работ, посильных для Н, и исполняются им в свободное от учебы или основной работы время. Продолжительность исполнения данного вида Н лицами в возрасте до 15 лет не может превышать 2 часов в день, а лицами в возрасте от 15 до 16 лет - 3 часов в день.

ИР назначаются несовершеннолетним осужденным на срок до 1 года.

Арест назначается Н осужденным, достигшим к моменту вынесения судом приговора 16 возраста, на срок от 1 до 4 месяцев.

ЛС назначается Н осужденным на срок не свыше 10 лет и отбывается:

а) Н мужского пола, осужденными впервые к ЛС, а также Н женского пола - в воспитательных колониях ОР;

б) Н мужского пола, ранее отбывавшими ЛС, - в воспитательных колониях УР.

Суд может дать указание органу, исполняющему наказание, об учете при обращении с Н осужденным определенных особенностей его личности.