

ОГЛАВЛЕНИЕ

ОБЩАЯ ЧАСТЬ

Глава 1. ПОНЯТИЕ, ПРЕДМЕТ, МЕТОД, ФУНКЦИИ И ЗАДАЧИ УГОЛОВНОГО ПРАВА

- § 1. Понятие, предмет и метод уголовного права
- § 2. Задачи и функции уголовного права

Глава 2. ПРИНЦИПЫ УГОЛОВНОГО ПРАВА

Глава 3. УГОЛОВНЫЙ ЗАКОН

- § 1. Понятие и значение уголовного закона
- § 2. Структура уголовного закона
- § 3. Действие уголовного закона во времени
- § 4. Обратная сила уголовного закона
- § 5. Действие уголовного закона в пространстве
- § 6. Толкование уголовного закона

Глава 4. ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ ПРЕСТУПЛЕНИЯ. КЛАССИФИКАЦИЯ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

- § 1. Понятие и признаки преступления
- § 2. Категории преступлений
- § 3. Разграничение преступлений и иных правонарушений

Глава 5. МНОЖЕСТВЕННОСТЬ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

- § 1. Понятие единичного преступления как элемента множественности преступлений
- § 2. Понятие и признаки множественности преступлений
- § 3. Формы множественности преступлений
- § 4. Уголовно-правовые последствия множественности преступлений

Глава 6. УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ И ЕЕ ОСНОВАНИЕ

- § 1. Понятие уголовной ответственности
- § 2. Реализация уголовной ответственности
- § 3. Основание уголовной ответственности

Глава 7. СОСТАВ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

- § 1. Понятие состава преступления и его структура
- § 2. Элементы и признаки состава преступления
- § 3. Функции состава преступления
- § 4. Виды составов преступления

Глава 8. ОБЪЕКТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

- § 1. Понятие и содержание объекта преступления
- § 2. Классификация объектов преступления
- § 3. Предмет преступления и его значение

Глава 9. ОБЪЕКТИВНАЯ СТОРОНА ПРЕСТУПЛЕНИЯ

- § 1. Понятие и значение объективной стороны преступления
- § 2. Общественно опасное деяние
- § 3. Общественно опасные последствия
- § 4. Причинная связь между действием (бездействием) и наступившими общественно опасными последствиями
- § 5. Факультативные признаки объективной стороны состава преступления

Глава 10. СУБЪЕКТИВНАЯ СТОРОНА ПРЕСТУПЛЕНИЯ

- § 1. Понятие и содержание субъективной стороны преступления
- § 2. Фактические и юридические ошибки

Глава 11. СУБЪЕКТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

- § 1. Понятие субъекта преступления
- § 2. Возрастные особенности наступления уголовной ответственности
- § 3. Вменяемость и невменяемость
- § 4. Специальный субъект преступления

Глава 12. СТАДИИ СОВЕРШЕНИЯ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

- § 1. Понятие стадий совершения преступления
- § 2. Оконченное преступление
- § 3. Приготовление к преступлению
- § 4. Покушение на преступление
- § 5. Добровольный отказ от преступления

Глава 13. СОУЧАСТИЕ В ПРЕСТУПЛЕНИИ

- § 1. Понятие и признаки соучастия
- § 2. Виды соучастников преступления
- § 3. Формы соучастия
- § 4. Ответственность соучастников

Глава 14. ОБСТОЯТЕЛЬСТВА, ИСКЛЮЧАЮЩИЕ ПРЕСТУПНОСТЬ ДЕЯНИЯ

- § 1. Понятие и виды обстоятельств, исключающих преступность деяния
- § 2. Понятие необходимой обороны
- § 3. Условия и пределы необходимой обороны
- § 4. Превышение пределов необходимой обороны

- § 5. Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление
- § 6. Крайняя необходимость
- § 7. Физическое и психическое принуждение
- § 8. Обоснованный риск
- § 9. Исполнение приказа или распоряжения
- § 10. Иные обстоятельства, исключающие преступность деяния

Глава 15. НАКАЗАНИЕ И ЕГО ЦЕЛИ

- § 1. Понятие наказания и его признаки
- § 2. Цели наказания

Глава 16. СИСТЕМА И ВИДЫ НАКАЗАНИЙ

- § 1. Общая характеристика системы и видов уголовных наказаний
- § 2. Штраф
- § 3. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью
- § 4. Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград
- § 5. Обязательные работы
- § 6. Исправительные работы
- § 7. Ограничение по военной службе
- § 8. Ограничение свободы
- § 9. Арест
- § 10. Содержание в дисциплинарной воинской части
- § 11. Лишение свободы на определенный срок
- § 12. Пожизненное лишение свободы
- § 13. Назначение осужденным к лишению свободы вида исправительного учреждения
- § 14. Смертная казнь

Глава 17. НАЗНАЧЕНИЕ НАКАЗАНИЯ

- § 1. Общие начала назначения наказания
- § 2. Обстоятельства, смягчающие наказание
- § 3. Обстоятельства, отягчающие наказание
- § 4. Смягчение наказания
- § 5. Назначение наказания при вердикте присяжных заседателей о снисхождении
- § 6. Назначение наказания за неоконченное преступление
- § 7. Назначение наказания за преступление, совершенное в соучастии
- § 8. Назначение наказания при рецидиве преступлений
- § 9. Назначение наказаний по совокупности преступлений
- § 10. Назначение наказаний по совокупности приговоров
- § 11. Исчисление сроков наказаний и зачет наказания
- § 12. Условное осуждение

Глава 18. ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

- § 1. Понятие и виды освобождения от уголовной ответственности
- § 2. Освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием
- § 3. Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим
- § 4. Освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности

Глава 19. ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ НАКАЗАНИЯ

- § 1. Понятие и виды освобождения от наказания
- § 2. Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания
- § 3. Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания
- § 4. Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки
- § 5. Освобождение от наказания в связи с болезнью
- § 6. Отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей
- § 7. Освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда

Глава 20. АМНИСТИЯ, ПОМИЛОВАНИЕ, СУДИМОСТЬ

- § 1. Амнистия
- § 2. Помилование
- § 3. Судимость

Глава 21. УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

- § 1. Общие вопросы уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних
- § 2. Уголовное наказание в отношении несовершеннолетних
- § 3. Принудительные меры воспитательного воздействия
- § 4. Особенности освобождения несовершеннолетних от уголовной ответственности и наказания

Глава 22. ПРИНУДИТЕЛЬНЫЕ МЕРЫ МЕДИЦИНСКОГО ХАРАКТЕРА

- § 1. Понятие, основания и цели применения принудительных мер медицинского характера
- § 2. Виды принудительных мер медицинского характера
- § 3. Продление, изменение и прекращение применения принудительных мер медицинского характера

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

Глава 23. ПОНЯТИЕ ОСОБЕННОЙ ЧАСТИ УГОЛОВНОГО ПРАВА, ЕЕ ЗНАЧЕНИЕ И СИСТЕМА. НАУЧНЫЕ ОСНОВЫ КВАЛИФИКАЦИИ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

- § 1. Понятие Особенной части уголовного права, ее значение и система
- § 2. Научные основы квалификации преступлений

Глава 24. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЖИЗНИ И ЗДОРОВЬЯ

- § 1. Понятие и виды преступлений против жизни и здоровья
- § 2. Преступления против жизни

§ 3. Преступления против здоровья

§ 4. Иные преступления, представляющие реальную угрозу жизни и здоровью человека

Глава 25. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СВОБОДЫ, ЧЕСТИ И ДОСТОИНСТВА ЛИЧНОСТИ

§ 1. Понятие и виды преступлений против свободы, чести и достоинства личности

§ 2. Посягательства на личную свободу личности

§ 3. Преступления против чести и достоинства личности

Глава 26. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПОЛОВОЙ НЕПРИКОСНОВЕННОСТИ И ПОЛОВОЙ СВОБОДЫ ЛИЧНОСТИ

§ 1. Понятие и виды преступлений против половой неприкосновенности и половой свободы личности

§ 2. Насильственные посягательства на половую свободу и половую неприкосновенность личности

§ 3. Посягательства на половую свободу, половую неприкосновенность, нравственное и физическое здоровье несовершеннолетних

Глава 27. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ КОНСТИТУЦИОННЫХ ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА

§ 1. Понятие и виды преступлений против конституционных прав и свобод человека и гражданина

§ 2. Преступления против политических прав и свобод

§ 3. Преступления против социально-экономических прав и свобод

§ 4. Преступления против личных прав и свобод

Глава 28. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СЕМЬИ И НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

§ 1. Понятие и виды преступлений против семьи и несовершеннолетних

§ 2. Преступления против интересов семьи

§ 3. Преступления против несовершеннолетних

Глава 29. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СОБСТВЕННОСТИ

§ 1. Общая характеристика и система преступлений против собственности

§ 2. Общее понятие хищения чужого имущества

§ 3. Хищение чужого имущества

§ 4. Причинение имущественного или иного ущерба без признаков хищения

§ 5. Уничтожение или повреждение чужого имущества

Глава 30. ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

§ 1. Общая характеристика, понятие и система преступлений в сфере экономической деятельности

§ 2. Преступления, посягающие на общественные отношения, интересы в сфере предпринимательства

§ 3. Преступления, посягающие на общественные отношения, складывающиеся в кредитно-финансовой сфере

§ 4. Преступления, посягающие на основы государственного регулирования в определенных видах деятельности

§ 5. Преступления, посягающие на установленный государством порядок и правила законного перемещения ценностей через таможенную границу

§ 6. Преступления, посягающие на общественные отношения, складывающиеся по поводу исчисления и уплаты налогов и иных платежей

§ 7. Преступления, посягающие на общественные отношения, интересы, обеспечивающие процедуру банкротства

Глава 31. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ИНТЕРЕСОВ СЛУЖБЫ В КОММЕРЧЕСКИХ И ИНЫХ ОРГАНИЗАЦИЯХ

§ 1. Понятие и виды преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях

§ 2. Преступления, совершаемые лицами, выполняющими управленческие функции в коммерческих и иных организациях

§ 3. Преступления против правильного осуществления полномочий частными нотариусами, аудиторами, руководителями и служащими частных детективных охранных служб

Глава 32. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ОБЩЕСТВЕННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ И ОБЩЕСТВЕННОГО ПОРЯДКА

§ 1. Понятие и виды преступлений против общественной безопасности и общественного порядка

§ 2. Общие виды преступлений против общественной безопасности

§ 3. Преступления против общественного порядка

§ 4. Преступления, связанные с нарушением правил производства различного рода работ

§ 5. Преступления, связанные с нарушением правил обращения с общепасными предметами

Глава 33. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЗДОРОВЬЯ НАСЕЛЕНИЯ И ОБЩЕСТВЕННОЙ НРАВСТВЕННОСТИ

§ 1. Понятие и виды преступлений против здоровья населения и общественной нравственности

§ 2. Преступления против здоровья населения

§ 3. Преступления против общественной нравственности

Глава 34. ЭКОЛОГИЧЕСКИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

§ 1. Общая характеристика, понятие, система и виды экологических преступлений

§ 2. Общие виды экологических преступлений

§ 3. Экологические преступления в сфере уголовно-правовой охраны вод

§ 4. Экологические преступления в сфере уголовно-правовой охраны атмосферного воздуха

§ 5. Экологические преступления в сфере уголовно-правовой охраны земли и ее недр

§ 6. Экологические преступления в сфере уголовно-правовой охраны животного мира (наземной и ихтиофауны)

§ 7. Экологические преступления в сфере уголовно-правовой охраны лесов и иной растительности (флоры)

Глава 35. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ БЕЗОПАСНОСТИ ДВИЖЕНИЯ И ЭКСПЛУАТАЦИИ ТРАНСПОРТА

§ 1. Понятие, общая характеристика и виды преступлений против безопасности движения и эксплуатации транспорта

§ 2. Преступления, непосредственно связанные с нарушением безопасности движения и эксплуатации

транспортных средств (ст. 263-266, 268, 271 УК)

§ 3. Иные преступления в сфере функционирования транспорта, непосредственно не связанные с нарушением правил безопасности движения и эксплуатации транспортных средств (ст. 267, 269, 270 УК)

Глава 36. ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ КОМПЬЮТЕРНОЙ ИНФОРМАЦИИ

§ 1. Общая характеристика преступлений в сфере компьютерной информации

§ 2. Виды преступлений в сфере компьютерной информации

Глава 37. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ОСНОВ КОНСТИТУЦИОННОГО СТРОЯ И БЕЗОПАСНОСТИ ГОСУДАРСТВА

§ 1. Понятие, общая характеристика и классификация преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства

§ 2. Преступления, посягающие на внешнюю безопасность

§ 3. Преступления, посягающие на внутреннюю безопасность

§ 4. Государственное преступление, посягающее на экономическую систему

Глава 38. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ, ИНТЕРЕСОВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБЫ И СЛУЖБЫ В ОРГАНАХ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ

§ 1. Понятие и общая характеристика преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления

§ 2. Виды преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления

Глава 39. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПРАВОСУДИЯ

§ 1. Понятие, виды и общая характеристика преступлений против правосудия

§ 2. Ответственность за преступления против правосудия

Глава 40. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПОРЯДКА УПРАВЛЕНИЯ

§ 1. Понятие, виды и общая характеристика преступлений против порядка управления

§ 2. Ответственность за преступления против порядка управления

Глава 41. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ВОЕННОЙ СЛУЖБЫ

§ 1. Понятие и виды преступлений против военной службы

§ 2. Преступления, посягающие на порядок подчиненности и уставные взаимоотношения между военнослужащими

§ 3. Преступления, посягающие на порядок прохождения военной службы

§ 4. Преступления, посягающие на порядок несения специальных служб

§ 5. Преступления, посягающие на порядок обращения с оружием, боеприпасами, другим военным имуществом и эксплуатации военной техники (ст. 345–352 УК)

Глава 42. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ МИРА И БЕЗОПАСНОСТИ ЧЕЛОВЕЧЕСТВА

§ 1. Понятие и виды преступлений против мира и безопасности человечества

§ 2. Преступления против мира и мирного сосуществования

§ 3. Преступления, посягающие на регламентированные международным правом средства и методы ведения войны

§ 4. Преступления против безопасности человечества

§ 5. Преступления, посягающие на безопасность представителя иностранного государства или сотрудника международной организации, учреждения, пользующихся международной защитой

Указатель составов преступлений, предусмотренных Особенной частью УК РФ

Глава 1

ПОНЯТИЕ, ПРЕДМЕТ, МЕТОД, ФУНКЦИИ И ЗАДАЧИ УГОЛОВНОГО ПРАВА

§ 1. Понятие, предмет и метод уголовного права

Уголовное право — древнейшая и классическая отрасль юриспруденции. Точное происхождение названия этой отрасли права до сих пор не выяснено, дискуссии ученых продолжаются. Известный правовед М.М. Сперанский полагал, что «законы уголовные — это те, где дело идет о голове, т.е. жизни». Отсюда, по его мнению, и происходит термин «уголовное право». Весьма вероятна связь термина «уголовное право» с одним из основных наказаний старого русского права — головничеством. В Псковской судной грамоте «головщина» (ст. 26, 96–98) означало «убийство». По другим объяснениям слово «уголовный» происходит от глагола «уголовить», т.е. «обидеть» или «разозлить», либо от слов «уголовь» и «уголовы», за что виновный подлежал смертной казни или тяжелой торговой каре. Подобные толкования следует считать вполне правдоподобными. Так или иначе, понятие уголовного права всегда связывалось с правом (законом), определяющим наказание за общественно опасное деяние, признаваемое преступлением. Именно уголовное право предназначено организовывать и упорядочивать специфическим образом наиболее значимые общественные отношения, сложившиеся в обществе.

Уголовное право — самостоятельная фундаментальная отрасль российского права, неотъемлемая часть правовой системы Российской Федерации.

Наряду с этим неотъемлемой составной частью правовой системы, помимо отраслей российского права, являются общепризнанные международные принципы и нормы международного права, а также международные договоры РФ, что непосредственно закреплено в ч. 4 ст. 15 Конституции РФ. В частности, ФЗ от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» установлено, что наше государство, выступая за соблюдение договорных и обычных норм, подтверждает свою

приверженность основополагающему принципу международного права — принципу добросовестного выполнения международных обязательств.

Положения действующего УК РФ точно корреспондируют с Основным законом государства. Так, в ч. 2 ст. 1 УК РФ декларируется, что Кодекс основывается на Конституции и общепризнанных принципах и нормах международного права. Исходя из этого руководящего положения, Верховный Суд РФ 10 октября 2003 г. принял постановление № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации», в котором особо подчеркнул, что международным договорам придается первостепенная роль в сфере защиты прав и основных свобод человека.

Пленум Верховного Суда РФ специально разъяснил, что «под общепризнанными принципами международного права следует понимать основополагающие императивные нормы международного права, применяемые и признаваемые международным сообществом государств, отклонение от которых невозможно. Общепризнанные нормы международного права утверждают правило поведения, принимаемое и признаваемое международным сообществом государств в целом в качестве юридически обязательного. Содержание указанных принципов и норм раскрывается в документах Организации Объединенных Наций и ее специализированных учреждений».

Применительно к уголовному праву крайне важно отметить, что международные договоры, нормы которых предусматривают признаки составов уголовно наказуемых деяний, не могут применяться судами непосредственно, поскольку такими договорами прямо устанавливается обязанность государств обеспечить выполнение предусмотренных договором обязательств путем установления наказуемости определенных преступлений внутренним (национальным) законом (например, Единая конвенция о наркотических средствах 1961 г., Международная конвенция о борьбе с захватом заложников 1979 г., Конвенция о борьбе с незаконным захватом воздушных судов 1970 г.). В связи с этим международно-правовые нормы, предусматривающие признаки составов преступлений, должны применяться судами РФ в тех случаях, когда норма УК РФ прямо устанавливает необходимость применения международного договора РФ (например, ст. 355 и 356 УК РФ), что разъясняется в п. 6 упомянутого выше Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 г.

Однако надо иметь в виду, что не исключаются и такие международные договоры РФ, в которых отсутствует специальное указание на обязательство государств-участников по внесению изменений во внутреннее законодательство этих государств. В связи с этим Пленум Верховного Суда РФ в п. 3 Постановления от 10 октября 2003 г. разъяснил, что при рассмотрении судом уголовных дел непосредственно применяется такой международный договор РФ, который вступил в силу и стал обязательным для РФ и положения которого не требуют внутригосударственных актов для их применения и способны порождать права и обязанности для субъектов национального права, в нашем случае в рамках уголовно-правового отношения (ч. 4 ст. 15 Конституции РФ, ч. 1 и 3 ст. 5 ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»).

В совокупности с другими отраслями права, образующими его систему, — конституционным, гражданским, административным, уголовно-исполнительным и прочими — социальное предназначение уголовного права — организовывать и упорядочивать общественные отношения, сложившиеся и функционирующие в обществе. В отличие от многих других отраслей права уголовное право выполняет социальную миссию специфическим образом: охраняя и защищая особыми карательными методами и средствами наиболее важные и значимые общественные отношения, оно тем самым обеспечивает их нормальное функционирование, создает необходимые условия для успешного достижения целей, решения первоочередных и перспективных задач осуществления коренного крупномасштабного реформирования российского общества во всех основных сферах его жизнедеятельности — социальной, экономической, политической, духовной.

Основная социальная задача уголовного права — борьба с преступностью. Преступность — крупное антисоциальное явление общественной жизни, которое деформирует сложившуюся в России господствующую систему общественных отношений, вносит в нее элементы деструкции и дезорганизации. К сожалению, приходится констатировать, что, несмотря на предпринимаемые усилия, достичь сколь-нибудь заметных позитивных результатов в борьбе с преступностью правоохранительным органам и общественности РФ не удается.

В условиях обострившейся криминогенной обстановки, сложившейся в стране, борьба с преступностью приобрела значение приоритетного направления в правовой политике

российского государства. Под *уголовно-правовой политикой* следует понимать выработанную высшими органами государственной власти и правоохранительными ведомствами генеральную линию, стратегию и тактику борьбы с преступностью, основные направления, цели, методы и средства активного воздействия на это опасное антисоциальное явление путем формирования и применения норм уголовного, уголовно-процессуального и уголовно-исполнительного права, а также путем выработки и использования мер профилактики преступных проявлений.

Уголовное право есть совокупность юридических норм, установленных высшим органом законодательной власти РФ (Федеральным собранием РФ), определяющих задачи, принципы, основание и условия уголовной ответственности, а также преступность и наказуемость общественно опасных деяний, признаваемых преступлениями.

Юридическим фундаментом, базисом уголовного права является Конституция РФ 1993 г. как Основной Закон государства, обладающий наивысшей юридической силой. Она придает свойства единства и стабильности всей системе права, обеспечивает взаимодействие между ее отдельными отраслями.

Уголовное право теснейшим образом связано с уголовно-процессуальным, уголовно-исполнительным, административным, гражданским, экологическим и другими самостоятельными отраслями российского права. В частности, уголовно-процессуальное право есть необходимая форма жизни уголовного права, которое без первого существовать не может, ибо утрачивает значение и роль инструмента правовой охраны системы наиболее важных и ценных общественных отношений. Уголовно-исполнительное право регулирует отношения, возникающие при исполнении (отбывании) всех видов наказания, не только предусмотренных уголовным законодательством, но и назначенных судом к лицам, которые признаны виновными в совершении преступлений, на основании положений и требований материальных уголовно-правовых норм. Уже один этот факт указывает на тесное взаимодействие уголовного и уголовно-исполнительного права. Уголовное право определенным образом соотносится и с административным правом, особенно в области разграничения различных административных проступков от соответствующих преступлений небольшой тяжести (ч. 2 ст. 15 УК РФ), в основе отличия которых друг от друга лежит общий для обеих отраслей права критерий — степень общественной опасности правонарушения.

Уголовно-правовые нормы, конструируя составы преступлений, широко используют целый ряд гражданско-правовых понятий и категорий, например, таких, как «собственность», «имущество», «право на имущество», «действия имущественного характера», «материальный ущерб», «ценные бумаги», «сделки», «предпринимательство», «банкротство» и многих других. Естественно, что уголовное право, решая свои задачи, целиком и полностью исходит из гражданско-правовой регламентации этих и других категорий, что свидетельствует о взаимодействии названных отраслей права. Связь между уголовным и экологическим правом определяется тем, что в основе фактически всех уголовно-правовых природоохранных норм (гл. 26 УК РФ, ст. 246–262) в качестве бланкетных признаков лежат многочисленные нормативные акты, относящиеся к природоохранному и природоресурсному законодательству.

Содержание уголовного права составляют охранительные по своей юридической природе нормы, которые одновременно выполняют и регулятивную функцию, но в полном объеме лишь применительно к строго определенному кругу негативных общественных отношений, что будет предметом специального рассмотрения несколько ниже. Касательно этой специфической группы общественных отношений указанные нормы можно условно назвать охранительно-регулятивными. Уголовному праву в определенном объеме присущи нормы-принципы, например, закрепленные в ст. 3–7 УК РФ, а также дефинитивные нормы, в которых сформулированы соответствующие уголовно-правовые понятия, в частности, основание уголовной ответственности (ст. 8 УК РФ), преступления (ст. 14 УК РФ), соучастия (ст. 32 УК РФ), наказания (ст. 43 УК РФ) и некоторые другие.

Уголовно-правовые нормы Особенной части уголовного права по своему характеру и содержательной направленности являются запретительными (нормами-запретами). Например, статьи УК РФ, устанавливающие запреты, подкрепленные карательными санкциями, которые могут быть применены за хищение чужого имущества, убийство, причинения вреда здоровью человека той или иной степени тяжести и т.д. Это положение в полной мере относится к так называемым нормам-предписаниям (или предписывающим нормам).

Важно подчеркнуть, что правовые нормы образуют уголовное право не сами по себе, а в составе надлежащих правовых институтов, которые в этом качестве составляют первичный самостоятельный структурный элемент уголовного права как отрасли.

В теории под институтом права понимается относительно обособленный комплекс правовых норм, являющихся специфической частью отрасли права и регулирующих разновидность определенного вида общественных отношений.

По общему правилу уголовно-правовой институт регламентируется не одной, а несколькими нормами, например, институты неоконченного преступления — тремя нормами (ст. 29–31 УК РФ), соучастия — пятью нормами (ст. 32–36 УК РФ), обстоятельств, исключающих преступность деяния — шестью нормами (ст. 37–42 УК РФ), а видов наказания — шестнадцатью нормами.

В рамках единства и целостности правовой системы государства отдельные отрасли, ее составляющие, существенно отличаются друг от друга не только задачами, которые они решают, не только объемом и содержанием нормативного материала, строгостью санкций правовых норм (там, где они имеются), но такими стабильными и безупречно точными критериями, как предмет и метод юридического регулирования.

Уголовное право существенно отличается от всех иных отраслей права уникальными особенностями предмета его регулирования, под которым в самом широком смысле понимается упорядоченность посредством действия правовых норм определенных общественных отношений в интересах граждан, общества и государства.

§ 2. Задачи и функции уголовного права

Реализуя свое социальное предназначение в государственно-организованном обществе, нормы уголовного права выполняют регулятивную, охранительную, предупредительную и воспитательную функции.

Предметом правового регулирования уголовного права являются социально негативные (вредные, отрицательные), лишенные ценности фактические общественные отношения, которые возникают в момент совершения преступления между лицом, его учинившим, и государством в лице его правоохранительных органов. Эти фактические отношения, порожденные преступлением, представляющим собой юридический факт, будучи урегулированы нормой (или нормами) уголовного права, приобретают юридическую форму уголовных правоотношений или, как их называют иначе, уголовно-правовых отношений. Праву государства противостоит надлежащая обязанность лица, совершившего преступление, и наоборот, праву последнего соответствует вытекающая из

него обязанность государства. Государство как сторона правоотношения в лице органов дознания, следствия, прокуратуры, суда имеет право привлечь преступника к уголовной ответственности и назначить ему предусмотренную законом меру наказания. Субъект преступления в свою очередь наделен правом требовать безусловно точной оценки своего общественно опасного и уголовно-противоправного поведения в полном соответствии с предписаниями надлежащего закона, а также назначения ему судом справедливого и строго индивидуализированного наказания, соразмерного опасности и тяжести содеянного.

По своей природе, отражая специфику рассматриваемой отрасли права, уголовно-правовые отношения являются относительными двухсторонними охранительными властеотношениями.

Авторы учебника полностью разделяют обоснованную позицию одного из выдающихся российских криминалистов М.Д. Шаргородского, который писал, что «пока не совершено преступление, нет уголовного правоотношения»¹ и что «уголовное право регулирует только те общественные отношения, которые возникают при нарушении охраняемых государством общественных отношений», т.е. при совершении преступлений. Только эти негативные отношения претерпевают воздействие уголовно-правовых норм и в результате этого регулятивного процесса приобретают юридическую форму охранительных уголовных правоотношений.

В соответствии со своими функциями, среди которых охранительная является основной (ст. 2 УК РФ), неповторимая особенность уголовного права состоит в том, что наряду с предметом регулирования оно имеет и второй предмет — предмет охраны, в качестве которого выступают наиболее важные и ценные общественные отношения, которые указаны в уголовном законе и будут охарактеризованы ниже при рассмотрении основных задач российского уголовного законодательства.

Необходимо помнить о взаимосвязи и взаимообусловленности функций регулирования и охраны, выполняемых нормами уголовного права. Реализация охранительной функции данной отрасли права посредством регулирования особой группы отношений, возникающих в связи с совершением преступлений, считается типичной разновидностью социального управления процессами и явлениями, протекающими в обширной сфере

¹ Курс советского уголовного права. Часть Общая. Т. 1. Л., 1968. С. 10.

правопорядка, в целях их недопущения, нейтрализации и ликвидации. Нормы уголовного права, регулируя в полном объеме правовые охранительные отношения, тем самым выполняют функцию охраны, но уже других, социально значимых и ценных отношений. Таким образом, охранительная функция уголовного права приобретает форму реального бытия в регулятивной функции.

Указанные предметы уголовного права как отрасли не следует смешивать с предметом науки уголовного права, которая представляет собой совокупность правовых учений, концепций, взглядов, раскрывающих на основе материалистического мировоззрения и с использованием новейших данных других отраслей знаний принципы, основания и условия уголовной ответственности, понятие и сущность преступлений и наказания, иные правовые институты и нормы, их социальную обусловленность и эффективность действия, тенденции практики применения уголовного закона в целях повышения результативности борьбы с преступностью.

Как отмечалось выше, вторым основным критерием разграничения отраслей права является метод присущего им правового регулирования. В уголовном праве он имеет определенные особенности и в значительной степени связан с осуществлением основных функций данной отрасли права.

Правоохранительная функция уголовного права реализуется, в частности, двояким путем.

Во-первых, сам факт принятия, опубликования и введения в действие уголовного закона, содержащего запрет определенного активного или пассивного (бездействия) поведения, подкрепленный угрозой применения карательных санкций за нарушение общеобязательного императивного предписания, оказывает общепреventивное (предупредительное) воздействие на неустойчивых членов общества, удерживая их от поступков, которые могут причинить вред правам и охраняемым интересам. В данном случае функция охраны проявляет себя в статическом состоянии уголовного закона, потому что при отсутствии юридического факта — события преступления он безмолвствует, не приводится в действие посредством правоприменительного процесса. Однако отсутствие такого события уже есть форма защиты прав и охраняемых интересов. С известной долей условности правоохранительную функцию уголовно-правовых норм в этой форме ее проявления можно назвать пассивной.

Во-вторых, функция охраны системы наиболее важных и значимых общественных отношений реализуется в процессе регулирования особой группы социально-вредных отношений, возникших вследствие совершения преступлений. Возникает иная ситуация: совершено преступление, как следствие этого факта возникли отрицательные конфликтные общественные отношения. В действие приводится уголовный закон, посредством которого начинается процесс их правового регулирования и одновременно в активной форме реализуется его правоохранительная функция, которая в подобных случаях тоже, весьма условно, может быть определена как активная функция охраны общественных отношений. В действительности пассивная и активная формы проявления указанной функции характеризуют единый процесс защиты социальных благ от преступных посягательств методами и средствами уголовного права.

Метод (или способ) регулирования этих особых общественных отношений состоит в использовании уголовно-правовых средств борьбы с наиболее опасными правонарушениями — преступлениями. В качестве таких средств выступают нормы уголовного права, применение которых влечет за собой определенные юридические последствия — уголовное наказание, назначаемое виновному лицу судом, и судимость. В случаях, строго регламентированных уголовным законом, могут применяться принудительные меры уголовно-правового характера, предусмотренные ст. 90, 91, 99 УК РФ.

Метод (применение норм) и средства (сами нормы) регулирования данной группы негативных общественных отношений не следует смешивать с методом и средствами уголовно-правовой охраны позитивных общественных отношений.

Реализация охранительной функции (основное назначение уголовного права) осуществляется методом принудительного воздействия на преступников путем использования специфических средств в виде мер уголовного наказания, предусмотренных законом, в целях восстановления социальной справедливости, а также исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений (ст. 43 УК РФ).

Особенности методов регулирования и охраны общественных отношений средствами уголовного права в значительной мере предопределены содержанием соответствующих предметов данной отрасли российского права. В этом смысле можно говорить о том, что

метод, будучи самостоятельной категорией, тем не менее, производен, вторичен по отношению к предметам охраны и регулирования уголовного права.

Задачи уголовного права предельно четко сформулированы в ст. 2 УК РФ, в ч. 1 которой установлено, что таковыми являются охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя Российской Федерации от преступных посягательств, обеспечение мира и безопасности человечества, а также предупреждение преступлений. Для осуществления этих задач УК РФ устанавливает основание и принципы уголовной ответственности, определяет, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями, и устанавливает виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера за совершение преступлений.

В системе норм уголовного законодательства РФ ст. 2 УК играет исключительно важную роль. Она по существу раскрывает основное предназначение уголовного права, его служебную роль, которые по определению закона состоят в охране от преступных посягательств наиболее значимых социальных ценностей личности, общества и государства.

Статья 2 УК РФ говорит не о функциях уголовного закона, а его задачах. В этом нельзя усмотреть какого-либо противопоставления или принципиального различия между указанными терминами. Под функцией в философии понимается внешнее проявление свойств какого-либо объекта в данной системе отношений. Применительно к УК речь должна идти об уголовном праве в структуре более широкого, внутренне согласованного образования — правовой системы российского государства. Внешним выражением уголовного права как раз и является реализация его функций, в первую очередь охранительной и предупредительной, посредством фактического выполнения задач, поставленных законодателем перед данной отраслью права, о которых говорится в ст. 2 УК РФ. И наоборот, осуществление стоящих перед уголовным законодательством задач и есть реализация его функций. Задачи и функции отрасли права оказываются соотносительными и неразрывно связанными друг с другом, что дает основание с известными оговорками рассматривать их как совпадающие понятия, поскольку основное назначение функции — максимально полно обеспечить реализацию задач.

В ст. 2 УК РФ провозглашается, что одна из задач российского уголовного законодательства — «обеспечение мира и безопасности человечества». Эта благородная задача, в частности, решается посредством признания особо опасными таких, например, преступлений, как планирование, подготовка, развязывание или ведение агрессивной войны (ст. 353), публичные призывы к развязыванию агрессивной войны (ст. 354), производство или распространение оружия массового уничтожения (ст. 355), геноцид и экоцид (ст. 357, 358) и других составов, предусмотренных гл. 34 УК «Преступления против мира и безопасности человечества», и установления строгой ответственности за них.

В предельно сжатых, но вместе с тем емких и четких формулах ч. 1 ст. 2 УК РФ раскрывает, по существу, основные блоки системы многообразных общественных отношений, составляющих объекты уголовно-правовой охраны, или, что то же самое, поставленных под защиту норм уголовного законодательства РФ. В качестве таких объектов закон называет:

- а) права и свободы человека и гражданина;
- б) собственность;
- в) общественный порядок;
- г) общественную безопасность;
- д) окружающую среду;
- е) конституционный строй РФ.

Наряду с охраной перечисленных объектов перед УК РФ ставится, как отмечалось, задача обеспечения мира и безопасности человечества путем использования специфических средств и методов уголовного права.

Каждый из названных объектов правовой охраны по своему содержанию и социальной сущности представляет собой относительно однородную общность отдельных групп общественных отношений, которые положены законодателем в качестве стабильного, научно обоснованного критерия в основание систематизации правовых норм по разделам и главам Особенной части УК РФ. Структура Кодекса позволяет выделить не только групповые (родовые), но и надгрупповые (интегрированные) комплексные, сложносочлененные объекты уголовно-правовой охраны. В качестве последних выступает совокупность нескольких схожих, близких друг к другу групп общественных отношений,

объединенных общим для них началом. Такова, например, сфера экономики (разд. VIII Особенной части УК РФ), которая объединяет отношения собственности, отношения в области экономической деятельности и отношения, нарушаемые преступлениями против интересов службы в коммерческих и иных организациях (соответственно гл. 21–23 Особенной части УК РФ).

С учетом соотношения надгруппового интегрированного и родовых объектов правовой охраны классифицированы и нормы, предусматривающие ответственность за преступления против личности (разд. VII УК, содержащий пять самостоятельных глав). Указанный раздел Особенной части УК РФ — самый богатый по объему нормативного содержания и количеству включенных в него статей — 54 нормы. И это весьма знаменательный факт, который красноречиво говорит о приоритетности задачи уголовно-правовой охраны самых разнообразных прав, свобод и интересов личности, исключая имущественные права, специально защищаемые нормами об ответственности за преступления против собственности.

Права, свободы, блага и интересы человека охраняются уголовным законом независимо от его национальности, гражданства, пола, возраста, дееспособности. Спектр прав и свобод человека и гражданина, гарантированных Конституцией РФ, чрезвычайно широк, но он, разумеется, не исчерпывается теми, которые предусмотрены в ее второй главе. В частности, гражданин имеет неотъемлемое право на необходимую оборону от общественно опасного посягательства, право на устранение опасности, непосредственно угрожающую правоохраняемым интересам, путем акта крайней необходимости, право на обоснованный риск для достижения общественно полезной цели и т.д.

Собственность как объект уголовно-правовой охраны — это материальные общественные отношения, составляющие в совокупности экономический базис российского общества, основу его экономической системы. Уголовный закон в равной мере охраняет все формы собственности, включая частную, независимо от того, кто на законных основаниях владеет, пользуется и распоряжается ее материальными, вещественными субстратами. В соответствии с п. 4 ст. 212 ГК РФ право всех собственников — граждан, юридических лиц РФ, субъектов РФ, муниципальных образований — защищается равным образом. Из этого же принципа исходят и нормы гл. 21 «Преступления против собственности» УК РФ.

Под общественным порядком как объектом уголовно-правовой охраны следует понимать совокупность общественных отношений, основанных на нормах морали и нравственности, общепризнанных правилах общественного общежития и обеспечивающих нормальные условия труда, отдыха и быта, участия граждан в межличностных контактах с другими людьми и в иных формах общественной жизни. Надлежащий общественный порядок, кроме того, является необходимым условием, определенной предпосылкой полноценного функционирования практически всех других общественных отношений, непосредственно, т.е. напрямую, не связанных с рассматриваемой социальной категорией, хотя в большей или меньшей степени и зависящей от ее состояния. Общественный порядок в значении социальной категории, будучи урегулированным юридическими нормами различных отраслей права, принимает форму правопорядка.

Общественная безопасность — это такое состояние отношений, которое исключает реальную угрозу (опасность) причинения вреда жизни и здоровью человека, материальным объектам собственности в различных сферах совместной жизнедеятельности людей, главным образом в области работы технических средств (транспорт, объекты атомной энергетики, горные и строительные работы, взрывоопасные предприятия) и с различными веществами (взрывчатых, легковоспламеняющихся, пиротехнических изделий, радиоактивных материалов и т.д.).

Впервые в истории российского уголовного законодательства УК РФ выделяет задачу охраны окружающей среды, что продиктовано современными общественными потребностями, удручающим состоянием природы и расточительным, а порой и хищническим природопользованием, исключительно высоким уровнем экологической преступности.

Объектом правовой охраны от экологических преступлений выступает здесь специфическая группа однородных комплексных общественных отношений, сложившихся в обширной сфере взаимодействия общества и природы, которые охватывают собой отношения по рациональному природопользованию, охране окружающей среды и обеспечению экологической безопасности населения, о которой говорилось выше.

И наконец, последним объектом уголовно-правовой охраны ч. 1 ст. 2 УК называет «конституционный строй Российской Федерации». Достаточно лишь упомянуть, что защите этого важного объекта уголовно-правовой охраны в Особенной части УК РФ

посвящена целая гл. 29 «Преступления против основ конституционного строя и безопасности государства», десять статей которой (ст. 275–284 УК РФ) формулируют признаки составов соответствующих преступлений, отнесенных, как правило, к категории особо тяжких (п. 5 ст. 15 УК РФ).

Впервые, помимо охраны системы общественных отношений, к числу задач УК РФ закон относит предупреждение преступлений, имея в виду как общую, так и частичную превенцию. Необходимо еще раз подчеркнуть, что эта важная задача наиболее успешно решается в процессе реализации регулятивной и охранительной функций уголовного права. Об этом подробно говорилось выше. Одновременно это свидетельствует о неразрывной связи задач и функций уголовного права в достижении целей уголовной политики российского государства. Часть 2 ст. 2 УК РФ определяет средства достижения задач УК РФ, указывая, что для этого он устанавливает основания и принципы уголовной ответственности, круг преступных деяний, а также виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера, предусмотренные за их совершение.

Глава 2

ПРИНЦИПЫ УГОЛОВНОГО ПРАВА

Под принципами **права** понимаются руководящие идеи, основополагающие начала, отражающие экономические, социальные, политические закономерности общества, на которых построена вся его правовая система. Под **принципами уголовного права** понимаются выраженные в уголовном законодательстве и правоохранительной деятельности руководящие начала, отражающие политические, экономические и социальные закономерности развития общества, а также этические и правовые представления людей по вопросам уголовной ответственности за совершение преступления. Эти принципы заключены в нормах уголовного права и определяют его поддержание в целом и отдельных институтов.

Это определение охватывает собой как объективный аспект принципов, которые нашли отражение и закрепление в нормах объективного уголовного законодательства, так и субъективный аспект, который выражается в общественном и индивидуальном правовом сознании отдельных граждан, представителей правоохранительных и законодательных органов. Совокупность различных принципов уголовного права образует систему принципов, на которых основывается уголовное законодательство. Они принизывают всю систему норм уголовного законодательства.

Образуя определенную единую и целостную систему, принципы уголовного права не только тесно связаны, но и взаимодействуют друг с другом, проявляют себя вовне в правоприменительном и правоисполнительном процессах именно как неделимое руководящее начало. Каждый отдельный принцип не действует изолированно сам по себе.

Принцип законности. Статья 3 УК РФ, формулируя основное содержание принципа законности, гласит:

«1. Преступность деяния, а также его наказуемость и иные уголовно-правовые последствия определяются только настоящим Кодексом.

2. Применение уголовного закона по аналогии не допускается».

Как видим, закон выделяет лишь суть, основное свойство принципа законности применительно к уголовному праву, указывая, что преступность деяния, а также его наказуемость и иные уголовно-правовые последствия (например, судимость, сроки ее снятия или погашения) определяются только Уголовным кодексом.

Правоприменитель не может по произвольному, а тем более, произвольному усмотрению дополнить или домыслить закон такими положениями, которые в нем не содержатся. Закон и только закон определяет преступность и наказуемость деяния. Любой открытый или завуалированный выход правоприменителя за пределы этого императива — грубейшее нарушение принципа законности. Он должен руководствоваться не духом закона, а его буквой.

Принцип равенства граждан перед законом. Принцип равенства граждан перед законом, выражающий суть любой отрасли права, сформулирован в ст. 4 УК РФ.

Статья 4 УК РФ почти текстуально точно воспроизводит аналогичный принцип, зафиксированный в гл. 2 Конституции РФ. Данный принцип применительно к уголовному праву требует некоторых дополнительных пояснений.

Во-первых, он несет в себе определенные противоречия: к любому гражданину, независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям и т.д., закон, с одной стороны, предъявляет абсолютно одинаковые требования и устанавливает одинаковые меры уголовной ответственности (в рамках санкции статьи УК), а с другой — он же, учитывая личность правонарушителя и иные конкретные смягчающие обстоятельства совершенного преступления, допускает возможность назначения наказания ниже низшего предела или вообще освобождения от уголовной ответственности и наказания. Во-вторых, уголовный закон, и в этом его специфика, в определенной мере корректирует действие принципа равенства граждан перед законом нормами трех институтов уголовного права — назначение наказания (гл. 10, ст. 60–70, ст. 73 УК РФ), освобождения от уголовной ответственности (гл. 11, ст. 75–78 УК РФ) и освобождения от наказания (гл. 12, ст. 79–83 УК РФ). За рамками предписаний правовых институтов, обязывающих учитывать личность и иные обстоятельства, уголовный закон к любому лицу предъявляет абсолютно одинаковые требования (запреты или веления), которые предопределены принципом

равенства граждан перед законом. И эти положения уголовного законодательства ни в коем случае не противоречат конституционному принципу равенства граждан перед законом, ибо право всего лишь равный масштаб оценки аналогичных поступков, которые, однако, совершаются разными людьми, действующими в разных жизненных ситуациях и при не совпадающих конкретных обстоятельствах.

Принцип вины. УК РФ в ст. 5 формулирует один из важнейших принципов:

«Лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействия) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина.

Объективное вменение, то есть уголовная ответственность за невинное причинение вреда, не допускается».

По российскому уголовному праву лицо может нести ответственность, если его общественно опасные и противоправные действия и их последствия опосредовались сознанием и волей, иными словами, если они совершены виновно, т.е. либо умышленно, либо по неосторожности. Рефлекторные, произвольные или импульсивные действия, лишенные интеллектуального или волевого начала, для уголовного права индифферентны и не могут быть предметом уголовно-правовой оценки.

Принцип ответственности за вину, т.е. в форме умысла или неосторожности, совершенные действия есть, иначе говоря, принцип субъективного вменения. Объективное вменение, т.е. уголовная ответственность за невиновное причинение вреда, как декларируется в ч. 2 ст. 5 УК РФ, не допускается.

Закрепляя принцип вины, который находит свое конкретное выражение в нормах гл. 5 Общей части УК РФ (ст. 24–28), уголовное законодательство последовательно исходит из международно-признанного правила: «Нет вины — нет преступления, нет уголовной ответственности». Это правило носит универсальный и императивный характер и не знает исключений.

Принцип вины носит универсальный характер. Это означает, что не только по отношению к действию (бездействию) и его общественно опасным последствиям, но и ко всем иным юридически значимым обстоятельствам, влияющим на квалификацию содеянного, лицо должно проявлять психическое отношение в форме умысла или неосторожности. И еще на один момент необходимо обратить внимание в контексте

анализа принципа вины. Невинное причинение вреда (казус) в соответствии со ст. 5 и 8 УК РФ исключает уголовную ответственность гражданина. В этой связи следует иметь в виду, что, в отличие от традиционного, ранее общепринятого понятия невинного причинения вреда, выработанного теорией уголовного права, ч. 2 ст. 28 УК РФ вносит в него существенные коррективы, значительно расширяющие сферу его действия. В настоящее время согласно ст. 28 УК РФ деяние признается совершенным невиновно не только тогда, когда лицо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий своих действий и по обстоятельствам дела не должно было или не могло их предвидеть, но и в том случае, когда оно хотя и предвидело возможность их наступления, но не могло предотвратить эти последствия в силу несоответствия своих психофизиологических качеств требованиям экстремальных условий или нервно-психическим перегрузкам. Эта норма УК РФ развивает положения ч. 2 ст. 5, содержащие императивные требования о недопущении объективного вменения, т.е. уголовной ответственности за невинное причинение вреда.

Принцип вины, с одной стороны, тесно взаимодействует с принципами законности, равенства граждан перед законом, справедливости, являясь необходимым условием их полноценного функционирования. С другой стороны, нарушение или даже малейшее отклонение от принципа вины неизбежно приводит к нарушению названных основных принципов уголовного законодательства, к подрыву основания уголовной ответственности.

Завершая характеристику принципа вины, необходимо отметить важное конституционное положение: «Каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда» (ч. 1 ст. 49 Конституции РФ).

Принцип справедливости. Закон определяет рассматриваемый принцип следующим образом:

«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.

Никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление».

Часть 1 ст. 6 УК РФ, по существу, сводит принцип справедливости к назначению лицу, признанному виновным в совершении преступления, справедливого наказания или иных мер уголовно-правового характера, которые бы соответствовали характеру и степени общественной опасности деяния, обстоятельствам его совершения и личности виновного.

Следует специально подчеркнуть, что справедливость наказания обусловливается реализацией судом в полном объеме специальных принципов уголовного права: дифференциации ответственности и строгой индивидуализации применяемых мер государственно-правового принуждения, а также правильной, основанной на законе и фактических обстоятельствах дела, квалификации преступления. Последняя играет исключительно важную роль в деле обеспечения справедливости назначенного виновному лицу наказания.

Принцип гуманизма. Статья 7 УК РФ, формулируя понятие принципа гуманизма, определяет:

«1. Уголовное законодательство Российской Федерации обеспечивает безопасность человека.

2. Наказания и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, не могут иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства».

Гуманизм как принцип УК РФ имеет два аспекта. Первый состоит во всемерной охране прав и свобод человека и гражданина, в обеспечении его безопасности, а следовательно, и защите интересов всего общества от преступных посягательств.

Второй обращен к лицу, совершившему преступление, и в ресоциализации которого общество и государство кровно заинтересованы. Исправить преступника, предупредить возможность совершения им новых преступлений — основные цели наказания, более того, важная задача УК РФ. Жестокость наказания, чрезмерная, не оправдываемая указанными целями строгость (жесткость) наказания, не говоря уже о причинении преступнику физических страданий или унижения его человеческого достоинства, как доказывает многовековой опыт, не способны обеспечить достижение целей уголовного права и нередко приводят к противоположным результатам, поскольку грубо нарушают принципы

законности и справедливости при назначении гражданину принудительных мер государственно-правового воздействия, резко противоречат общественному правосознанию. Именно поэтому закон (ч. 2 ст. 7 УК РФ) формулирует положение, согласно которому наказание и иные меры уголовно-правового характера не должны причинять страдания и унижать личность.

Статья 21 Конституции РФ декларирует:

«1. Достоинство личности охраняется государством. Ничто не может быть основанием для его умаления.

2. Никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию...».

В содержании действующего уголовного законодательства принцип гуманизма получил форму реального бытия во многих его нормах и институтах, в практике их применения. В частности, с учетом гуманистических начал законодателем в ст. 44 УК РФ сконструирована система наказаний, в которой все 12 видов расположены от более мягкого к более строгому. Такое построение (лестница наказаний) ориентирует суд на избрание виновному лицу конкретной меры, минимально достаточной для достижения целей наказания. По аналогичному принципу и, конечно, с учетом такого же ориентира построены санкции статей Особенной части УК.

Гуманистическая идея применения к преступнику минимально достаточной меры воздействия на него получила наиболее отчетливое выражение в ст. 60 УК РФ, формулирующей общие начала (правила) назначения наказания, в которой для суда содержится императивное предписание: «Более строгий вид наказания из числа предусмотренных за совершенное преступление назначается только в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания». При этом закон, исходя из указанной руководящей идеи, предписывает суду при назначении наказания учитывать его влияние «на исправление осужденного и на условия жизни его семьи».

Глава 3

УГОЛОВНЫЙ ЗАКОН

§ 1. Понятие и значение уголовного закона

Уголовный закон — это нормативный правовой акт, принятый Государственной Думой РФ, содержащий юридические нормы, которые устанавливают принципы, основание и условия уголовной ответственности, определяют преступность и наказуемость деяний, виды наказания и порядок их назначения, иные меры уголовно-правового характера за совершение преступлений, а также основания и условия освобождения от уголовной ответственности и наказания.

Уголовный закон — закон федеральный, т.е. его действие распространяется на всей территории РФ. Уголовное законодательство состоит из Уголовного кодекса Российской Федерации. Уголовно-правовые нормы не могут содержаться ни в каком другом федеральном законодательном акте. Уголовный закон, следовательно, является единственным и исключительным источником российского уголовного права.

Именно поэтому в борьбе с преступностью, в укреплении правопорядка и законности в стране уголовный закон играет немаловажную роль. В решении задачи дальнейшего укрепления законности он имеет двоякое значение: во-первых, предусмотренные им нормы обеспечивают соблюдение законности при отправлении правосудия по уголовным делам и, во-вторых, устанавливая преступность и наказуемость деяний, уголовный закон в руках правоприменительных органов является мощным средством для охраны государства, общества всех граждан от преступных посягательств.

Вместе с тем уголовный закон — это не застывший слепок социально-экономической действительности, не вечная догма. Являясь действенным инструментом правового регулирования всех сторон жизнедеятельности общества, закон не может отставать от возникающих общественных потребностей, не реагировать на появляющиеся при этом проблемы, на неточности или неполноту нормативных формул. В связи с этим возникает объективная необходимость внесения в действующее уголовное законодательство

соответствующих изменений и дополнений. Это естественный процесс, более того, прямая обязанность законодательной власти российского государства.

Уголовный кодекс РФ принят в июне 1996 г., а введен в действие с 1 января 1997 г. За это время социальная практика, сложившаяся в стране острая криминогенная обстановка, придание борьбе с преступностью значения приоритетного направления государственно-общественной деятельности побудило законодателя внести в нормы Общей и Особенной частей УК РФ более 300 изменений и дополнений, ввести в его содержание новые составы преступлений, которые анализируются и в настоящем учебнике. Достаточно сказать, что за семь минувших лет после вступления УК РФ в действие Государственной Думой принято 26 федеральных законов, которые в целом направлены на дальнейшее совершенствование уголовного законодательства. В их ряду наиболее значимый и масштабный подобный правовой акт — это, конечно, ФЗ № 162-ФЗ от 8 декабря 2003 г. «О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации»², который существенно реформировал многие институты и нормы действующего уголовного законодательства, внося в него значительные коррективы.

Общая характеристика названного Федерального закона, дает основания констатировать, что его новации направлены на дальнейшую демократизацию и гуманизацию сферы уголовно-правового регулирования, а также на укрепление специальных принципов дифференциации уголовной ответственности и индивидуализации наказания, что полностью соответствует установкам уголовной политики нашего государства.

Столь крупные и масштабные изменения содержания Уголовного кодекса, с одной стороны, могут быть расценены как позитивная тенденция совершенствования законодательства, обусловленная необходимостью привести его в более или менее точное соответствие с общественными потребностями, с меняющейся социально-экономической основой права. С другой стороны, активный процесс обновления законодательства характеризуется тем, что за 10 лет после введения в действие УК РФ приняты многочисленные акты, изменения и дополнения. Это объективно свидетельствует о том, что законодателю в 1995–1996 гг. в период разработки и принятия Кодекса 1996 г. не удалось, к сожалению, в полной мере обеспечить его адаптационную емкость, т.е.

² Российская газета. 2003. 16 дек.

заложенную в самом содержании закона способность в ближайшей исторической перспективе в той или иной мере соответствовать меняющимся условиям общественной жизни с тем, чтобы выполнять социальную миссию действенного инструмента охраны правопорядка, общественной и личной безопасности граждан. Нельзя забывать незыблемый постулат, что стабильность закона — один из основных показателей его совершенства.

Часть 2 ст. 1 УК РФ устанавливает, что Уголовный кодекс РФ основывается на Конституции РФ и общепризнанных принципах и нормах международного права.

Принципы Уголовного кодекса не только вытекают, но в ряде случаев непосредственно базируются на соответствующих положениях Конституции РФ, например принцип равенства граждан перед законом (ст. 4 УК, ст. 19 Конституции РФ).

Основные черты и свойства уголовного закона:

1. Уголовный закон является нормативным правовым актом высших представительных органов государственной власти РФ.

2. Юридической основой, базой уголовного закона являются Конституция РФ и общепризнанные принципы и нормы международного права (ч. 2 ст. 1 УК РФ).

3. Уголовный закон — единственный источник российского уголовного права.

4. Уголовный закон действует в системе статей УК РФ.

5. Социальное предназначение (служебная роль) уголовного права, его задачи и основные функции — регулятивная, охранительная, обще- и специально-предупредительная, воспитательная — реализуются через уголовный закон, который, с одной стороны, является носителем этих задач и функций, а с другой, — необходимым инструментом претворения их в жизнь, в социальную практику.

6. Уголовный закон в значительно большей мере, чем это было раньше, воплощает в себе прогрессивные идеи, взгляды, положения российской доктрины уголовного права и достижения международной законодательной практики ведущих правовых государств мира.

§ 2. Структура уголовного закона

По своей структуре Уголовный кодекс РФ четко разделен на две относительно самостоятельные части: Общую, состоящую из 6 разделов, 15 глав и 102 статей, и

Особенную, насчитывающую соответственно 6 разделов, 19 глав и 274 статьи. Внутри глав отдельные статьи делятся на части и пункты, которые имеют самостоятельное значение (например, ст. 158 УК РФ состоит из четырех частей, а ч. 2 ст. 105 — из 12 пунктов).

Нормы Особенной части Уголовного кодекса содержат описание признаков конкретных составов преступлений и предусматривают меры наказания, применяемые в случае их совершения. Таким образом, по своему содержанию нормы Особенной части существенно отличаются от норм Общей части, что и предопределяет особенности их структуры.

По своему строению нормы Особенной части четко разделены на две части. В одной части описываются признаки, характеризующие данное преступление (например, в ч. 1 ст. 209 УК РФ — «Создание устойчивой вооруженной группы (банды) в целях нападения на граждан или организации, а равно руководство такой группой (бандой)»), а в другой части нормы указывается то наказание, которое может быть применено за совершение данного преступления (например, в той же ч. 1 ст. 209 — «Лишение свободы на срок от десяти до пятнадцати лет»).

В теории уголовного права первая часть нормы именуется диспозицией, а вторая — санкцией.

Диспозиция — это часть нормы, которая называет, указывает или описывает деяние, за совершение которого предусмотрено конкретное наказание. Различают следующие виды диспозиций: простая, описательная, ссылочная, бланкетная.

Простой называется такая диспозиция, которая лишь называет преступление, но не раскрывает его признаков. Примером простой диспозиции может служить диспозиция ч. 1 ст. 126 УК РФ, предусматривающая ответственность за похищение человека. В названной статье законодатель лишь называет преступление общепонятным словосочетанием, но не указывает признаков, характеризующих это понятие.

Описательной называется такая диспозиция, в которой дается описание основных признаков преступления. Подавляющее большинство норм уголовного законодательства содержит именно описательные диспозиции, которые облегчают возможность точного уяснения признаков преступления и, следовательно, способствует наиболее правильному применению закона.

Ссылочной называется такая диспозиция, в которой законодатель для установления признаков описываемого преступления отсылает к другой статье уголовного закона. Так,

для признания наличия состава преступления умышленного причинения средней тяжести вреда здоровью, предусмотренного ст. 112 УК РФ, необходимо установить отсутствие последствий, указанных в ст. 111 УК РФ.

Бланкетной называется диспозиция, которая для установления признаков уголовно-наказуемого деяния отсылает к другим законам или нормативным актам, не содержащимся в уголовном законодательстве. Так, например, ст. 263 УК РФ устанавливает ответственность за нарушение правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного, морского или речного транспорта лицом, в силу выполняемой работы или занимаемой должности обязанным соблюдать эти правила, если это деяние по неосторожности повлекло причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью человека. Диспозиция указанной статьи является бланкетной, так как для установления предусмотренного ею состава преступления необходимо обратиться к ведомственным нормативным актам, в которых дается описание правил безопасности движения и эксплуатации соответствующих видов транспорта (железнодорожного, воздушного и т.д.).

Санкция — это та часть нормы, которая содержит указание на конкретные меры наказания за совершение предусмотренного диспозицией преступления. Теория уголовного права различает четыре вида санкций: абсолютно-определенные, относительно-определенные, альтернативные и отсылочные. Следует, однако, отметить, что в действующем уголовном законодательстве встречаются главным образом относительно-определенные и альтернативные санкции.

В УК РФ абсолютно-определенные санкции не содержатся.

Относительно-определенными называются санкции, в которых указаны низший и высший пределы наказания. По способу конструирования различают три вида этих санкций:

1. Относительно-определенная санкция с максимумом наказания. Например, причинение смерти по неосторожности, согласно ч. 2 ст. 109 УК РФ, наказывается лишением свободы на срок до трех лет. В этом случае минимум наказания — низший предел лишения свободы, предусмотренный ст. 56 УК РФ, т.е. два месяца.

2. Относительно-определенная санкция с минимумом наказания. Например, лишение свободы на срок не ниже двух лет. Для того, чтобы установить высший предел данного

вида наказания, необходимо обратиться к соответствующей статье Общей части Уголовного кодекса. Так, та же ст. 56 УК РФ устанавливает, что лишение свободы может назначаться в пределах от двух месяцев до 20 лет. В действующем уголовном законодательстве отсутствуют санкции с минимумом наказания, но вполне вероятно, что они появятся в будущем.

3. Относительно-определенные санкции с максимумом и минимумом наказания, которых достаточно много в УК РФ. Например, ч. 1 ст. 105 УК РФ устанавливает наказание за умышленное убийство без отягчающих обстоятельств в виде лишения свободы на срок от шести до 15 лет.

Действующее уголовное законодательство РФ весьма широко пользуется относительно-определенными санкциями, так как они предоставляют суду известный простор в определении конкретного наказания, способствуют индивидуализации наказания с учетом обстоятельств дела и личности виновного. Однако в законе не во всех случаях выдержаны обоснованные пределы дискреционных полномочий суда при назначении наказания в рамках санкции статьи УК РФ, которые нередко допускают разрыв между минимумом и максимумом сроков лишения свободы до 8–10 лет.

Самостоятельным видом являются альтернативные санкции, которые устанавливают не один вид наказания, а два и более, предоставляя суду право выбора одного из них. Примером альтернативной санкции может служить санкция ст. 156 УК РФ, которая устанавливает, что неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего наказывается штрафом либо лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, либо обязательными работами, либо исправительными работами, либо ограничением свободы.

§ 3. Действие уголовного закона во времени

Преступность и наказуемость деяния определяется законом, действовавшим во время его совершения (ч. 1 ст. 9 УК РФ). Действующим признается уголовный закон, вступивший в силу и не отмененный на момент совершения преступления другим законом. Часть 2 ст. 9 УК РФ четко разрешает эту коллизионную ситуацию, устанавливая, что временем совершения преступления признается время совершения общественно опасного действия (бездействия) независимо от времени наступления его последствий. Иными

словами, если последствия наступили спустя несколько недель или месяцев уже во время действия вновь принятого закона, если он не имеет обратной силы, применению подлежит акт, действовавший в момент совершения самого действия (бездействия).

Уголовный закон признается действующим, если он принят, подписан и опубликован в установленном порядке.

Основные положения процедуры опубликования и вступления закона в силу предусмотрены ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания» от 14 июня 1994 г. (в ред. ФЗ от 22 октября 1999 г.)³. В соответствии с указанным правовым актом принятые Федеральным Собранием и подписанные Президентом РФ федеральные конституционные законы, федеральные законы, акты палат Федерального Собрания в течение семи дней должны быть официально опубликованы в изданиях — «Российская газета», «Собрание законодательства Российской Федерации», «Парламентская газета».

Официальным изданием считается первая публикация их текстов в названных источниках (ст. 4). Федеральный закон, если в нем не оговорен иной порядок, вступает в силу одновременно на всей территории РФ по истечении десяти дней после дня его первого официального опубликования, т.е. с 00 часов следующего, одиннадцатого, дня (ст. 6).

Возможен и другой порядок вступления уголовного закона в силу, когда в его тексте или в специально принятом законодательным органом постановлении указывается конкретная дата вступления закона в силу. Характерным примером в этом отношении является Уголовный кодекс Российской Федерации. Он был принят Государственной Думой 24 мая 1996 г., одобрен Советом Федерации Федерального Собрания 5 июня 1996 г., подписан Президентом РФ 13 июня 1996 г., а введен в действие ФЗ «О введении в действие Уголовного кодекса Российской Федерации» с 1 января 1997 г.

Ввиду того, что уголовный закон, как определено в ч. 2 ст. 1 УК РФ, основывается на Конституции РФ и общепризнанных принципах и нормах международного права, необходимо кратко рассмотреть вопрос о вступлении их в силу.

Решая вопрос о возможности применения договорных норм международного права, суды должны исходить из того, что дата и порядок вступления в силу международного

³ СЗ РФ. 1994. № 8. Ст. 801.

договора, содержащего подобные нормы, предусмотрены в самом договоре или согласованы между участвующими в переговорах государствами. При отсутствии такого соглашения или договоренности договор вступает в силу, как только будет выражено согласие всех сторон, участвующих в переговорах, на обязательность для них договора, что регламентировано ст. 24 Венской конвенции «О праве международных договоров» 1961 г. Естественно, что нормы международного договора подлежат применению, если Российская Федерация в лице ее компетентных органов власти выразила согласие на обязательность для нее международного договора посредством одного из действий, перечисленных в ст. 6 ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» (подписание договора, его ратификация, утверждение договора и т.д.).

В законодательной практике известны различные способы прекращения действия уголовного закона. Среди них можно назвать: а) отмену закона, б) замену его другим законом, в) утрату законом своей силы ввиду истечения срока его действия, г) в силу изменения или отпадения условий и обстоятельств (например, состояния войны), в связи с которыми он был принят.

§ 4. Обратная сила уголовного закона

Статья 10 УК РФ формулирует правило об обратной силе уголовного закона: она устанавливает, что уголовный закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу, т.е. распространяется на лиц, совершивших соответствующие деяния до вступления такого закона в силу, в том числе на лиц, отбывающих 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.

При применении положений ст. 10 УК РФ необходимо иметь в виду, что обратная сила придается не вновь принятому уголовному закону, а закону уже вступившему в силу. Это очень важный момент правоприменения, так как между принятием закона Федеральным

Собранием РФ, его подписанием Президентом РФ и датой вступления закона в силу, как правило, проходит определенный временной период, причем иногда весьма значительный, например, УК РФ утвержден 13 июня 1996 г., а реализовываться начал спустя более полугода — 1 января 1997 г. Поэтому до вступления в силу, хотя уже и принятого нового правового акта, продолжает действовать старый закон.

Устранение преступности деяния — безусловный повод к освобождению лица, его совершившего, от уголовной ответственности на любой стадии уголовного процесса или к освобождению от отбывания наказания. Однако надо иметь в виду одно важное обстоятельство, что исключение из УК нормы, предусматривавшей ответственность за совершение определенного преступления ввиду его декриминализации, автоматически не предрешает вопроса о непроступности совершенных им действий и освобождения его на этом основании от уголовной ответственности. Дело в том, что в системе Особенной части УК РФ содержатся нормы, которые находятся в отношениях конкуренции общей и специальной нормы. Иными словами, преступное деяние субъекта одновременно охватывается и общей, и специальной нормой. В таком отношении находятся, например, нормы ст. 286 и 299 УК, предусматривающие ответственность за превышение должностных полномочий и за привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности, которое есть не что иное, как частный случай превышения должностных полномочий, например следователем. В этом соотношении ст. 286 является общей нормой, а ст. 299 — специальной. Отсюда можно сформулировать общее правило: устранение преступности деяния, предусмотренного специальной нормой, которая в подобном случае из УК выводится, не исключает возможности привлечения лица к уголовной ответственности на основании наличия в его действиях признака состава преступления, предусмотренного общей уголовно-правовой нормой.

УК РФ декриминализовал многие деяния, рассматриваемые УК РСФСР в качестве преступлений, — например, вредительство (ст. 69), недонесение о государственных и некоторых других преступлениях (ст. 88, 189), и тем самым исключил их преступность. В соответствии с ч. 1 ст. 10 УК РФ с 1 января 1997 г. подлежали прекращению находящиеся в производстве судов, органов предварительного следствия и органов дознания все уголовные дела о деяниях, которые в соответствии с УК РФ не признаются преступлениями, а также уголовные дела, по которым истек срок давности привлечения к

уголовной ответственности, установленный п. «а», ч. 1 ст. 78 УК РФ. Точно так же подлежат освобождению от наказания (основного и дополнительного) лица, осужденные до 1 января 1997 г. по УК РСФСР 1960 г. за деяния, которые согласно УК РФ 1996 г. не признаются преступлениями. В соответствии с ч. 1 ст. 10 УК РФ обратную силу имеет также закон, смягчающий наказание. Вопрос о том, какой из сопоставляемых законов — старый или вновь принятый — является более «мягким», т.е. смягчающим наказание, решается путем сравнения их санкций. По общему правилу в этом процессе учитывается наиболее строгий вид наказания, предусмотренный санкциями соответствующих статей УК. При одинаковом максимуме наиболее строгого вида наказания по старому и новому уголовному закону более мягким следует признать закон, который устанавливает более низкий предел минимального размера такого наказания. При полном совпадении минимумов и максимумов наказаний учитывается наличие или отсутствие в санкциях сопоставляемых законов дополнительных наказаний — штрафа, лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

Уголовный кодекс РФ содержит еще одно очень важное положение, отражающее принцип гуманизма, согласно которому уголовный закон, улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу и распространяется не только на лиц, совершивших соответствующие деяния до вступления такого закона в силу, но и на лиц, отбывающих наказание, или отбывших наказание, но имеющих судимость. Из приведенного выше положения следуют два важных вывода.

Во-первых, ч. 1 ст. 10 УК РФ придает обратную силу всем без исключения нормам Общей части уголовного законодательства независимо от того, какой вопрос они регламентируют при условии, что применение такой нормы определенным образом улучшает положение лица, совершившего преступление или отбывающего наказание. Следовательно, обратную силу могут иметь нормы о возрасте уголовной ответственности, об обстоятельствах, исключающих преступность деяния, об освобождении от уголовной ответственности, об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания и др.

Во-вторых, правила об обратной силе уголовного закона в настоящее время автоматически распространяются не только на лиц, в отношении которых судом не вынесен обвинительный приговор, как это было по УК РСФСР 1960 г., но дополнительно

и еще на две категории лиц: уже отбывающих наказание и отбывших наказание, но имеющих судимость.

Таким образом, если уголовный закон улучшает положение лиц, совершивших преступление, в том числе лиц, отбывающих наказание или отбывших наказание, но имеющих судимость, то приговоры судов и другие судебные акты о применении иных мер уголовно-правового характера подлежат пересмотру судом по месту отбывания наказания осужденным. При этом лица, освобожденные от отбывания наказания, а также лица, ранее отбывшие наказание или освобожденные условно-досрочно, если они были осуждены за деяния, которые согласно УК РФ 1996 г. не признаются преступлениями, считаются не имеющими судимости.

В отличие от рассмотренных вариантов распространения действия уголовно-правовых норм на лиц, совершивших соответствующие деяния до вступления их в силу, ч. 1 ст. 10 УК РФ формулирует общее правило: уголовный закон, устанавливающий преступность деяния, усиливающий наказание или иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет. Такой закон до вступления его в силу, ни при каких условиях не может применяться к лицам, совершившим надлежащие деяния. Например, ФЗ от 20 мая 1998 г. «О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации» были введены новые редакции статей: 194 (уклонение от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организаций или физических лиц), 198 (уклонение физического лица от уплаты налога или страхового взноса в государственные внебюджетные фонды) и 199 (уклонение от уплаты налога или страховых взносов в государственные внебюджетные фонды с организаций), и одновременно усилено наказание за названные преступления. Естественно, что указанные правовые нормы обратной силы не имеют.

§ 5. Действие уголовного закона в пространстве

Действие уголовного закона в пространстве определяется пятью основными принципами: 1) территориальным, 2) гражданства, 3) реальным, 4) универсальным и 5) международным принципом о выдаче преступников. На указанных принципах основываются положения ст. 11, 12 и 13 УК РФ, а международно-правовой принцип выдачи преступников, кроме того, получил закрепление в ст. 63 Конституции РФ.

Территориальный принцип действия уголовного закона в пространстве получил детальную и развернутую регламентацию в положениях ст. 11, принципы гражданства, реальный и универсальный — в ст. 12, а принцип выдачи преступников — в ст. 13 УК РФ.

Статья 11 УК РФ определяет действие уголовного закона в отношении лиц, совершивших преступление на территории РФ.

Под «лицом, совершившим преступление», уголовный закон понимает граждан РФ, лиц без гражданства и иностранных граждан. Закон РФ «О гражданстве РСФСР» от 28 ноября 1991 г. устанавливает, что гражданами Российской Федерации являются все граждане бывшего СССР, постоянно проживающие на территории РФ на день вступления в силу этого закона, если в течение одного года после этого дня не заявят о своем нежелании состоять в гражданстве РСФСР. Названный закон определяет также основания и порядок приобретения гражданства, приема и восстановления в гражданстве, прекращения гражданства Российской Федерации. Лицом без гражданства признается лицо, не имеющее доказательств принадлежности к гражданству другого государства. Иностранцем является лицо, обладающее гражданством иностранного государства и не имеющее гражданства Российской Федерации.

Территориальный принцип действия УК РФ в пространстве устанавливает, что лицо, совершившее преступление на территории РФ, подлежит уголовной ответственности по российскому уголовному законодательству.

В связи с действием уголовного закона в пространстве в соответствии с территориальным принципом важное значение приобретает понятие «государственная территория Российской Федерации». К ней относятся сухопутная территория, водная территория, недра и воздушное пространство в пределах государственной границы РФ. Закон РФ «О Государственной границе Российской Федерации» от 1 апреля 1993 г. определяет государственную границу как линию и проходящую по этой линии вертикальную поверхность, определяющую пределы государственной территории РФ, т.е. пространственный предел действия государственного суверенитета РФ. Отсюда следует, что линия вертикальной поверхности охватывает собой все недра земли и воздушное пространство в пределах сухопутной и водной территории РФ, включая в себя, естественно, и территориальное море (прибрежные морские воды в пределах определенной удаленности от линии наибольшего отлива морских или океанских вод).

К территории России относится территориальное море РФ, которое составляют прибрежные морские воды шириной 12 морских миль, отмеряемых в соответствии с общепризнанными нормами международного права, законодательством РФ и международным договором РФ с другими государствами. По общему правилу, 12-мильная ширина территориальных вод отсчитывается от линии наибольшего отлива как на материке, так и на островах, принадлежащих РФ, или от прямых исходных линий, соединяющих точки, географические координаты, утверждаемые Правительством РФ.

К территории РФ относятся не только реки, пруды, озера, водохранилища, иные водоемы, расположенные непосредственно на ее суше, но и другие объекты внутренних вод, а именно: а) морские воды, расположенные в сторону берега от исходных линий, принятых для отсчета ширины территориальных вод РФ; б) воды портов РФ, ограниченные линией, проходящей через наиболее удаленные в сторону моря точки гидротехнических и других сооружений портов; в) воды заливов, бухт, губ, лиманов, берега которых полностью принадлежат Российской Федерации, до прямой линии, проведенной от берега к берегу в месте наибольшего отлива, где со стороны моря впервые образуется один или несколько проходов, если ширина каждого из них не превышает 24 морских миль; г) воды заливов, бухт, губ, лиманов, морей, исторически принадлежащих РФ; д) воды рек, озер и иных водоемов, берега которых принадлежат РФ.

Уголовный закон регламентирует, что его действие распространяется на преступления, совершенные в пределах территориальных вод или воздушного пространства РФ. Впервые в истории российского уголовного законодательства ст. 11 УК РФ непосредственно в норме права устанавливает положение, что действие нашего уголовного закона распространяется также на преступления, совершенные на континентальном шельфе и в 200-мильной исключительной экономической зоне РФ.

Уголовная юрисдикция распространяется также на лиц, совершивших преступления на морских и речных судах, на военно-морских кораблях, воздушных аппаратах и запущенных в космос российских космических объектах при определенных условиях, регламентированных ч. 3 ст. 11 УК РФ. В частности, уголовный закон устанавливает, что лицо, совершившее преступление на гражданском, пассажирском или грузовом судне, приписанном к порту РФ, находящемся в открытом водном или воздушном пространстве вне пределов Российской Федерации, подлежит уголовной ответственности по

российскому уголовному закону, если иное не предусмотрено международным договором РФ. В отношении преступлений, совершенных на указанных транспортных средствах, но находящихся в пределах территориальных вод иностранного государства, действуют несколько другие правила ответственности за их совершение, регламентированные ст. 12 УК РФ.

По УК РФ уголовную ответственность несет также лицо, совершившее преступление на военном корабле или военном воздушном судне, но, в отличие от рассмотренного случая, в независимости от места их нахождения. Таким образом, военные корабли и военные воздушные суда РФ в соответствии с общепринятыми международными нормами и принципами и прямым указанием ч. 3 ст. 11 УК РФ признаются территорией РФ, где бы они ни находились в момент совершения на их борту преступления.

В исключении из общих правил ответственности всех лиц, совершивших преступление на территории РФ по ее уголовным законам, ч. 4 ст. 11 УК РФ устанавливает, что вопрос об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств и иных граждан, которые пользуются иммунитетом, т.е. неприкосновенностью, основанной на международно-правовом принципе экстерриториальности, в случае совершения этими лицами преступления на территории РФ разрешается в соответствии с нормами международного права.

К данной категории относятся в соответствии с нормами международного права (Конвенция о привилегиях и иммунитетах Объединенных Наций 1946 г., Конвенция о привилегиях и иммунитетах специализированных учреждений 1947 г., Венская конвенция о дипломатических сношениях 1961 г., Венская конвенция о консульских сношениях 1963 г.) и Положением о дипломатических и консульских представительствах иностранных государств на территории РФ: главы посольств и дипломатических миссий в ранге посла, посланника или поверенного в делах, советники и секретари всех степеней (первой, второй и третьей), военные, военно-воздушные и военно-морские атташе, их заместители и помощники, атташе по другим вопросам, например, культуры, связи с прессой, секретари-архивисты, а также члены их семей, не являющиеся гражданами РФ и проживающие совместно с ними, некоторые иные представители дипломатического персонала дипломатических представительств иностранных государств в РФ. Право экстерриториальности (неприкосновенности) распространяется не только на указанную

категорию иностранных граждан, но и на служебные здания посольств, миссий, представительств, их жилые помещения, транспортные средства передвижения, например служебные и личные автомобили.

Дипломатическая неприкосновенность распространяется также на торговых представителей и их заместителей, глав и членов иностранных правительственных и парламентских делегаций, а также членов их семей, которые их сопровождают и не являются гражданами России.

Сотрудники представительств международных организаций (ООН, ЮНЕСКО, ОБСЕ, Международного Красного Креста и др.) из числа иностранных граждан пользуются правом дипломатического иммунитета на основании соответствующих международных договоров, участником которых является РФ.

Консульские ответственные должностные лица, например, генеральные консулы, вице-консулы пользуются правом дипломатической неприкосновенности лишь в той части, которая касается их служебной деятельности, а на дипломатических курьеров распространяется только право личной неприкосновенности при исполнении ими служебных обязанностей.

Вопрос об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств и иных граждан, которые пользуются иммунитетом, в случаях совершения этими лицами преступления на территории РФ, как устанавливает ч. 4 ст. 11 УК РФ, разрешается в соответствии с нормами международного права. Согласно сложившейся международной практике в подобных случаях правительство страны их пребывания объявляет их нежелательными лицами (*persona non grata*) и высылает за пределы страны.

Территориальный принцип, поскольку он не охватывает все возможные варианты ответственности российских граждан и лиц без гражданства, а также в отдельных случаях и иностранных граждан за уголовно-противоправные действия по УК РФ, дополняется принципом гражданства, а также реальным и универсальным принципами в пространстве. Положения, раскрывающие указанные принципы, изложены в ст. 12 УК РФ.

Принцип гражданства состоит в том, что граждане РФ и постоянно проживающие в ней лица без гражданства, совершившие преступление вне пределов РФ, подлежат уголовной ответственности по российскому уголовному закону, 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 этих лиц в России назначенное наказание не может превышать верхнего предела санкции, предусмотренной законом иностранного государства, на территории которого было совершено преступление (ч. 1 ст. 12 УК РФ).

Принцип гражданства распространяется и на военнослужащих воинских частей Российской Федерации, совершивших преступление за пределами России, например, в Таджикистане, Молдавии, Грузинской Республике, Армянской Республике, в которых на основе двухсторонних договоров расквартированы российские воинские подразделения, выполняющие миротворческую миссию. Часть 2 ст. 12 УК РФ устанавливает, что указанные лица в подобных случаях несут ответственность по российским уголовным законам, если иное не предусмотрено международным договором РФ.

Уголовная ответственность иностранных граждан и лиц без гражданства, не проживающих постоянно в Российской Федерации, за преступления, совершенные ими вне пределов России, определяется в соответствии с реальным и универсальным принципами действия уголовного закона в пространстве.

Согласно ч. 3 ст. 12 УК РФ в указанных случаях иностранные граждане и лица без гражданства подлежат уголовной ответственности по российским уголовным законам, если их преступления направлены против интересов Российской Федерации (**реальный принцип**), например, приготовление к вооруженному мятежу (ст. 279), проведению диверсионных актов (ст. 281 УК РФ) на территории РФ, а также в случаях, предусмотренных международным договором РФ (**универсальный принцип**), в частности, по борьбе с фальшивомонетничеством, угоном воздушного судна, различными злоупотреблениями с наркотическими средствами и др.

Разумеется, соответствующие составы преступлений предусматриваются УК РФ, статьи которого применяются при привлечении указанных выше лиц к уголовной ответственности на территории РФ за совершение ими так называемых международных преступлений за ее пределами, если они не были осуждены в любом другом иностранном государстве. Последнее условие — императивное требование ч. 3 ст. 12 УК РФ, ибо в противном случае нарушался бы принцип справедливости и, в частности, его положение о том, что «никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление» (ст. 50 Конституции РФ, ст. 6 УК РФ).

К рассмотренным выше принципам действия уголовного закона в пространстве тесно примыкает институт выдачи лиц, совершивших преступление, регламентированный ст. 13 УК РФ. В данной статье закреплены правила экстрадиции, касающиеся российских граждан, а также иностранцев и лиц без гражданства. В отношении российских граждан налицо жесткий императив — граждане Российской Федерации, совершившие преступление на территории иностранного государства, не подлежат выдаче этому государству. Иностранцы граждане и лица без гражданства, совершившие преступление вне пределов Российской Федерации и находящиеся на ее территории, могут быть выданы иностранному государству для привлечения к уголовной ответственности или отбывания наказания в соответствии с международным договором РФ.

Данный международно-правовой институт давно известен международному сообществу. В этом случае государство, на территории которого находится преступник, по просьбе иностранного государства, ограничивая свою уголовную юрисдикцию в отношении этого лица, выдает его другому заинтересованному государству. Просьба о выдаче лица такому государству может основываться на том, что лицо является его подданным или совершило преступление на его территории, либо хотя и за ее пределами, но против интересов этого государства. На наш взгляд, процедура экстрадиции более всего относится к уголовно-процессуальному законодательству, что собственно и было зафиксировано в гл. 54 УПК РФ.

§ 6. Толкование уголовного закона

Необходимым условием правильного применения любого уголовного закона является установление его подлинного содержания и смысла, выявление юридически значимых признаков и уяснение терминов, указанных в уголовно-правовой норме. Науке уголовного права известны несколько видов и способов (приемов) толкования закона.

В зависимости от того, кто, какой орган осуществляет толкование прежде всего различают виды толкования по субъекту или, как их еще называют, по степени обязательности: аутентическое, легальное, судебное и неофициальное (научное, профессиональное, обыденное).

Аутентическим называется толкование, которое исходит от органа, принявшего толкуемый закон. Правом аутентического толкования обладают только высший орган

государственной власти Российской Федерации — Государственная Дума. Следовательно, такое толкование норм Уголовного кодекса может принимать только форму федеральных законов о внесении дополнений и изменений в действующий УК РФ.

Легальным в теории уголовного права называется толкование, которое дается органом, специально уполномоченным на то Основным Законом государства. Действующая Конституция РФ наделяет таким правом только Федеральное Собрание РФ. Оно же может давать только аутентическое толкование закона.

Судебным называется толкование, которое дается судом в процессе применения уголовного закона к лицу, виновному в совершении преступления. Оно обязательно лишь для данного дела и после вступления приговора в законную силу приобретает силу закона. Следует сказать и о разъяснениях Пленума Верховного Суда РФ по вопросам применения уголовного закона. Конституция РФ предоставляет Верховному Суду РФ право издавать такие разъяснения. Но они не имеют силу закона, не являются его источником, хотя обязательны для всех судов, рассматривающих уголовные дела.

Неофициальное толкование не носит обязательного характера, но оказывает важное значение для правильного применения закона. Научное толкование осуществляется научными учреждениями, отдельными учеными в монографиях, учебниках, статьях, научно-практических комментариях действующего уголовного законодательства. Этот вид толкования помогает уяснению содержания и смысла закона, способствует его правильному применению в соответствии с буквой правовой нормы и волей законодателя. Профессиональное толкование дается лицами, связанными с расследованием конкретного уголовного дела (следователи, адвокаты, прокуроры). Оно имеет значение для выработки правильного решения на предварительных стадиях расследования уголовного дела, но окончательное решение будет принимать суд. Обыденное толкование осуществляется любыми лицами по поводу тех или иных особенностей применения уголовного закона (обычные граждане, журналисты и т.п.).

Виды толкования уголовного закона различают не только по субъекту, но и по объему, т.е. в зависимости от круга деяний, на которые распространяется действие данного уголовного закона. По объему толкование может быть буквальным, ограничительным и распространительным.

Буквальное толкование основывается на уяснении закона в точном соответствии с его текстом и «буквой», которые в силу их ясности и определенности не допускают ни расширительного, ни более узкого понимания его положений. Такими точными и ясными положениями отличается, например, ч. 2 ст. 33 УК РФ, которая устанавливает: «Исполнителем признается лицо, непосредственно совершившее преступление либо непосредственно участвовавшее в его совершении совместно с другими лицами (соисполнителями), а также лицо, совершившее преступление посредством использования других лиц, не подлежащих уголовной ответственности в силу возраста, невменяемости или других обстоятельств...».

Содержание и смысл подавляющего большинства уголовно-правовых норм ввиду их полноты и ясности устанавливаются на основе их буквального толкования.

Ограничительным называется толкование, в результате которого закон применяется к более узкому кругу случаев, в отличие от буквального текста закона.

Распространительным (расширительным) называется толкование, в результате которого закон применяется к более широкому кругу случаев, чем это вытекает из его буквального текста. В качестве примера распространительного толкования закона можно сослаться на уяснение термина «похищение» как одного из альтернативно-обязательных признаков состава преступления, предусмотренного ст. 325 УК РФ (похищение или повреждение документов, штампов, печатей), которое шире понятия хищения чужого имущества, даваемого в п. 1 Примечания к ст. 158 УК РФ.

Наряду с видами толкования судебной-следственной практике и теории уголовного права известны следующие способы (приемы) толкования уголовного закона: грамматическое, систематическое и историческое.

Некоторую особенность толкования имеют международные договоры. Оно осуществляется в соответствии с Венской конвенцией о праве международных договоров от 23 мая 1969 г. (разд. 3 ст. 31–33). Согласно п. «б» ч. 3 ст. 31 Венской конвенции при толковании международного договора наряду с его контекстом должна учитываться последующая практика применения договора, которая устанавливает соглашение участников относительно его толкования.

Глава 4

ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ ПРЕСТУПЛЕНИЯ. КЛАССИФИКАЦИЯ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

§ 1. Понятие и признаки преступления

Понятие «преступления» является основной, базовой категорией уголовного права. Определение того, какие из конфликтов между личностью и обществом представляют повышенную общественную опасность и требуют применения мер уголовно-правового регулирования, является одной из основных задач уголовного законодательства.

Преступление как правовая категория, явление характеризуется определенными признаками, устанавливающими его объективные и субъективные критерии. Эти признаки нормативно определены в законе, а частично уточняются путем доктринального и судебного толкования.

Понятие и признаки преступления указаны в ст. 14 УК. Согласно этому определению таким поведенческим актом человека является *деяние*, которое может быть совершено путем *действия* или *бездействия*. Мысли человека, убеждения, его переживания, какими бы они негативными ни были, по нашему закону преступлением не признаются.

Преступление — это исключительно акт внешнего поведения человека, т.е. деяние (поступок), совершенное в форме действия или бездействия и протекающее под контролем сознания и воли.

Следовательно, действие — активное поведение, под которым понимаются не только и не столько телодвижение или совокупность таковых, но и словесные высказывания (при клевете, оскорблении), включая угрозы и т.п. Бездействие также, выражая осознанное и волевое поведение лица, означает пассивное поведение, которое состоит в невыполнении лицом обязанностей действовать определенным образом при наличии реальной возможности к тому. Ряд специалистов выделяют смешанные деяния, состоящие из совокупности действия или бездействия, или являются результатом как действия, так и бездействия (ст. 262–264 УК РФ и др.). Обычно это преступления, связанные с нарушением каких-либо правил.

Уголовно-правовое действие может иметь сложный характер и раскрываться с помощью таких терминов, как «деятельность», «лжепредпринимательство», «незаконное предпринимательство» и т.п. Важно иметь в виду границы преступного деяния. В умышленных преступлениях начальным моментом преступного действия является телодвижение, направленное на создание условий для совершения преступления либо непосредственно на причинение вреда. Совокупность движений — наиболее распространенный вид внешнего проявления действия, не исключает уголовно-правового значения отдельного движения (взмах руки, нажатие кнопки и т.д.).

В неосторожных преступлениях началом преступных действий считается тот момент, когда возникла угроза причинения вреда или уже начал причиняться вред объекту. Эта особенность неосторожных преступлений обусловлена тем, что УК признает неосторожные действия уголовно-противоправными лишь в связи с причинением вреда или возможностью его причинения. Конечный момент деяния определяется наступлением преступного результата, а общественно опасного действия — выполнением последнего акта телодвижений, совокупность которых образует действие в целом.

Бездействие — это пассивная форма поведения, которая, в отличие от действия, заключается в воздержании от всяких телодвижений и активного поведения. Вместе с тем бездействие нельзя понять, основываясь только на законах механического телодвижения. Это общественно опасное, осознанное, волевое поведение, выражающееся в несовершении тех действий, которые лицо обязано было и могло совершить в данных условиях.

Таким образом, бездействие также обладает признаком общественной опасности, но в меньшей степени. Преступное бездействие может выражаться в единичном акте воздержания от совершения определенных действий или же в системе актов поведения, заключающихся в невыполнении юридически обязательных и объективно необходимых действий (например, при халатности, когда должностное лицо систематически не выполняет возложенных на него по службе обязанностей — ст. 293 УК РФ).

Помимо обязанности действовать, необходимо еще установить, имел ли виновный возможность совершить требуемые действия по объективным условиям в данной, конкретной обстановке. В этих случаях следует устанавливать, что лицо объективно, не по своей воле не могло выполнить требуемое действие вследствие наступившей так называемой непреодолимой силы.

Для привлечения к уголовной ответственности за преступное бездействие необходимо иметь в виду не только характер и содержание преступного поведения, но и точно определить границы бездействия, при установлении которых необходимо учитывать следующие обстоятельства: а) обязанность лица выполнить определенное действие; б) возможность совершить его в данных условиях; в) невыполнение лицом тех действий, которые от него требуются; г) наличие непреодолимой силы в момент необходимости выполнения требуемых действий (пожар, стихийные бедствия, действия животных и т.п.).

Деяние должно обладать важнейшим качественным признаком — быть *общественно опасным*. Это так называемый материальный признак преступления, означающий, что оно причиняет существенный вред охраняемым уголовным законом отношениям, интересам, ценностям либо угрожает причинением такого вреда. Следует сказать о том, что данное свойство деяния является объективным и неизменным. Законодатель путем своевременного обсуждения и логического осмысления, используя практический опыт, познает наличие такого свойства в деяниях людей и осуществляет их криминализацию путем включения в уголовный закон. Изменения в общественной жизни, государственном устройстве иногда позволяют сделать вывод об утрате деянием данного свойства, что приводит к его декриминализации.

Общественная опасность, по признанию нашей правовой науки, носит универсальный характер, она присуща всем видам правонарушений, ее содержание позволяет разграничивать преступления и иные деликты. Вместе с тем некоторые ученые полагают, что отдельные деяния обладают не опасностью, а вредоносностью, поэтому их следует относить не к преступлениям, а к уголовным проступкам. Но законодатель до настоящего времени не поддержал предложения о такой дифференциации преступных деяний.

В уголовном законе выделяются качественно-количественные характеристики общественной опасности. Речь идет о ее характере и степени. В первом случае мы имеем в виду ценность объекта посягательства, вид причиненного вреда, форму вины. Степень опасности определяется величиной ущерба, степенью вины посягательства, сравнительной тяжестью деяния в зависимости от способа, места, времени и других обстоятельств.

В уголовном законе предусмотрено единство материального и формального признаков преступления. Формальный признак означает, что деяние обладает *противоправностью* и признается преступлением лишь в случае его запрещенности непосредственно в самом

уголовном законе. Уголовное право твердо придерживается принципа «нет преступления без указания о том в законе». По сути, признак противоправности деяния — это есть юридическое отражение его общественной опасности. Данный признак означает также, что применение уголовного закона по аналогии не допускается.

Любое общественно опасное действие или бездействие может долгое или короткое время оставаться таковым в правосознании людей, но лишь после их законодательного запрета правоохранные органы получают возможность борьбы с ними правовыми мерами. Значит, только с момента объявления деяния преступным, оно практически получает статус преступления со всеми вытекающими последствиями. Таким образом, противоправность есть свидетельство того, что вопрос борьбы с данными общественно опасными действиями (бездействием) стал вопросом государственной важности. Следовательно, признание деяния противоправным представляет собой официальное признание государством общественной опасности соответствующего поступка. Запрещение же его уголовным законом есть признание значительной степени его общественной опасности. Вот почему все законодательные акты начинают определение преступления с указания на его противоправный характер. Таким образом, объявление поступка уголовно наказуемым является правовым актом государственной власти.

Один из важнейших признаков преступления — *виновность*, т.е. внутреннее, психическое отношение человека к своему деянию и к наступившим или предполагаемым последствиям. По нашему мнению, данный признак содержит указание на обязательное наличие в действиях лица, совершившего общественно опасное и запрещенное уголовным законом деяние, вины как важнейшего субъективного признака.

Понятие виновности (форм вины) раскрывается в ст. 24 УК, где закреплено, что виновным в совершении преступления признается лицо, совершившее деяние умышленно или по неосторожности. Такая трактовка полностью соответствует одному из основных принципов уголовного закона — принципу вины, согласно которому лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействия) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина. Фактически виновность означает, что человек, совершая преступление, обладает интеллектом и волей в том необходимом объеме, который определен в уголовном законе и, тем не менее, осознанно делает свободный выбор между преступным и не преступным

поведением. Привлечение такого субъекта к ответственности означает субъективное вменение. Уголовную ответственность за невиновное причинение вреда, т.е. объективное вменение, закон не допускает (ст. 5 УК).

Преступное поведение совершается под контролем сознания и воли. Это предполагает такое состояние психики человека, которое уголовный закон именуется вменяемостью, т.е. возможностью осознания лицом фактического характера и опасности своих действий (бездействия) и возможностью руководить ими. Наряду с этим виновность предполагает достижение лицом установленного законом возраста уголовной ответственности.

Вменяемость, как и возраст уголовной ответственности, являются важнейшими составляющими вины. Без них невозможны нормальное и правильное восприятие окружающей действительности, ориентация в ней и свободный выбор вариантов поведения. Поэтому не могут быть признаны преступлениями деяния малолетних и невменяемых.

Не менее важный признак преступления — его *наказуемость*. Следует помнить, что речь идет не о каком-то реальном наказании, а о возможной каре за совершение преступного деяния. Преступление не бывает без наказания. Без него понятие преступления было бы весьма условным, не имеющим смысла. Мера наказания и его виды определяются государством в уголовном законе и могут применяться только по приговору суда.

Возможность освобождения лица от уголовной ответственности и наказания не меняет тезиса о наказуемости как обязательном признаке преступления. Запрещенность деяний под угрозой наказания означает, что, во-первых, оно закреплено именно в уголовном законе, а не в каком-либо правовом акте; во-вторых, в санкции уголовного закона за подобное деяние предусмотрено наказание, которое и является реальным признаком преступления и не должно смешиваться с наказанием как неизбежным следствием совершения преступления. Именно угроза наказания, а не реальное наказание, которое в конкретном случае может и не последовать, является признаком преступления.

Вместе с тем наказуемость — не просто последствие преступления. Таким последствием является наказание как конкретная мера государственного принуждения, применяемая за конкретное преступление. Наказуемость же более абстрактное и более широкое понятие, которое скорее характеризует правовую норму, имеющую уголовно-

правовую санкцию. Каждая отрасль права имеет свои санкции, присущие и уголовному праву. Они предусматривают различные меры уголовного наказания за нарушение норм именно уголовного права. Если бы преступление не влекло за собой уголовного наказания, то не было бы никакой необходимости в существовании уголовного права. Именно угроза уголовного наказания следует за совершением преступления, неотвратимость наказания при наличии к тому оснований является основным условием его предупредительного воздействия. Поэтому формула «преступление влечет за собой наказание» является правилом, гарантирующим неотвратимость ответственности. Запрет деяния, не сопровождаемый прямо обозначенной уголовно-правовой санкцией, означает, что оно по тем или иным причинам не может считаться преступным.

Малозначительность деяния (ч. 2 ст. 14 УК), т.е. отсутствие у него общественной опасности, при наличии формальных признаков какого-либо деяния, предусмотренного уголовным законом, позволяет не признавать его преступным и наказуемым. Малозначительность как свойство предполагает, что деяние не причинило вред и не создавало угрозы его причинения. Признак этот весьма оценочный, требующий от правоприменительных органов учета всех фактических обстоятельств. Необходимо отличать малозначительность от фактических ошибок, которые допускаются виновным. Следует тщательно устанавливать направленность умысла и объем совершенных действий, учитывая способ их совершения. Мы поддерживаем мнение тех специалистов, которые полагают, что признак малозначительности относится к содержанию деяния и не должен включать обстоятельства, смягчающие ответственность.

§ 2. Категории преступлений

Преступления классифицируют для достижения следующих целей: дифференциации уголовной ответственности; более четкой систематизации уголовно-правовых норм и институтов; выделения тех или иных ценностей в качестве приоритетных с точки зрения защиты их уголовным законом; правильной последующей их квалификации; точной и справедливой индивидуализации наказания.

На практике это ведет к разграничению подследственности и подсудности среди следственных и судебных органов, к выделению внутри правоохранительных органов (например, МВД России) служб и подразделений соответствующей направленности

(криминальная милиция, по борьбе с экономическими преступлениями, милиция общественной безопасности, по делам несовершеннолетних, по безопасности дорожного движения, экологическая милиция, по защите общественной нравственности и т.д.). В соответствии с выделенными группами и категориями преступлений построена система учета преступлений.

Речь идет о классификации преступлений в зависимости от:

- а) элементов и признаков состава преступления;
- б) вида состава преступления (простой, квалифицированный, привилегированный);
- в) характера и степени их общественной опасности (ст. 15 УК РФ).

Классификация преступлений в зависимости от элементов и признаков состава преступления будет подробно рассмотрена при изучении состава преступления.

Весьма значимой для построения всех норм и институтов уголовного закона является классификация (категоризация) преступлений в Общей части УК.

Общее понятие преступления позволяет более четко представить признаки, по которым то или иное деяние считается преступным и наказуемым. Вместе с тем каждый день совершаются тысячи различных преступлений, у которых наряду с общими признаками есть и много отличий. Законодатель пытается выделить различие преступлений в законе, дифференцированно отражая величину их опасности в признаках самого деяния в Особенной части УК (в диспозиции статьи) и в размере и видах наказания (санкция). Но в действующем законе закреплено разграничение преступлений по наиболее общим, присущим всем преступным деяниям, критериям. Такую классификацию в теории уголовного права принято называть основной, имеющей фундаментальное значение для многих вопросов уголовной ответственности.

О различных видах преступных деяний говорилось в древнейших нормативных документах (по праву признаваемых памятниками истории развития отечественного законодательства). Указанная классификация преступлений увязывалась с другими нормами и институтами Общей части уголовного права. Ученые-криминалисты того времени подчеркивали значимость такой классификации и объясняли ее роль, социальное и уголовно-правовое значение⁴.

⁴ Уголовное уложение с изложением рассуждений, на коих оно основано. М., 1903. С. 67, 68.

Однако данное положение не было воспринято в последующих нормативных актах. В становление уголовного права после 1917 г. некоторые отрицательные явления привнесли представители и сторонники социологической школы уголовного права⁵.

С принятием в 1958 г. Основ уголовного законодательства СССР и союзных республик намечается интерес к разграничению преступлений на различные виды в зависимости от тяжести. В УК РСФСР 1960 г. в различных статьях назывались тяжкие преступления и не представляющие большой общественной опасности⁶.

Учитывая потребности, возникающие в практической деятельности правоохранительных органов, законодатель вводит понятие тяжкого преступления. В 1972 г. в Основы и УК РСФСР соответственно была включена ст. 7¹ «Понятие тяжкого преступления», где предусматривался исчерпывающий перечень таких деяний. В 1977 г. в соответствии с требованиями о более четкой дифференциации ответственности в ст. 43 Основ была выделена группа деяний, именованных преступлениями, не представляющими большой общественной опасности. Перечень их отсутствовал, не назывались в самом общем виде и их признаки.

В 1981 г. в ст. 43 Основ было введено дополнительное понятие — «деяние, содержащее признаки преступления, не представляющего большой общественной опасности». Таким образом, в уголовном законодательстве до 1990 г. объективно сложилась классификация преступлений, определяемая их общественной опасностью.

По поводу названий категорий преступлений, как и по поводу их числа и других важнейших параметров такой классификации, в науке уголовного права велись постоянные дискуссии. Ведущая роль в подобном разграничении преступлений отведена характеристике общественной опасности деяния.

Содержание данной категории было рассмотрено ранее, но применительно к общему понятию преступления. В данном параграфе необходимо учесть следующее. В уголовно-правовой литературе и в законодательстве используются одинаково часто разные термины: либо степень общественной опасности, либо тяжесть преступления. Называются опасные, особо опасные и тяжкие преступления. В результате диалектического единства, взаимосвязи и взаимозависимости характера и степени общественной опасности образовалось, как правильно указывали многие ученые, новое уголовно-правовое

⁵ См.: Шишов О.Ф. Становление и развитие науки уголовного права в СССР. М., 1981. С. 37.

понятие — тяжесть преступления, которое находит свое выражение, с одной стороны, в санкции закона, а с другой — в отнесении законодателем того или иного преступления к определенной категории⁷.

Тяжесть же вида преступлений есть не что иное, как типизированная общественная опасность, характерная для целой группы преступлений. Поскольку общественная опасность (тяжесть) преступления не поддается чувственному восприятию, в уголовном праве необходимо выражать конкретную величину общественной опасности (тяжести) того или иного преступного деяния или группы деяний через определенные знаки, символы. В науке уголовного права предлагались различные формальные критерии такой классификации: перечень преступлений, объединяющий конкретные статьи Особенной части уголовного закона; размер наказания, назначенного по приговору суда; санкции статьи уголовного закона. В итоге последнее предложение получило признание.

При классификации преступлений в зависимости от их тяжести речь идет не о санкции вообще как о структурном элементе уголовно-правовой нормы. Типизированная общественная опасность предполагает выделение для закрепления в Общей части уголовного закона так называемой типовой санкции, которая «должна отражать индивидуальные особенности общественной опасности, характерные для преступления определенной категории, и, таким образом, быть носителем информации об общественной опасности класса преступлений»⁸.

Рамки типовой санкции определенного вида преступлений должны быть конечными пределами для санкций конкретных преступлений. Это в свою очередь значительно упрощает конструирование норм о классификации в законодательстве. Такое решение исключает присущие перечневой системе неудобства, облегчает практическое использование принятой классификации, а законодательная оценка типовой общественной опасности того или иного вида преступления получает отражение в установленной за него санкции.

Итак, под типовой санкцией следует понимать формализованный критерий классификации преступлений, выражающий в сжатой и концентрированной форме тяжесть преступлений определенного вида через размер и вид наказания.

⁶ Сборник Законов СССР и Указов Президиума Верховного Совета СССР 1938-1975 гг. М., 1976. Т. 4. С. 17–26.

⁷ Вопросы преступления и наказания по законодательству СССР и других социалистических стран. М., 1985. С. 27.

⁸ Кривоченко Л.Н. Классификация преступлений. Харьков, 1983. С. 50.

В уголовно-правовой литературе отмечается ряд особенностей, которые необходимо учитывать при конструировании типовых санкций. Во-первых, соотношение типовой санкции с конкретными санкциями должно быть однозначным: последние должны находиться в рамках типовых санкций данной категории и не могут выходить за ее пределы. Во-вторых, в типовой санкции могут предусматриваться минимальные и максимальные пределы наказания либо только максимальные или минимальные. В-третьих, важно выбрать для типовой санкции наиболее оптимальный вид наказаний. В-четвертых, для выработки научно обоснованных типовых санкций необходимо проведение серьезных социологических и статистических исследований.

Такой подход предполагает выделение в качестве основного вида типовой санкции наказание в виде лишения свободы. Это не исключает для определенных категорий преступлений применения и альтернативных санкций. Однако это не должно относиться к тяжким и особо тяжким преступлениям.

Важное значение для разграничения преступлений по их тяжести имеет выбор так называемых классификационных единиц. Использование в классификации преступлений термина «категория» позволяет, во-первых, отразить важность, фундаментальность данного понятия для уголовного права и всех его институтов; во-вторых, подчеркнуть, что категория преступлений — это не просто определенная группировка отдельных преступлений, а только такая группа, которая связана единством критерия, сходной социально-политической характеристикой, детерминирована обобщением объективных и субъективных свойств опасности деяний; в-третьих, наиболее полно выразить объем и предметное содержание обозначаемого понятия.

В теории уголовного права высказывались различные мнения по количеству категорий преступлений в зависимости от их тяжести.

Наиболее приемлема, на наш взгляд, 4-звенная классификация категорий: особо тяжкие, тяжкие, менее тяжкие преступления и уголовные проступки. Такое решение, во-первых, подтверждает основной тезис правовой реформы — более тщательную дифференциацию уголовной ответственности. Во-вторых, такое разграничение поможет сосредоточить усилия правоохранительных органов по сдерживанию роста тяжких и особо тяжких преступлений, направить всю мощь оперативно-следственного аппарата на усиление контроля за организованной и рецидивной преступностью.

Уголовные проступки оставались бы, по сути, преступными деяниями, и в то же время есть возможность оговорить ряд особенностей, касающихся лиц, совершивших такие деяния. Это относится к нормам, как уголовного, так и иных отраслей права. Однако законодатель отказался от выделения такой категории деяний.

Таким образом, классификация (категоризация) преступлений в Общей части уголовного закона есть разграничение преступлений на отдельные категории в зависимости от их тяжести, которая выражена в типовой санкции и предусматривает специфические для каждой категории уголовно-правовые последствия.

В результате законодательно закрепленной категоризации в ст. 15 УК РФ выделено 4 категории преступных деяний: преступления небольшой тяжести, средней тяжести, тяжкие и особо тяжкие.

В качестве критериев категоризации на законодательном уровне выбраны типовая санкция в виде лишения свободы и форма вины.

К преступлениям небольшой тяжести относятся умышленные и неосторожные деяния, максимальная санкция за совершение которых не превышает двух лет лишения свободы (ч. 2 ст. 15 УК РФ).

Преступления средней тяжести включают умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает пяти лет лишения свободы и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание превышает два года лишения свободы (ч. 3 ст. 15 УК РФ).

Тяжкими преступлениями признаются исключительно умышленные деяния, за совершение которых предусмотрено максимальное наказание не более десяти лет лишения свободы (ч. 4 ст. 15 УК РФ).

К особо тяжким преступлениям относятся умышленные деяния, за совершение которых предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше десяти лет или более строгое наказание (ч. 5 ст. 15 УК РФ).

В науке уголовного права неоднократно высказывалось предложение о более тщательной категоризации преступлений с выделением наиболее опасных преступных деяний, совершаемых с насилием над личностью, что позволило бы более тщательно дифференцировать ответственность и индивидуализировать наказание⁹.

⁹ См.: Кадников Н.Г. Классификация преступлений по уголовному праву России. М., 2000.

Исходя из смысла ст. 15 УК, можно сделать вывод о том, что право определения места преступления в системе названных категорий принадлежит исключительно законодателю, т.е. преступление будет относиться к законодательно названной категории и в том случае, если суд с учетом исключительных обстоятельств в соответствии со ст. 64 назначит наказание ниже пределов, установленных для данной категории.

В Общей части УК РФ положения ст. 15 учитываются при построении различных норм и институтов, характеризующих разделы: о преступлении (ст. 18 — рецидив преступлений; 30 — приготовление к преступлению; 35 — понятие преступного сообщества), о наказании (ст. 48 — лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград; 57–59 — назначение осужденным пожизненного лишения свободы, вида исправительного учреждения, смертной казни; 61 — обстоятельства, смягчающие наказание; 69 — назначение наказания по совокупности преступлений), об освобождении от уголовной ответственности и от наказания (ст. 75–80, 82, 83, 86); об уголовной ответственности несовершеннолетних (ст. 90, 92, 93, 95). Речь идет об объеме уголовно-правовых последствий, установленных законодателем для лиц, совершивших преступления той или иной степени тяжести. При этом важно помнить, что содержание и объем последствий определенной категории преступлений находятся в прямой зависимости от ее типовой общественной опасности: чем выше опасность той или иной категории, тем более строгие последствия устанавливаются для нее законом.

§ 3. Разграничение преступлений и иных правонарушений

В обществе и государстве совершается множество поступков, как положительных, так и негативных, нарушающих установленный правопорядок. В теории государства и права последние принято называть правонарушениями, т.е. виновными, противоправными, наносящими вред обществу деяниями правдееспособного лица или лиц, влекущими за собой юридическую ответственность¹⁰.

Правонарушение представляет собой родовое понятие для очень широкого круга деяний. Классификация последних предполагает разграничение их по различным основаниям. Следует согласиться с предложением ученых классифицировать все правонарушения по следующим критериям: в зависимости от характера правонарушений;

¹⁰ См.: *Марченко М.Н.* Теория государства и права. М., 1996. С. 419.

степени их вредности и опасности для общественных отношений; по характеру применяемых санкций за их совершение.

Такая классификация предполагает разграничение правонарушений на две большие группы: проступки и преступления. К проступкам относятся деяния, характеризующиеся меньшей степенью опасности и влекущие меры административной, дисциплинарной или гражданско-правовой ответственности. Формальная логика позволяет сделать вывод о том, что преступлениями признаются уголовные правонарушения, т.е. деяния, запрещенные уголовным законом под угрозой наказания. Подавляющее большинство ученых сходятся во мнении, что все правонарушения обладают общественной опасностью, но степень ее различна и находит свое выражение в юридической противоправности, т.е. отражается в нормах конкретной отрасли права. Преступление значительно отличается от других правонарушений, оно обладает повышенной степенью опасности для охраняемых интересов.

Категория «степень общественной опасности» является весьма формальным критерием для отграничения преступлений и иных правонарушений. Правовая наука выработала более четкие критерии, по которым мы можем проводить разграничение преступлений и иных правонарушений.

Разграничение преступлений и иных правонарушений осуществляется по четырем основным признакам: а) объекту посягательства; б) степени общественной опасности; в) виду противоправности; г) по объему причиненного вреда.

Объект преступлений определяет характер общественной опасности с точки зрения ценности охраняемого интереса. В перечень таких объектов входят такие социальные интересы (общественные отношения), посягательства на которые ввиду их особой ценности могут регулироваться исключительно уголовным законом (жизнь человека, государственная безопасность). Современный уголовный закон значительно расширил и конкретизировал по разделам, главам объекты, которые взяты под охрану уголовного закона. Интересы личности, собственность вне зависимости от ее форм, окружающая среда, конституционный строй, обеспечение мира и безопасности — таков не полный перечень объектов уголовно-правовой охраны. Как видим, приоритет общечеловеческих ценностей находит отражение в перечне объектов уголовно-правовой охраны,

закрепленных в ст. 2 УК. Вместе с тем объекты гражданских, административных, трудовых правонарушений намного шире объектов преступлений.

Степень общественной опасности в случаях, когда преступления и правонарушения по характеру нарушенного интереса являются смежными, представляется основным критерием, отличающим преступления от других видов правонарушений. Объективными и субъективными обстоятельствами, определяющими степень общественной опасности, которые могут повлиять на отнесение деяния к числу преступлений или иных правонарушений, являются способ действия, форма вины, мотив и цель.

Отличительным признаком преступлений от других правонарушений является характер противоправности. Преступления всегда противоречат уголовному закону и четко в нем обозначены. Другие правонарушения нарушают нормы существующих отраслей права, притом не только сами законы, но и подзаконные нормативные акты. Только преступления могут повлечь за собой уголовное наказание по приговору суда с последующей судимостью. Правовые санкции иных правонарушений судимости никогда не порождают, а само правовое воздействие может быть осуществлено и внесудебным органом.

Материальным критерием разграничения преступлений и иных правонарушений является размер причиненного ими вреда. Преступления при прочих равных условиях всегда причиняют большой вред, вина преступников опасней, мотивация низменной, способы противоправного действия или бездействия более дерзкие. При этом законодатель, определяя преступные последствия, использует различные понятия и термины, которые в других отраслях права не употребляются. Например, «тяжкий вред здоровью», «значительный ущерб», «тяжкие последствия». Следует сказать, что очень часто разграничение осуществляется по признаку причиненного ущерба, особенно в сфере экономики, семейных отношений, соблюдения различных правил безопасности. Материальный ущерб, который причиняют более половины всех совершаемых ныне преступлений, как категория оценочная, измеряется в денежном выражении и физическом объеме. Иногда в примечаниях к нормам УК размер ущерба прямо указывается (ст. 158, 171, 177, 188, 191, 260 УК). Это позволяет более четко отграничивать иные правонарушения от преступлений.

Преступления и иные правонарушения можно также отграничивать и по процедуре привлечения к ответственности за их совершение. Речь идет об уголовно-процессуальном,

гражданско-процессуальном, административно-процессуальном и дисциплинарном законодательстве. Наиболее строгая процедура предусмотрена при привлечении к уголовной ответственности, т.е. за совершение преступлений.

Важно уже на стадии противоправности деяния предполагать, что ответственность за него может быть предусмотрена смежными отраслями права. Так, смежными с административными правонарушениями являются главным образом преступления против порядка управления, в сфере экономической деятельности, против интересов службы в коммерческих и иных организациях, против общественной безопасности и общественного порядка и т.п. Там, где позволяет характер правонарушения, уголовное и административное законодательства предусматривают конкретные признаки, чаще всего ущерб, по которым происходит разграничение правонарушений.

Преступления и гражданско-правовые деликты граничат чаще всего в сфере имущественных, экономических преступлений, связанных с причинением материального ущерба различным формам собственности.

Определенные разграничения преступлений и иных правонарушений можно осуществить на примере поведения родителей и детей в сфере семейных отношений. В соответствии со ст. 80 и 85 Семейного кодекса РФ родители обязаны содержать своих несовершеннолетних детей, а также своих нетрудоспособных совершеннолетних детей, нуждающихся в помощи. Статьи кодекса устанавливают обязанность трудоспособных совершеннолетних детей содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей и заботиться о них. При уклонении от исполнения данной обязанности ответственность наступает по нормам Семейного кодекса. При злостном уклонении предусмотрена уголовная ответственность (ст. 157 УК), т.е. правонарушение приобретает статус преступления.

Преступления и административные проступки соприкасаются в сферах управления, экономической деятельности, общественной безопасности и общественного порядка и т.п. Там, где позволяет характер правонарушения, уголовное и административное законодательства предусматривают конкретные признаки, чаще всего ущерб, по которым происходит разграничение правонарушений.

Дисциплинарные проступки граничат с преступлениями в сфере должностных и разного рода служебных правонарушений.

Глава 5

МНОЖЕСТВЕННОСТЬ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

§ 1. Понятие единичного преступления как элемента множественности преступлений

Совершение лицом двух или более преступлений представляет собой повышенную общественную опасность. Более высокая опасность содеянного обусловлена тем, что несколько преступлений при прочих равных условиях причиняет значительно больший ущерб правоохраняемым интересам, нежели одно. Неоднократное совершение преступлений свидетельствует также об устойчивости и интенсивности асоциальной направленности личности виновного и высокой степени его социальной опасности. Для исправления такого лица и предупреждения совершения новых преступлений требуются более строгие меры уголовно-правового воздействия, чем для лиц, совершивших преступление впервые.

Множественность преступлений (подробно это понятие будет рассмотрено в § 2 данной главы) включает в качестве составных элементов несколько единичных (единых) преступлений. Для правильной квалификации совершенных преступных деяний, назначения наказаний, а также отграничения множественности преступлений от единичных деяний возникает необходимость раскрыть содержание понятия и видов единичного преступления.

Под **единичным преступлением** понимается общественно опасное деяние, содержащее признаки одного состава, предусмотренного в соответствующей статье или части (пункте) статьи Особенной части УК.

Единичное преступление по законодательной конструкции своего состава может быть как простым, так и сложным. Простое единичное преступление предполагает одно преступное деяние, посягающее на один объект и совершенное с одной формой вины, образующее один состав и квалифицируемое по одной статье УК. Например, единичными простыми преступлениями являются причинение смерти по неосторожности (ст. 109 УК), кража (ст. 158 УК), мошенничество (ст. 159 УК) и др.

Единичное сложное преступление также образует один состав и квалифицируется по одной статье УК, однако, в отличие от единичного простого преступления, его объективная сторона характеризуется сложным содержанием (например, наличие несколько преступных деяний или преступных последствий и т.п.).

Различают следующие виды единичных сложных преступлений:

а) **преступления с альтернативными действиями.** Специфика этих преступлений состоит в том, что совершение любого из названных в диспозиции статьи Особенной части УК действия (бездействия) образует оконченный состав преступления. Например, в соответствии со ст. 228 УК преступлением признается незаконное приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка без цели сбыта наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов. Любое из этих действий образует состав данного преступления независимо от того, совершил виновный одно или несколько перечисленных деяний;

б) **составные преступления.** Под составными понимаются преступления, слагаемые из двух или нескольких разнородных общественно опасных деяний, каждое из которых предусмотрено уголовным законом в качестве самостоятельного преступления. Такие преступные деяния вследствие их внутреннего единства и взаимосвязи объединяются в один состав. Составное преступление обладает более высокой степенью общественной опасности, чем каждое из входящих в его состав. Конструкция рассматриваемых преступлений позволяет более точно учесть совокупную степень общественной опасности и отразить ее в санкции уголовно-правовой нормы. Примером составного преступления является разбой, определяемый в законе как нападение в целях хищения чужого имущества, совершенное с применением либо с угрозой применения насилия, опасного для жизни или здоровья (ч. 1 ст. 162 УК). Данный состав объединяет два преступных деяния — попытку открытого похищения имущества (грабеж — ст. 161 УК) и причинение насилия (или его угроза), опасного для жизни и здоровья потерпевшего (ст. 111 УК). И то и другое деяние имеют самостоятельные составы, но в силу своего органического внутреннего единства образуют одно составное преступление, а не их множественность, и квалифицируются по одной статье УК (разбой);

в) **преступления с дополнительными тяжкими последствиями.** К ним относятся такие, в основе которых лежит одно действие, но повлекшее несколько различных

преступных последствий (основное и дополнительное). Например, ч. 2 ст. 167 УК предусматривает ответственность за умышленное уничтожение (или повреждение) чужого имущества, повлекшее по неосторожности смерть человека. Таким образом, одно преступление состоит как бы из двух самостоятельных деяний: умышленного уничтожения (или повреждения) имущества и причинения по неосторожности смерти потерпевшему. Однако, будучи внутренне взаимосвязанными, эти деяния представляют собой единичное преступление;

г) **продолжаемые преступления.** Продолжаемым признается преступление, складывающееся из ряда юридически тождественных деяний, направленных к одной цели и объединенных единым умыслом. Специфика продолжаемого преступления состоит в единстве совершенных преступных актов и их внутренней взаимосвязи. Органическая внутренняя связь между отдельными преступными актами, их внутреннее единство проявляются в том, что каждый акт — это всего лишь необходимое звено (часть) единого целого. Неразрывная взаимосвязь состоит в направленности каждого из деяний против одного и того же объекта, в сходстве их совершения, единстве наступивших последствий, а также в единстве преступного намерения виновного, объединяющего все преступные эпизоды в одно единичное преступление.

Продолжаемым преступлением чаще всего являются хищения чужого имущества в форме кражи, присвоения или растраты, а также получение взятки (ст. 158, 160, 290 УК).

Продолжаемое преступление начинается с момента совершения первого из образующих его действий, а заканчивается совершением последнего преступного акта;

д) **длящиеся преступления.** Длящееся преступление определяется как действие или бездействие, сопряженное с последующим длительным невыполнением обязанностей, возложенных на виновного законом под угрозой уголовного преследования. Примерами длящихся преступлений, совершаемых действием, являются незаконное ношение (ст. 222 УК) или изготовление оружия (ст. 223 УК), побег из места лишения свободы, из-под ареста или из-под стражи (ст. 313 УК), дезертирство (ст. 338 УК). Путем бездействия длящиеся преступления совершаются при невыполнении правовой обязанности: злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей (ст. 157 УК), уклонение от уплаты таможенных платежей (ст. 194 УК), уклонение от уплаты налогов и (или) сборов (ст. 198 УК) и др.

Специфика длящихся преступлений состоит в том, что они совершаются в течение более или менее продолжительного времени и характеризуются непрерывным осуществлением определенного состава преступления. Длящееся преступление начинается с момента совершения преступного действия (бездействия) и заканчивается вследствие действий самого виновного, направленных на его прекращение (например, явка с повинной), либо с наступлением событий, препятствующих дальнейшему совершению преступления (задержания преступника);

е) **преступления, совершаемые повторными действиями.** Их особенность состоит в том, что в качестве конструктивных признаков составов выступают различные виды повторения проступка (систематичность, неоднократность). В отличие от составных или продолжаемых такие преступления складываются из ряда повторных тождественных действий, каждое из которых в отдельности образует не преступление, а иное правонарушение — гражданско-правовой деликт, административный или дисциплинарный проступок.

К таким преступлениям можно отнести доведение до самоубийства (ст. 110 УК), истязание (ст. 117 УК), незаконное усыновление (удочерение) (ст. 154 УК). В названных преступлениях неоднократное или систематическое совершение тождественных действий является обязательным, необходимым условием уголовной ответственности, а единичные случаи таких действий могут влечь лишь гражданско-правовую, административную или дисциплинарную ответственность. В подобных случаях повторение тождественных проступков лишь в совокупности образует одно единичное преступление.

§ 2. Понятие и признаки множественности преступлений

Как уголовно-правовое понятие множественность преступлений характеризуется рядом юридических признаков. К ним относятся:

- а) совершение лицом двух или более преступлений, предусмотренных статьями уголовного закона;
- б) каждое из двух или более преступлений является самостоятельным, единичным и квалифицируется по отдельной статье (части статьи) уголовного закона;
- в) за каждым из преступлений, образующих множественность, сохраняются уголовно-правовые последствия, вытекающие из факта его совершения.

Первым признаком множественности, характеризующим ее с количественной (внешней) стороны, является **совершение одним лицом** (а при соучастии — группой лиц) **не менее двух преступлений**. При этом понятием множественности охватывается как совершение двух преступлений, так совершение всех последующих преступных деяний. Множественность преступлений исключается, если одно из двух деяний, совершенных виновным, является не преступлением, а иным правонарушением (гражданско-правовой деликт, административный, дисциплинарный проступок). Например, не образует множественности сочетание таких действий, как мелкое хулиганство (проступок) и уголовно наказуемое хулиганство, мелкое хищение (проступок) и кража (преступление) и т.п.

Второй признак множественности — совершение лицом двух или более преступлений, каждое из которых характеризуется как **отдельное, самостоятельное, единичное преступление**. Такое единичное преступление может иметь разные формы, но всегда включает в себя признаки одного, самостоятельного состава преступления. Сочетание двух или более единичных преступлений образует множественность. При этом возможны различные сочетания. Например, виновный совершает два или более «простых» единичных преступлений, либо одно «простое» и наряду с ним продолжаемое или длящееся преступление, либо два составных преступления и т.д.

Определяя понятие преступления, уголовный закон (ст. 14 УК) имеет в виду как оконченное, так и неоконченное преступное деяние (приготовление и покушение). Исходя из того, каждое из преступлений, образующих множественность, может быть оконченным или неоконченным. Последовательность совершения оконченного и неоконченного преступлений не имеет значения для квалификации такого сочетания в качестве множественности.

Преступлением в соответствии с уголовным законом признаются не только непосредственное противоправное действие исполнителя, но и действия организатора, подстрекателя или пособника (ст. 33 УК). Поэтому совершение преступного деяния лицом, ранее принимавшим участие в другом преступлении, в качестве соучастника, равно как и соучастие в преступлении лица, ранее совершившего преступление, образуют множественность.

Третий признак множественности — сохранение **уголовно-правовых последствий** за каждым из образующих ее преступлений. Это означает, что множественность преступлений образуют лишь такие преступления, по которым не исключается возможность уголовной ответственности виновного или реального применения к нему наказания либо не погашена или не снята судимость в установленном законом порядке. Названные уголовно-правовые последствия сохраняют свою юридическую силу (значимость) лишь в течение определенного времени. Они существуют и реализуются в рамках (пределах) уголовно-правовых отношений, на определенных стадиях развития которых возникают уголовная ответственность, наказание и судимость.

Правоотношения возникают в связи с юридическим фактом. Для уголовно-правовых отношений таким фактом является совершение лицом преступления. Именно с этого момента возникает обязанность данного лица претерпеть те неблагоприятные последствия, которые уголовный закон связывает с преступлением, и право суда и следственных органов принудить преступника к исполнению этой обязанности.

Прекращаются правоотношения при полном осуществлении прав и обязанностей субъектов. В связи с этим прекращение уголовно-правовых отношений связано с моментом установления обстоятельств (юридических фактов), исключающих уголовно-правовые последствия совершенного преступления.

В соответствии с уголовным законом такие обстоятельства могут быть классифицированы на три группы.

Первую группу составляют обстоятельства, при установлении которых лицо, совершившее преступление, освобождается от уголовной ответственности. К ним относятся принятие уголовного закона, устраняющего преступность деяния (ч. 1 ст. 10 УК); добровольный отказ от преступления (ст. 31 УК); деятельное раскаяние, примирение с потерпевшим, истечение сроков давности (ст. 75, 76, 78 УК); применение к несовершеннолетнему принудительных мер воспитательного воздействия (ст. 90 УК); амнистия (ст. 84 УК); основания, указанные в Особенной части УК (примечания к ст. 126, 127¹, 204, 205, 205¹, 206, 208, 210, 222, 223, 228, 291, 307, 337, 338 УК).

Вторую группу образуют обстоятельства, при наличии которых лицо, признанное виновным в совершении преступления приговором суда, освобождается от назначения ему наказания либо от отбывания назначенной судом меры наказания. К таким

обстоятельствам относятся: истечение испытательного срока при условном осуждении (ст. 73 УК); изменение обстановки, повлекшее отпадение общественной опасности деяния или лица, его совершившего (ст. 80¹ УК), тяжелая болезнь (ст. 81 УК); истечение сроков давности обвинительного приговора суда (ст. 83 УК); амнистия или помилование (ст. 84, 85 УК).

К третьей группе относятся обстоятельства, устраняющие состояние судимости как правового последствия совершенного преступления на основании актов амнистии или помилования (ст. 84, 85 УК), а также погашение или снятие судимости (ст. 86 УК).

Установление одного из перечисленных обстоятельств свидетельствует, что права и обязанности субъектов уголовно-правовых отношений полностью реализованы, и их дальнейшее существование является беспредметным, т.е. наступает состояние, не регулируемое уголовным законом. Прекращение уголовно-правовых отношений превращает совершенное преступление в юридически не существующий факт и, следовательно, аннулирует его уголовно-правовые последствия. Это означает, что такое преступление, утратив свое уголовно-правовое значение, не может выступать в качестве структурного элемента множественности преступлений.

§ 3. Формы множественности преступлений

Нормы уголовного закона предусматривают две формы множественности преступлений: совокупность преступлений и рецидив преступлений. Указанные формы существенно различаются между собой по характеру и степени общественной опасности преступлений, ее образующих, а также по юридическим признакам и особым правовым последствиям, предусмотренным уголовным законом.

Совокупность преступлений. В соответствии со ст. 17 УК совокупностью преступлений признается совершение двух или более преступлений, ни за одно из которых лицо не было осуждено. Совокупность преступлений может образоваться и одно действие (бездействие), содержащее признаки преступлений, предусмотренных двумя или более статьями УК (частями одной и той же статьи УК), имеющими самостоятельные санкции.

Судебная практика признает также наличие совокупности преступлений и в случаях совершения лицом однородных действий, из которых одни квалифицируются как

оконченное преступление, а другие — как приготовление, покушение или соучастие в преступлении.

Вместе с тем совокупность исключается, если совершенное преступление содержит признаки, предусмотренные несколькими пунктами одной статьи, имеющей общую санкцию (например, ч. 2 ст. 105 УК; ч. 2 ст. 126 УК).

Реальная совокупность предполагает совершение двух или более преступлений, предусмотренных различными статьями или частями статьи Особенной части УК, ни за одно из которых лицо не было осуждено (ч. 1 ст. 17 УК). При этом каждое из преступлений, образующих совокупность, совершается самостоятельным действием или бездействием: например, мошенничество (ст. 159 УК), а затем дача взятки (ст. 291 УК).

Для реальной совокупности характерно одновременное совершение преступлений, т.е. одно всегда является первым, а последующие — повторными.

Идеальной совокупностью признается одно действие или бездействие, содержащее признаки преступлений, предусмотренных двумя или более статьями Уголовного кодекса (ч. 2 ст. 17). Специфика идеальной совокупности обусловлена тем, что одно общественно опасное действие (бездействие) способно вызывать несколько вредных последствий. В таких случаях деяние не охватывается какой-либо одной уголовно-правовой нормой, а подлежит квалификации по двум или более статьям Особенной части УК. В отличие от реальной совокупности идеальная совокупность преступлений не образует их повторения. Примерами могут служить убийство лица путем поджога дома, где находился потерпевший (ст. 105, 167 УК), причинение одним выстрелом смерти одному потерпевшему и тяжкого вреда здоровью другого (ст. 105, 111 УК), убийство потерпевшего при разбое (ст. 105, 162 УК).

Совокупность преступлений необходимо отличать от конкуренции уголовно-правовых норм. При конкуренции норм одно и то же деяние подпадает под действие двух или более статей Уголовного кодекса. Например, получение взятки должностным лицом охватывается как ст. 290 УК, так и ст. 285 УК; служебный подлог — ст. 292 и ст. 285 УК. Таким образом, ст. 285 УК является общей нормой, предусматривающей все случаи злоупотребления должностными полномочиями, ст. 290 и 292 — специальными, предусматривающими ответственность за одну из разновидностей преступлений, указанных в общей норме (получение взятки, служебный подлог и т.п.).

Правила квалификации преступлений при конкуренции норм установлены в ч. 3 ст. 17 УК и состоят в том, что, если преступление предусмотрено общей и специальной нормами, совокупность преступлений отсутствует и уголовная ответственность наступает по специальной норме.

Рецидив преступлений. В соответствии с ч. 1 ст. 18 УК рецидивом признается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление. Из данного определения вытекают свойственные рецидиву признаки: а) совершение лицом двух или более самостоятельных умышленных преступлений; б) отдаленность образующих рецидив преступлений друг от друга определенным промежутком времени; в) наличие судимости за предшествующее преступление. Названные признаки позволяют отграничивать рецидив от совокупности преступлений.

В зависимости от характера преступлений и количества судимостей уголовный закон (ст. 18 УК) различает следующие виды рецидива: простой (общий); опасный; особо опасный.

Простым (общим) рецидивом признается совершение любого умышленного преступления лицом, имеющим судимость за любое ранее совершенное умышленное преступление (например, совершение хулиганства лицом, имеющим судимость за кражу, или совершение убийства лицом, ранее судимым за изнасилование).

В соответствии с ч. 2 ст. 18 УК рецидив преступлений признается **опасным** в случаях: а) совершения лицом тяжкого преступления, за которое оно осуждается к реальному лишению свободы, если ранее это лицо два или более раза осуждалось к лишению свободы за умышленное преступление средней тяжести; б) совершения лицом тяжкого преступления, если ранее оно уже осуждалось за тяжкое или особо тяжкое преступление к реальному лишению свободы.

В ч. 3 ст. 18 УК предусмотрены условия, позволяющие признать рецидив преступлений **особо опасным**.

Во-первых, при совершении лицом тяжкого преступления, за которое оно осуждается к реальному лишению свободы, если ранее это лицо два раза было осуждено за тяжкое преступление к реальному лишению свободы.

Во-вторых, при совершении лицом особо тяжкого преступления, если ранее оно два раза было осуждено за тяжкое преступление или ранее осуждалось за особо тяжкое преступление.

При признании рецидива преступлений не учитываются: а) судимости за умышленные преступления небольшой тяжести; б) судимости за преступления, совершенные лицом в возрасте до 18 лет; в) судимости за преступления, осуждение за которые признавалось условным либо по которым предоставлялась отсрочка исполнения приговора, если условное осуждение или отсрочка исполнения приговора не отменялись, и лицо не направлялось для отбывания в места лишения свободы, также судимости, снятые или погашенные в порядке, установленном ст. 86 УК.

§ 4. Уголовно-правовые последствия множественности преступлений

Совершение лицом двух или более преступлений свидетельствует, как правило, о том, что его поведение неслучайно, а определяется устойчивой антисоциальной направленностью, нежеланием вести законопослушный образ жизни, соблюдать требования и предписания норм уголовного закона.

С учетом этого уголовный закон рассматривает совершение лицом нескольких преступлений как обстоятельство, отражающее повышенную общественную опасность личности виновного и всего содеянного им, и предусматривает ряд уголовно-правовых последствий, существенно усиливающих уголовную ответственность и наказание за совокупность и рецидив преступлений.

Уголовно-правовые последствия множественности преступлений по своему содержанию и направленности разнообразны и выражаются в следующем:

1. Рецидив преступлений признается отягчающим обстоятельством, т.е. учитывается судом при определении виновному вида и размера наказания (п. «а» ч. 1 ст. 63 УК).

Общие начала назначения наказания устанавливают, что лицу, признанному виновным в совершении преступления, назначается справедливое наказание в пределах, предусмотренных соответствующей статьей Особенной части УК, и с учетом положений Общей части УК (ст. 60). Вместе с тем уголовный закон указывает, что суд вправе превысить пределы санкций, установленных статьями Особенной части УК, в двух

случаях: при назначении наказания по совокупности преступлений (ст. 69 УК) и при назначении наказания при совокупности приговоров (ст. 70 УК), так как речь идет о совершении лицом двух или более преступлений. Однако и в этих случаях наказание за каждое отдельное преступление назначается строго в установленных пределах санкций. Выход за эти пределы возможен лишь при определении общего (окончательного) наказания за все совершенные виновным преступления.

2. Рецидив, т.е. совершение лицом, имеющим судимость за умышленное преступление, нового умышленного преступления, свидетельствует о том, что применявшаяся к нему мера уголовного наказания не достигла своих целей, в том числе не удержала его от повторного нарушения уголовно-правового запрета. Исходя из этого, уголовный закон предусматривает, что рецидив преступлений влечет более строгое наказание (ч. 5 ст. 18 УК) на основании и в пределах, предусмотренных Уголовным кодексом, а также особый порядок его назначения (ст. 68 УК).

3. При совокупности преступлений лицо несет уголовную ответственность за каждое совершенное деяние по соответствующей статье или части статьи УК (ч. 1 ст. 17 УК). Поскольку виновный осуждается за два или более преступлений, уголовный закон предусматривает особый порядок назначения наказания (не только за каждое из совершенных преступлений, образующих совокупность, но и в целом). Правила и принципы назначения наказания при совокупности преступлений регламентированы в ст. 69 УК.

Глава 6

УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ И ЕЕ ОСНОВАНИЕ

§ 1. Понятие уголовной ответственности

Совершение преступления порождает уголовно-правовые последствия, выражающиеся в уголовной ответственности виновного, применении к нему наказания и в признании его после осуждения лицом, имеющим судимость. Уголовная ответственность является разновидностью юридической ответственности (наряду с гражданско-правовой, административной, дисциплинарной и т.д.). Ее содержание не раскрывается уголовным законом, хотя сам термин «уголовная ответственность» используется в ряде статей как Общей, так и Особенной частей УК РФ (ст. 1, 2, 4, 5, 8, 299, 300 и др.).

В юридической литературе понятие ответственности рассматривается в двух аспектах: ретроспективном (ответственность за прошлое) и активном (ответственность за будущее). В широком (философском) значении понятие ответственности трактуется как отношение человека к обществу, государству, к другим лицам с точки зрения выполнения определенных обязанностей (долга). В узком, или специально-юридическом значении, юридическая ответственность рассматривается как реакция государства на совершение правонарушения.

В этом смысле, во-первых, уголовная ответственность всегда связана с государственным принуждением, которое является ее содержанием. В уголовном праве государственное принуждение всегда реализуется через деятельность специальных органов государства.

Во-вторых, уголовная ответственность характеризуется определенными лишениями, которые виновный обязан претерпеть. Лишение виновного определенных благ является объективным свойством ответственности. Эти лишения наступают в качестве реакции государства на вред, причиненный преступником обществу, государству или отдельной личности.

Неблагоприятные последствия за совершение преступления могут быть:

- а) личного характера (например, лишение свободы, арест, исправительные работы и т.п.);
- б) имущественного характера (штраф);
- в) нравственного характера (признание вины, осуждение, порицание, ограничение в удовлетворении духовных потребностей и т.п.).

Применение тех или иных мер уголовной ответственности всегда означает претерпевание преступником каких-либо лишений, стеснение его свободы, влечет издержки имущественного характера.

В-третьих, уголовная ответственность наступает только за совершенное преступление. Не являются преступлениями и не могут выступать в качестве основания уголовной ответственности деяния, хотя внешне и сходные с преступлениями, но не являющиеся таковыми в силу своей общественной значимости. К таким деяниям уголовный закон относит причинение вреда при необходимой обороне (ст. 37 УК РФ), крайней необходимости (ст. 39 УК РФ), обоснованном риске (ст. 41 УК РФ) и др.

Среди принудительных мер уголовно-правового характера основное место занимает уголовное наказание. Уголовная ответственность и наказание — самостоятельные понятия, они не идентичны и не поглощают друг друга. Уголовный закон не считает их тождественными, а напротив, строго разграничивает. Так, в ч. 2 ст. 2 УК РФ определено, что закон устанавливает основание и принципы уголовной ответственности, определяет, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями, и устанавливает виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера за совершение преступлений, в ч. 1 ст. 3 указано, что преступность деяния, а также его наказуемость и иные уголовно-правовые последствия определяются только действующим УК. Указанные законодательные формулировки дают основание сделать вывод о том, что понятие уголовной ответственности шире понятия наказания. Уголовный закон допускает, что уголовная ответственность возможна и без назначения наказания (ст. 92 УК РФ), но назначению наказания всегда логически предшествует возложение уголовной ответственности.

Законодательная дифференциация уголовной ответственности и наказания имеет принципиальное значение для правоприменительной деятельности. В частности, это означает, что в случаях освобождения от уголовной ответственности (ст. 75, 76, 78, 90 УК)

государство как субъект уголовно-правового отношения полностью отказывается от реализации своего права подвергнуть лицо, совершившее преступление, уголовной ответственности и наказанию. При освобождении от наказания (ст. 92 УК) оно отказывается только от назначения и применения к этому лицу уголовно-правовой санкции, но реализует свое право государственного осуждения (порицания) лица, виновного в совершении преступления.

В содержание уголовной ответственности необходимо включать: во-первых, публичное государственное осуждение (порицание) виновного за совершенное преступление, во-вторых, наказание, т.е. причинение лишений (ограничений) личного, имущественного или нравственного характера, предусмотренных санкцией уголовного закона, и, в-третьих, правоограничения, связанные с наличием судимости у осужденного, но лишь в рамках отбывания наказания.

Уголовная ответственность как правовое последствие совершенного преступления сохраняет свою юридическую силу (значимость) лишь в течение определенного времени, т.е. имеет начальный и конечный моменты. Установление точных пределов уголовной ответственности является важной предпосылкой правильного применения норм уголовного закона об освобождении от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности (ст. 78 УК), освобождении от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора (ст. 83 УК), назначении наказания при рецидиве преступлений и т.п.

Начальный момент уголовной ответственности — государственное осуждение (порицание) виновного в форме вынесения судом обвинительного приговора. Конечный ее момент зависит от форм ее реализации. По общему правилу уголовная ответственность завершается с отбытием осужденным назначенного судом наказания. Если наказание не исполняется, то уголовная ответственность заканчивается с истечением сроков, в течение которых сохраняется обязанность осужденного отбывать наказание. При осуждении виновного без назначения наказания уголовная ответственность исчерпывается вынесением обвинительного приговора суда.

§ 2. Реализация уголовной ответственности

Реализация уголовной ответственности — сложный, динамичный процесс. При его осуществлении «работают» особые уголовно-правовые средства, которые и образуют основные элементы механизма реализации уголовной ответственности.

Так, сначала для решения тех или иных задач издаются и вступают в действие уголовно-правовые нормы, регламентирующие определенные отношения и поведение их участников. Затем на основе норм и при наличии предусмотренных ими юридических фактов у конкретных субъектов возникают права и обязанности, т.е. уголовно-правовые отношения. И, наконец, права и обязанности реализуются — наступает результат, который имел в виду законодатель.

В соответствии с указанными этапами (стадиями) уголовно-правового воздействия отчетливо выделяются три основных элемента механизма реализации уголовной ответственности: 1) уголовно-правовые нормы; 2) уголовно-правовые отношения; 3) акты применения норм уголовного права.

Начальное звено механизма реализации уголовной ответственности образуют уголовно-правовые нормы. Они представляют собой нормативную основу регулирования общественных отношений, поведения их участников, определяют их права и обязанности, а также юридические средства, обеспечивающие должное поведение.

Воздействие уголовно-правовой нормы на сознание и поведение граждан начинается с момента ее издания и вступления в законную силу. Оно осуществляется по двум направлениям: 1) закрепление в уголовно-правовых нормах модели поведения, которой обязаны следовать адресаты норм, т.е. все правосубъектные (вменяемые и достигшие возраста уголовной ответственности) граждане; 2) установление в уголовно-правовых нормах мер воздействия (санкций) в случае неисполнения их требований.

Соответственно в реализации уголовно-правовых норм можно выделить два уровня. Первый — это стимулирующее воздействие на поведение граждан диспозиции и санкции уголовно-правовой нормы, знание которых позволяет личности поступать в соответствии с ее требованиями. Второй — применение санкций уголовно-правовой нормы, если поведение личности противоречит содержанию требований, изложенных в норме. Реализация норм уголовного права на втором уровне обусловлена нарушением уголовно-правового запрета, т.е. невыполнением субъектом права возложенной юридической

обязанности. Это означает, что норма уголовного права «не сработала» на первом уровне и возникает необходимость ее осуществления на втором уровне. Реализация норм уголовного права на втором уровне вызвана неправомерным поведением гражданина, т.е. фактом совершения им преступления, и выражается в реализации угрозы, заключенной в санкции, т.е. в реальном применении к нему мер уголовной ответственности и наказания.

Один из элементов в структуре механизма реализации уголовной ответственности — уголовно-правовые отношения. В юридической литературе наиболее распространенным является понимание правоотношения как отношения, урегулированного нормами права.

Уголовно-правовое отношение — это отношение, возникающее между лицом, совершившим преступление, и государством в лице суда, следователя, прокурора, органа дознания. У субъектов (участников) правоотношения возникает совокупность прав и обязанностей. Так, лицо, совершившее преступление, обязано претерпеть меры государственного принуждения, которые уголовный закон связывает с совершением преступления, в конечном счете понести наказание, предусмотренное уголовно-правовой нормой, которую он нарушил. Другой субъект — государство имеет право подвергнуть лицо, виновное в совершении преступления, лишениям и правоограничениям, предусмотренным уголовным законом, т.е. уголовной ответственности и наказанию. Реализация указанных прав и обязанностей происходит в рамках уголовно-правовых отношений, на определенной стадии развития которых возникает уголовная ответственность как правовое последствие совершения преступления.

Правоотношение возникает в связи с юридическим фактом. Для уголовно-правового отношения таким фактом является совершение лицом преступления. Именно с этого момента у субъектов данного правоотношения возникают определенные права и корреспондирующие им обязанности.

Реализация взаимных прав и обязанностей субъектов правоотношения приводит к его прекращению. В уголовно-правовом отношении этот момент связан с реализацией уголовно-правовых последствий совершенного преступления, т.е. с наступлением таких юридических фактов, которые исчерпывают уголовную ответственность, наказание и судимость. Установление таких юридических фактов свидетельствует, что права и обязанности субъектов уголовно-правового отношения полностью реализованы и его дальнейшее существование является беспредметным, т.е. наступает состояние, не

регулируемое уголовным законом. Прекращение уголовно-правового отношения превращает совершенное преступление в юридически не существующий факт, аннулирует его уголовно-правовые последствия.

Таким образом, начальный и конечный моменты уголовно-правового отношения определяют пределы реализации различных аспектов уголовной ответственности, наказания и судимости, вытекающих из факта совершения преступления. В этом проявляется тесная связь уголовной ответственности с уголовно-правовым отношением.

Завершающим звеном в механизме реализации уголовной ответственности являются акты применения уголовно-правовых норм. Они представляют собой индивидуальные акты государственно-властного характера, принимаемые правоприменительными органами, в которых решаются различные аспекты реализации уголовной ответственности:

- признание лица виновным в совершении преступления и осуждение его обвинительным приговором суда; применение санкции соответствующей уголовно-правовой нормы;
- освобождение от уголовной ответственности и наказания.

Исходя из функциональной роли в реализации уголовной ответственности, акты применения уголовно-правовых норм могут быть классифицированы на два вида:

- 1) акты о применении наказания к лицу, совершившему преступление;
- 2) акты, освобождающие лицо от уголовной ответственности и наказания.

К первому виду актов применения уголовно-правовых норм относится лишь обвинительный приговор, так как уголовное наказание назначается только по приговору суда.

Ко второму виду относятся разнообразные акты, в которых содержится решение об освобождении лица от уголовной ответственности или наказания на основании уголовно-правовых норм.

Уголовная ответственность реализуется в определенных формах. Без соответствующей формы реализации уголовная ответственность не существует.

В соответствии с уголовным законом уголовная ответственность реализуется в следующих формах:

- а) осуждение виновного без назначения наказания (ст. 92 УК);
- б) осуждение виновного с назначением наказания, но без его реального исполнения (ст. 73, 82 УК);
- в) осуждение виновного с назначением наказания и его реальным исполнением.

Осуждение виновного без назначения наказания — наиболее простая форма реализации уголовной ответственности. Материально-правовая сторона уголовной ответственности в подобных случаях воплощается в государственном осуждении лица, признанного виновным в совершении преступления. Меры ответственности исчерпываются фактом вынесения обвинительного приговора, в котором выражается осуждение (порицание) общественно опасного деяния и лица, его совершившего, со стороны государства.

Более сложной формой реализации уголовной ответственности является осуждение виновного с назначением наказания, но без его реального исполнения. Такие институты уголовного права, как условное осуждение, отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей, позволяют реализовать уголовную ответственность без реального применения наказания. Государственное осуждение виновного в совершении преступления сопряжено в этих случаях с назначением наказания и применением дополнительных форм воздействия на личность виновного (например, при условном осуждении применение дополнительных видов наказания, исполнение определенных обязанностей). Поскольку осужденный реально не отбывает наказания, то уголовная ответственность должна быть признана полностью реализованной с истечением сроков, в течение которых сохраняется обязанность отбытия наказания.

Наиболее острой и репрессивной формой реализации уголовной ответственности является применение наказания. Эта форма означает не только государственное осуждение лица, совершившего преступление, но и претерпевание им правоограничений, предусмотренных санкцией уголовно-правовой нормы. Реализация уголовной ответственности в форме применения наказания завершается отбытием осужденным назначенного судом вида наказания (полностью или сокращенного в установленном законом порядке).

§ 3. Основание уголовной ответственности

Проблема основания уголовной ответственности рассматривается в двух аспектах: философском и юридическом. Философский аспект заключается в том, что ответственность возможна лишь при условии, когда у субъекта была свобода выбора поведения, т.е. он имел возможность поступить в соответствии с требованиями закона, но игнорировал его и нарушил правовой запрет.

Уголовно-правовое понимание свободы выбора поведения (свободы воли) основано на детерминистической концепции преступного поведения. В соответствии с ней, с одной стороны, человек не может быть независимым от окружающих его обстоятельств, т.е. от явлений природы и общества, а с другой — последнее не исключает его возможности избирать тот или иной вариант поведения в конкретной жизненной ситуации и, следовательно, не исключает ответственности человека за свои поступки.

Отсутствие у человека свободы выбора поведения исключает его ответственность. Например, не подлежит уголовной ответственности лицо, совершившее общественно опасное деяние в состоянии невменяемости, т.е. когда оно не могло осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими (ст. 21 УК РФ). Аналогичным образом уголовный закон не признает преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в результате физического принуждения, если вследствие такого принуждения лицо не могло руководить своими действиями (ст. 40 УК РФ). Исключение уголовной ответственности в подобных случаях основано на принципе вины. В соответствии со ст. 5 УК лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина.

Юридический аспект вопроса об основании уголовной ответственности заключается в том, за что конкретно, за какие деяния и при каких условиях она наступает. Определить основание уголовной ответственности, значит установить, почему уголовная ответственность существует и как она реализуется.

В ст. 8 УК РФ закреплено, что основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного уголовным законом. В этой формулировке проявляется тесная связь между понятием

преступления и понятием его состава. Статья 14 УК РФ дает общее определение понятия преступления, но в реальной действительности не существует преступления вообще, а есть конкретные преступления: кража, разбой, убийство, хулиганство и т.д. В связи с этим для того, чтобы установить, есть ли в конкретном случае преступление, необходимо выяснить содержит ли совершенное деяние состав какого-либо преступления.

Из законодательной формулировки основания уголовной ответственности вытекает ряд принципиальных положений.

Во-первых, единственное и достаточное основание уголовной ответственности — наличие в совершенном деянии признаков состава преступления. Уголовный закон не раскрывает понятия состава преступления. Под составом преступления понимается совокупность признаков, указанных в уголовном законе, и характеризующих конкретное общественно опасное деяние в качестве преступления. Признаки составов преступлений содержатся как в Особенной, так и в Общей частях Уголовного кодекса. В состав преступления законодатель включает наиболее существенные признаки, определяющие специфику конкретного вида преступления и его общественную опасность. Признание состава преступления единственным основанием уголовной ответственности означает, что если совершенное общественно опасное деяние не подпадает под признаки ни одного состава преступления, предусмотренного уголовным законом, уголовная ответственность исключается.

Во-вторых, состав преступления может иметь место только в совершенном деянии. Это означает, что исключается уголовная ответственность за мысли, убеждения, взгляды, воззрения, если они не нашли выражения в совершении определенного деяния. Основание уголовной ответственности создает только совершение деяния, предусмотренного уголовным законом в качестве преступления.

В-третьих, деяние, содержащее признаки состава преступления, является общественно опасным, т.е. объективно способным причинить существенный вред охраняемым уголовным законом благам и интересам личности, общества или государства. В ст. 8 УК РФ, определяющей основание уголовной ответственности, не указывается на то, что деяние должно быть общественно опасным. Вместе с тем такой вывод однозначно вытекает из других статей УК РФ. Так, в ч. 2 ст. 2 УК РФ говорится, что УК РФ определяет, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются

преступлениями. В ч. 1 ст. 5 УК РФ устанавливается, что лицо подлежит уголовной ответственности только за общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия. В соответствии с ч. 1 ст. 14 УК преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное УК РФ под угрозой наказания. Таким образом, если деяние не является общественно опасным, исключается наличие в нем признаков состава преступления и, следовательно, отсутствуют основания уголовной ответственности.

Глава 7

СОСТАВ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

§ 1. Понятие состава преступления и его структура

Наука российского уголовного права определяет понятие состава преступления как совокупность объективных и субъективных признаков, предусмотренных уголовным законом и составляющих целостную систему, которая характеризует конкретное общественно опасное деяние в качестве преступления.

В различных научных источниках содержатся и другие определения понятия общего состава преступления, но все они различаются друг от друга лишь по своей редакции и словосочетаниям, которые не затрагивают ни сущности, ни его содержания. Важно в связи с этим подчеркнуть, что общего состава преступления в социальной действительности не существует. Есть всего лишь понятие о нем, которое, как известно, — мысль, отражающая в обобщенной форме предметы, явления, факты процессы, существующие в реальной жизни, посредством фиксации их общих, типичных и специфических признаков, в нашем случае деяний, представляющих существенную опасность для интересов личности, общества и государства. Именно в этом качестве обобщенного понятия о составах преступлений любого рода и вида, известных отечественному уголовному законодательству, и изучается состав преступления, его структура, ее элементы и признаки в рамках Общей части уголовного права.

Каково же значение рассматриваемой категории?

Состав преступления (*corpus delicti*) — один из центральных категориальных, системно образующих институтов российского уголовного права. Его исключительно важное значение в деле борьбы с преступностью уголовно-правовыми методами и средствами, а также в процессе отправления правосудия по уголовным делам трудно переоценить. На его основе формируется Особенная часть УК РФ, устраняются законодателем выявившиеся пробелы уголовно-правового регулирования и охраны различных по

аксиологическим (ценностным) оценкам общественных отношений¹¹, осуществляется правовая оценка, т.е. квалификация, преступлений, дифференцируется тяжесть уголовной ответственности в зависимости от того, содержатся ли в действиях виновного лица признаки состава того или иного вида преступления.

Режим конституционной законности при осуществлении правосудия по уголовным делам обеспечивается наряду с другими факторами в первую очередь безупречно точным применением норм Особенной части уголовного законодательства формирующих соответствующие составы преступлений. Это обстоятельство возводит состав преступления в ранг одного из важнейших гарантов основополагающего фундаментального принципа законности, декларированного в ст. 3 УК РФ, в сфере уголовно-правового регулирования, ибо он определяет не только основание уголовной ответственности (об этой определяющей, главнейшей функции состава речь пойдет ниже), но и степень репрессивности мер государственно-правового принуждения.

Исключительная значимость состава преступления и тем, что он многофункционален. К сожалению, глубокой разработке достаточно сложной проблемы функций состава преступления российская наука уголовного права не уделяла должного внимания. Именно поэтому авторы учебника сочли необходимым рассмотреть этот важный вопрос в отдельном параграфе.

Чтобы полнее и глубже понять и усвоить рассматриваемую краеугольную категорию уголовного права — состав преступления, совершенно необходимо впервые в учебниках по данной фундаментальной отрасли права, разумеется, в самом сжатом, предельно лаконичном виде рассмотреть исторический и гносеологический аспекты емкой и одновременно крупномасштабной проблемы состава преступления.

Впервые термин «Состав преступления» появился в юридической литературе только в конце XVI в., но в то очень далекое от нас время это была сугубо уголовно-процессуальная категория, связанная с определением пределов предмета доказывания по уголовным делам. И лишь спустя многие десятилетия она начала приобретать уголовно-правовое значение как формально и законодательно закрепленное понятие того или иного вида преступления (убийства, кражи и т.д.) с присущими только ему обязательными, типичными, достаточными и отличительными признаками.

¹¹ См. главу 1 настоящего учебника.

Сегодня юристы всего мира — теоретики и практики — широко пользуются термином «состав преступления», который прочно вошел в понятийный аппарат уголовного права. Однако так было далеко не всегда.

В историческом плане, учитывая многовековую историю развития права, уголовно-правовое понятие «состав преступления» категория, можно сказать, еще очень юная: в законодательные и научные источники, в понятийный аппарат собственно уголовного права она вошла только в конце XVIII — начале XIX в. И надо признать, что серьезную и глубокую по тем временам разработку теории и состава преступления впервые предприняли представители так называемой нормативной школы уголовного права — немецкие ученые-юристы конца XIX — начала XX в. Э. Белинг, К. Биндер, Р. Франк. Среди них наибольший вклад в нормативную концепцию состава преступления внес, пожалуй, Э. Белинг. Его взгляды на сущность состава преступления представляют и для нас немалый интерес, имея в виду, что и ряд современных отечественных теоретиков уголовного права исповедовали, по сути, нормативистский подход к пониманию состава преступления. Итак, по мнению Э. Белинга и его единомышленников, как общее понятие состава преступления, так и отдельные составы преступлений (составы убийства, изнасилования, кражи и т.д.) — это чистые абстракции, сугубо понятийные категории. В силу этого признаки состава всецело относятся к миру понятий, к букве закона¹². По его мнению, «состав — это элемент уголовного закона и он принадлежит исключительно закону, а не реальной жизни»¹³. Состав преступления, неоднократно подчеркивал он, это чисто абстрактный, сугубо нормативный элемент законодательства, лишенный какого-либо социального содержания. Отсюда и генеральный вывод нормативистов: «состав в чистом виде не включает в себя момент деяния. Он не содержит, или, во всяком случае, не должен содержать указание на волевое деяние человека»¹⁴. При этом согласно нормативной теории состав преступления вообще лишен важнейшего элемента преступления — вины. По утверждению представителей нормативной школы, «состав может быть осуществлен лицом как виновно, так и невиновно»¹⁵.

¹² *Beling E.* Die Lehre vom Verbrechen. Tübingen, 1906. S. 7.

¹³ *Op. cit.* S. 113.

¹⁴ *Op. cit.* S. 145.

¹⁵ *Op. cit.* S. 179.

С позиций современной теории права полная несостоятельность — и теоретическая и практическая — нормативной школы уголовного права состоит не только в том, что она отрицает за этой категорией социальную сущность любого деяния, обладающего признаками состава преступления, предусмотренного законом, но и в полном разрыве объективных и субъективных признаков (вина) поведенческого акта человека. Пожалуй, верх ее несостоятельности — утверждение (практически всех представителей нормативной школы права), что основанием уголовной ответственности является не состав преступления, а нарушение правопорядка в целом, которое устанавливает судья в соответствии со своими субъективными восприятиями правовой оценки деяния¹⁶.

Такой подход к значению состава преступления и отрицания его объективного значения в основании уголовной ответственности лица за содеянное, по нашему мнению, глубоко антинаучен и реакционен, о чем со всей очевидностью писал еще академик А.А. Пионтковский: «Она сводила на нет состав преступления как основание уголовной ответственности и являлась теоретической базой для оправдания судейского усмотрения и ломки законности в эпоху империализма»¹⁷. Эта оценка одного из мэтров науки современного российского права актуальна и в наши дни — дни становления России как подлинно демократического правового государства (ст. 1 Конституции РФ).

Между тем приходится, к сожалению, констатировать, что и некоторые крупные отечественные ученые придавали категории «состав преступления» сугубо нормативное (понятийное) значение, отделяя, по существу, общественно опасное деяние как антисоциальное явление, как объективный факт действительности от сугубо нормативной (понятийной) категории «состав преступления» в качестве структурного элемента уголовного законодательства.

Характерна в этом отношении позиция известного российского ученого Г.А. Кригера, который в свое время выдвинул оригинальную идею о двух относительно самостоятельных, хотя и в их единстве, основаниях уголовной ответственности: первое — общественно опасное деяние как факт объективной действительности и второе юридическое основание — деяние, содержащее признаки состава преступления, указанные в правовой норме как законодательном понятии¹⁸. Иначе говоря, в такой интерпретации

¹⁶ *Dona Azu. Der neueste. Stzafgesetznt — Wuzf in Lichte des «richtngen Rechtes».* Berlin; Leipzig, 1926. S. 263.

¹⁷ *Пионтковский А.А. Учение о преступлении по советскому уголовному праву.* М., 1961. С. 131.

¹⁸ См.: *Кригер Г.А. Состав преступления и его значение // Советская юстиция.* 1982. № 6. С. 8–9.

единое социально-правовое явление — состав преступления — искусственно расчленяется на социальное содержание и его нормативную форму, и соответственно содержание и форма объявляются двумя относительно самостоятельными основаниями уголовной ответственности — материальным и юридическим. При этом, видимо, не учитывается общепризнанный постулат, что в праве вообще и в уголовном праве в частности социальное не может существовать вне своей юридической формы. Социальное приобретает правовое значение только в том случае, если оно получило отражение в юридической форме. Право, и это всегда было одним из основных положений материалистической философии, одновременно — феномен и социальный, и нормативный, так как оно является неотъемлемым компонентом обширнейшей социальной сферы — надстройки над экономическим базисом общества. Все что лишено социального содержания и общественных потребностей для права ревалентно, ибо материальное содержание, его сущность всегда было, есть и будет первично, а его юридические формы, право в целом — вторично, производно от первого. Это неоспоримое положение всецело относится и к составу преступления, который в качестве законодательной или доктринальной категорий всего лишь отражает, выражает в соответствующей форме определенное антисоциальное содержание строго регламентированных законом поведенческих актов людей.

Состав преступления как законодательное понятие, как нормативную конструкцию, некую описанную в законе и императивно предписанную им модель общественно опасного деяния, а не само деяние подобного свойства как таковое, широко употребляется в литературе и некоторыми авторами, не дающими четкого пояснения, в каком значении употребляется ими данный термин. Между тем термин «состав преступления» имеет не только это значение, но и другие, и в их числе в первую очередь — социальный генезис самого данного понятия от кого бы оно не исходило — от законодателя, науки, отдельных исследователей. И в этом отношении, чтобы усвоить суть вопроса, первостепенное значение приобретает гносеологический аспект проблемы состава преступления, в том числе и значения указанного термина в том или ином контексте его употребления.

Итак, прежде чем перейти к рассмотрению гносеологического аспекта указанной проблемы, полезно еще раз подчеркнуть, что состав преступления — одно из центральных категориальных научных понятий учения о преступлении. Вместе с тем он на родовом и

преимущественно на видовом уровнях обобщения его элементов и признаков выступает как понятие нормативное, как категория объективного права. В этих двух качествах состав преступления, с одной стороны, необходимый инструмент познания антисоциальных явлений, с которыми призвано бороться уголовное право, а с другой — средство морально-нравственной и юридической оценки указанных негативных явлений под углом зрения полного соответствия их абстрактным требованиям уголовного закона, тождества надлежащей нормативной модели. И в первом, и во втором качествах состав преступления есть научное или законодательное понятие, и как таковое являет собой абстракцию того или иного уровня обобщения его элементов и признаков. Именно в указанных аспектах зачастую рассматривается состав преступления в ряде научных или учебных источников. Более того, сведение одной из центральных уголовно-правовых категорий «состав преступления» к сугубо юридическому понятию, к законодательной конструкции, к нормативной или научной абстракции, умозрительной модели выдается чуть ли не за достижение теории уголовного права, а попытки выявить социальный генезис, материальную основу подобных построений без всяких к тому оснований объявляется смешением фактических признаков общественно опасного деяния», рассмотрением в одной плоскости «совершенно разнопорядковых категорий»¹⁹. Признаться, такой «аргумент» вызывает чувство удивления, поскольку право одновременно является единым феноменом — и социальным, и нормативным, причем социум всегда стоит на первом месте, и право как производное вторичное образование, как отражение первого, как юридическая форма — на втором. Нелишне в этой связи напомнить, что еще К. Маркс писал: «Форма лишена всякой ценности, если она не есть форма социального содержания»²⁰.

Полная несостоятельность ограничения категории «состав преступления» лишь узкими рамками только законодательного или научного понятия легко обнаруживается, если взглянуть на проблему с гносеологической позиции, т.е. исходить из постулатов материалистической теории познания, теории отражения, исходным пунктом которых служит основополагающий принцип, устанавливающий, что выработанное в результате познания подлинно научное понятие должно быть относительно своему источнику — оригиналу, реально существующему в материальном или социальном мире.

¹⁹ Кригер Г.А. Указ. соч. С. 8.

Применительно к уголовному праву с его системой нормативных понятий таким объективно существующим источником — оригиналом является общественно опасное поведение человека и лишь в таком объеме своего содержания и в таких пределах, которые обнаруживают специфические и типичные черты общественной опасности поступка и, по оценке законодателя, достаточны и необходимы для отнесения его к числу преступных и наказуемых.

Именно состав преступления как понятие, сформированное на основе детального изучения черт, признаков, свойств реально существующего оригинала (фактического аналога) и закрепленное в диспозиции правовой нормы, является своеобразным «правовым масштабом» для оценки всех подобных деяний данного рода или вида. Вне этого неперемного условия само понятие состава преступления становится «творением чистого разума», умозрительной понятийной конструкцией, а поэтому произвольным, оторванным от явлений социальной действительности и в силу этого лишенным научной ценности и познавательного значения.

Состав преступления, если он сформирован достаточно полно и точно как на законодательном, так и научном уровнях, не может не отражать определенного антисоциального содержания общественно опасного деяния, которое, однако, несколько уже всего объема содержания данного поведенческого акта. Это более узкое содержание антисоциального факта, которое отражает во всех своих существенных, необходимых и типически оригинальных свойствах, сторонах, чертах и признаках состав преступления, как нормативное или научное понятие можно назвать «составом общественно опасного деяния». Полагаем, что это наиболее удачный термин, который ввела в научный оборот Н.Ф. Кузнецова²¹. Только так, как мы полагаем, должен рассматриваться обсуждаемый вопрос, ибо содержанию понятийной категории должно соответствовать такое же содержание социальной категории, хотя полного тождества между ними достичь практически вряд ли возможно. Действительно, если отрицать наличие в объективной действительности реального состава общественно опасного деяния, то, спрашивается, что же отражает состав как юридическое понятие независимо от того, сконструировано ли оно законодателем или наукой? С позиции нормативного истолкования этой категории вряд ли

²⁰ Маркс К., Энгельс Ф. Соч. Т. 1. С. 159.

²¹ Советское уголовное право. Часть Общая. М., 1981. С. 8.

можно дать на поставленный вопрос убедительный аргументированный ответ. И в этом не только слабость, но и серьезная погрешность в поисках истины.

Соображения, изложенные выше, позволяют заключить: реальная социальная основа формирования юридического понятия о преступлении определенного вида (законный состав преступления) — фактически существующий состав общественно опасного деяния. Последний и состав преступления, закрепленный в нормах Общей и Особенной частей УК РФ, соотносятся друг с другом как явление в его массовидном значении и понятии о нем. Только такой подход к пониманию сущности состава преступления ставит законодательную деятельность на подлинно научную основу, правосозидающая власть становится субъектом социального познания, в основе которого лежит материалистическая теория отражения.

В связи с рассматриваемым принципиальным вопросом студенты (слушатели) должны четко уяснить, что общепризнанный термин имеет, однако, три самостоятельных, но взаимосвязанных друг с другом значения, в каждом из которых встает перед нами только в своей, ему присущей ипостаси.

Во-первых, состав преступления в значении явления социальной реальности как строго структурированное содержание общественно опасного деяния, имеющего свои четкие границы и в обобщенном типизированном виде отраженное в коллективном (законодатель) или индивидуальном сознании (отдельный ученый, исследователь) познающего субъекта в форме нормативного общеобязательного установления либо научной дефиниции. В этом значении он является объектом познания, аналогом сформированного на этой основе соответствующего понятия.

Во-вторых, состав преступления в значении законодательной конструкции, общеобязательного юридического понятия, закрепленного в диспозиции уголовно-правовой нормы, относящейся к Особенной части, и в соответствующих нормах Общей части УК (ст. 20, 25, 26, 27, 30, 33). Поскольку это понятие — элемент, составная часть действующего уголовного законодательства, оно является не только официальным, но и обязательным для всех и каждого.

В-третьих, состав преступления как научное понятие, как доктринальная дефиниция вырабатывается и формируется на более высоких уровнях обобщения его элементов и признаков и представляет собой теоретические определения самого крупного масштаба с

максимально возможной степенью обобщения слагаемых определяемого явления, например, общее понятие состава преступления.

Научными понятиями являются, как правило, и дефиниции родовых составов отдельных систематизированных групп преступлений, описанных в соответствующих главах Особенной части УК РФ. По общему правилу, подобные дефиниции бывают более детализированы и объемны по содержанию, а иногда и просто излишне мудреными. Вот, например, как определяет общее понятие служебного преступления А. Аснис: «Общее понятие состава служебного преступления представляется обоснованным определить как составляющую теоретическую модель, систему вычлененных посредством и в результате анализа, синтеза и других мыслительно-логических операций, а также применения диалектического метода восхождения от абстрактного к конкретному в мышлении, объективных и субъективных признаков, характеризующих в общей форме все конкретные составы служебных преступлений, предусмотренных нормами Особенной и Общей части уголовного законодательства»²². Легко заметить, что это не определение понятия родового состава служебного преступления, а простой набор слов, не несущих никакой информации, и главное не раскрывающих содержание ни одного родового признака данных деяний.

Однако приведенное доктринальное понятие родового состава — это, конечно, исключение. Общие научные понятия по общему правилу обладают достаточно высокой степенью значимости. И мы полностью согласны с авторитетным и, безусловно, правильным мнением А.А. Пионтковского о том, что «общее понятие состава преступления в теории уголовного права приобретает большое научно-познавательное значение. Оно является, подобно всякой научной абстракции, необходимой ступенью в процессе познания конкретных составов преступлений, теоретической основой для раскрытия их содержания и для правильного применения на практике уголовного закона»²³.

Что касается научных понятий видовых составов преступлений (мошенничества, причинения вреда здоровью различной степени тяжести, хулиганства и др.), то они встречаются в литературе очень часто, в частности, практически в любой диссертации, посвященной проблемам Особенной части уголовного права, всегда содержатся

²² Аснис А. Понятие состава служебного преступления // Уголовное право. 2004. №3. С. 5–6.

положения *de lege ferenda*, т.е. предложения их авторов, адресованные и направленные на усовершенствование действующих уголовных законов. Нередко подобного рода рекомендации являются конструктивными и, несомненно, представляют известный интерес для изучения их законодательными органами в процессе нормотворческой деятельности.

При всем этом в основе законодательных и научных (доктринальных) понятий лежит состав общественно опасного деяния, являющийся, следовательно, базисной категорией для данного процесса познания, которую с большей или меньшей точностью призваны отразить сами понятия. Только при таком дифференцированном подходе при изучении социально-правовой категории «состав преступления» с правильных гносеологических позиций можно разрешить остродискуссионные проблемы теории права, к числу которых относится и проблема соотношения состава преступления и общественной опасности.

Из изложенного выше становится предельно ясно, что состав преступления в значении юридического понятия, теоретической конструкции или описательной модели не может содержать в себе признака (точнее — свойства) общественной опасности, поскольку само понятие ничего нарушать не может и никакой угрозы нарушения или причинения вреда чему-либо в себе не имеет.

Однако фактический состав деяния как реально существующая антисоциальная система, состоящая из взаимодействующих обязательных именно для данного системного образования элементов, обладает, конечно, свойством общественной опасности. Говоря словами проф. А.Н. Трайнина, она «разлита по всей структуре» этого состава, причем каждый отдельный его элемент и признак, своеобразным образом взаимодействуя с другими элементами, как это бывает в любой системе, вносит свою лепту в общую «копилку» общественной опасности деяния в целом, наращивая ее совокупную величину (степень)²⁴.

Что касается вопроса о соотношении фактического состава общественно опасного деяния и формально-юридического признака уголовной противоправности, то следует констатировать, что он достаточно сложен. До его (состава) криминализации, т.е. признания законодателем преступлением определенного вида и включением в систему

²³ Курс советского уголовного права. Часть Общая. Т. 2. М., 1970. С. 93.

²⁴ Более подробно по этому вопросу см. гл. IV «Системно образующие факторы общественной опасности деяния»: Ляпунов Ю.И. Общественная опасность деяния как универсальная категория уголовного права. М., 1989. С. 58–109.

действующего УК РФ, он, естественно, признаком противоправности не обладает. После завершения процесса криминализации в соответствии с процедурами, установленными Конституцией России, он приобретает значение легального (законного) состава преступления со всеми его атрибутами, в том числе и в первую очередь противоправности. Из этого, однако, не следует, что одно качество состава переходит в другое качество: состав общественно опасного деяния остается неизменен, но его фактически существующие элементы и признаки всего лишь получают отражение в законе и легализуются как компоненты нормативной категории и в этом качестве составляют содержание диспозиции соответствующей уголовно-правовой нормы.

Ввиду сложности рассматриваемого вопроса полезно сформулировать краткий итог. Он состоит в следующем.

Системно образующие факторы общественной опасности соотносительны элементам и признакам *фактического* состава (структуры) деяния, которые в типизированном и обобщенном виде в процессе нормотворчества получают отражение в уголовно-правовой норме уже в форме *легального* состава преступления определенного вида. В широком смысле слова не будет отступлением от истины сказать, что в последнем значении состав есть не что иное, как уголовная *противоправность*, являющаяся юридической формой антисоциального содержания — общественной опасности преступления как его материальным сущностным свойством. Отмечая это обстоятельство, Н.Ф. Кузнецова пишет: «Понимание состава преступления лишь как модели, законодательного описания преступления стирает различие между составом преступления и диспозицией уголовно-правовой нормы и низводит его только до значения юридического признака преступления — противоправности»²⁵.

Состав преступления как системное образование с точки зрения своей архитектоники и внешней формы имеет достаточно жесткую *структуру*. Ее содержание образуют четыре обязательных элемента: 1) объект посягательства, представляющий собой специальное благо, охраняемое уголовным законом; 2) деяние, причиняющее ему вред, ущерб; 3) внутренняя сторона поведенческого акта, т.е. психическое отношение лица к содеянному и 4) сам деятель, который своим действием породил и объективно и субъективно процесс нарушения защищаемого законом аксиологически ценного блага. В

²⁵ Кузнецова Н.Ф. Состав преступления: спорные вопросы // Вестн. Моск. ун-та. Сер. 11. Право. 1987. № 4. С. 23.

литературе названные элементы, как правило, именуется объектом преступления, его объективной стороной, субъективной стороной и субъектом. Это давно сложившаяся терминология, употребление которой при анализе состава того или иного преступления не вызывает возражений. Ей будут пользоваться по традиции и авторы настоящего учебника.

Важно, однако, отметить другое крайне важное обстоятельство, независимое от той или иной терминологии: каждый элемент и признак состава преступления, образующие его содержание, в реальной действительности не существуют сами по себе, а согласно основному постулату теории социальных систем находятся в тесной взаимосвязи, взаимодействии и взаимообусловленности с другими системными элементами и признаками рассматриваемой нами социально-правовой системы, коей является для уголовного права состав преступления. И еще один постулат теории систем просто необходимо юристу-теоретику и практику: выпадение из системы любого системообразующего обязательного элемента уничтожает его систему вообще или делает ее совершенно другой. То же самое происходит и в случае изменения сущностного содержания одного, а иногда и двух элементов состава как системы. Практических примеров тому — множество. Приведем только один из них. В частности, если убрать из привилегированных составов убийства, предусмотренных ст. 106–108, соответствующие смягчающие обстоятельства, являющиеся конститутивными (основными) признаками, то мы получим совершенно другую социально-правовую систему — состав умышленного убийства без отягчающих обстоятельств (ч. 1 ст. 105) или даже состав того же преступления, но отягощенного хотя бы одним из 12 квалифицирующих признаков (ч. 2 ст. 105 УК РФ).

Таковы некоторые, далеко не все, положения, которые раскрывают общее понятие состава преступления, имея в виду классическое положение теории познания: чтобы понять и уяснить частные вопросы, совершенно необходимо твердо усвоить общие посылы науки, которые определяют правильное решение частных вопросов.

§ 2. Элементы и признаки состава преступления

Структура состава преступления, как отмечалось выше, предопределена его содержанием и, думается, его сущностью как носителем элементов и признаков, выявляющих его негативную с точки зрения интересов личности, общества и государства

природу. Как уже отмечалось выше, его структуру образуют четыре обязательных элемента или, как их чаще всего называют, четыре относительно самостоятельные стороны (термин, кстати сказать, крайне неудачный). При всем этом дадим им краткую характеристику, имея в виду, что каждый из них будет в последующем изложении предметом обстоятельного и глубокого рассмотрения.

Итак, первым и необходимым элементом (стороной) состава преступления является *объект* преступления. Объект преступления сам по себе — крупномасштабная, многоаспектная чрезвычайно сложная проблема науки уголовного права. Его исследованию посвящены по меньшей мере 5–6 докторских диссертаций, положения каждой из которых являются и до сих пор дискуссионными. Однако научные исследования представителей российской (а ранее и советской) доктрины уголовного права едины в одном: по их мнению, объектом уголовно-правовой охраны является система ценностных общественных отношений, поставленных под охрану уголовного закона. Авторы учебника разделяют такую, безусловно, правильную позицию и отвергают утверждение некоторых авторов, что объектом преступного посягательства являются предметы материального мира (например имущество, денежные знаки, лес на корню, животные и т.д.), полагая, что это всего лишь материальные субстраты определенных социальных связей, которые в конечном счете и нарушаются под воздействием преступного посягательства. Не развивая этого элементарного положения, надо признать, что тезис: объект — материальная вещь не выдерживает критики с точки зрения материалистической философии и социологии права.

Однако объект преступления, о котором мы говорим, может носить чисто социальный характер, например, государственная служба, семейные отношения, но и элементы материальной субстанции, в частности отношения собственности. Последние имеют свое внешнее выражение в предметах материального мира — имуществе, деньгах, их заменителях — кредитных карточках банков, их счетов. В сфере объекта преступного посягательства неизбежно оказываются предметы материального мира. Они носят факультативный характер — могут быть, но могут и отсутствовать. Посему предмет преступления является факультативным признаком обязательного элемента состава преступления. Отсюда в теории уголовного права различают предметные и беспредметные составы преступлений.

Второй обязательный элемент состава преступления — его *объективная сторона*. Это сложносочлененное фактическое и юридическое понятие.

Общественно опасное деяние (действие и бездействие) — один из основных элементов состава преступления, который в совокупности характеризующих его признаков, чаще всего, в учебной литературе именуют объективной стороной состава. Рассматриваемый элемент образует относительно самостоятельную подсистему с присущими ей специфическими компонентами, которые связаны и особым образом взаимодействуют в процессе преступного посягательства с другими обязательными подсистемами, что будет предметом рассмотрения в последующих главах учебника, посвященных обстоятельному анализу каждого из основных элементов (сторон) состава преступления.

Наряду с действием (бездействием) в число обязательных признаков объективной стороны входят также общественно опасные последствия и необходимая причинная связь между деянием и последствиями, предусмотренными диспозицией уголовно-правовой нормы. Это относится к так называемому материальному составу преступления. В формальных составах преступлений обязательным признаком является только один — деяние человека в форме действия или бездействия.

Надо, однако, иметь в виду, что здесь мы говорим только о нормативных общественно опасных последствиях преступления, т.е. непосредственно указанных в тексте уголовного закона. Между тем беспоследственных преступлений в окружающем нас мире вообще не бывает. Конечно, и преступления с формальным составом в социальном плане влекут за собой серьезные вредные последствия, которые ввиду сложности их точного установления и жесткой фиксации в процессуальных документах презюмируются законодателем при конструировании того или иного формального состава преступления. Возьмем, например, классический формальный состав «получение взятки», предусмотренный ст. 290 УК РФ, в диспозиции которой нет никаких указаний на последствия. Но есть ли они фактически в реальной социальной действительности? Конечно, они наступают в подобных криминальных случаях. По этому поводу в одном из учебников, анализируя формальный состав получения взятки, автор правильно пишет, выделяя при этом тяжкие антисоциальные последствия деяния: «Исключительно высокая степень общественной опасности получения взятки определяется тем, что она резко деформирует нормативно установленный порядок осуществления некоторой частью нечестных должностных лиц

своих служебных полномочий и тем самым грубо нарушает интересы государственной службы. Взятка является наиболее типичным и характерным проявлением коррупции — опаснейшего криминального явления, которое подтачивает основы власти и управления, дискредитирует и подрывает ее авторитет в глазах населения, остро затрагивает законные права и интересы граждан»²⁶. От себя заметим, что получение взятки в качестве антисоциального последствия влечет за собой деформацию общественных отношений в жизненно важных сферах государственной власти и управления, вносит в их систему элементы деструкции и деформации, грубо нарушает нормальное функционирование.

В объективную сторону состава преступления входит также ряд факультативных признаков: способ совершения деяния, место, время, обстановка, орудия и средства, используемые преступником. Если любой из этих признаков непосредственно указывается в диспозиции уголовно-правовой нормы, он автоматически становится обязательным и оказывает влияние на квалификацию содеянного.

Третий элемент структуры состава преступления — его *субъективная сторона*. Единственным обязательным признаком, характеризующим этот важнейший элемент состава преступления, является *вина*. Ее исключительная важность с точки зрения конституционного правового статуса личности заключена в том знаменательном факте, что законодатель впервые ввел в систему уголовного законодательства РФ основополагающий фундаментальный принцип — принцип вины. Возведение вины в ранг принципа уголовного права — значимый, если не сказать знаковый, элемент подлинно демократического и правового государства, которое мы последовательно, но с большими трудностями и издержками исторического развития упорно строим. В этом сложнейшем и достаточно длительном эволюционном процессе все еще не изжиты серьезные недостатки, но позитивный процесс в этом направлении, конечно, налицо.

Вина есть внутреннее психическое отношение человека к своим действиям и их преступным последствиям, причем вина — это объективная категория. Она в качестве таковой существует объективно, вне и помимо субъекта познания. Последний на основе изучения и анализа многих факторов всего лишь констатирует ее наличие или отсутствие в деянии лица. Более того, вина входит в предмет доказывания любого преступления. Это обязывает правоприменительный орган (дознания, предварительного расследования, суд)

²⁶ Уголовное право. Особенная часть / Под ред. Н.И. Ветрова и Ю.И. Ляпунова. М., 1998. С. 626.

на базе исследования всех фактических обстоятельств уголовного дела вынести аргументированное решение о виновности или невиновности лица в инкриминируемом ему преступлении.

УК РФ в трех статьях называет четкие определения форм и видов вины, не давая, к сожалению, общего понятия вины. В ст. 24 УК РФ установлены две основные формы вины — умышленная и неосторожная. В ст. 25 УК раскрывается содержание двух видов умышленной вины: 1) прямого умысла (*dolus directus*) и 2) косвенного (или как его еще называют эвентуального) умысла — *dolus indirectus*. В ст. 26 УК РФ раскрывается содержание и признаки второй формы вины — неосторожности в двух ее видах: преступного легкомыслия (*lexuria*) и преступной небрежности (*negligentia*).

Кроме этого, регламентируя субъективную сторону преступления, уголовный закон впервые дает четкие предписания относительно ответственности за преступления, совершенные с двумя формами вины (ст. 27 УК), и вводит очень существенную нормативную новацию, широко раздвигающую рамки невиновного причинения вреда (ст. 28 УК), исключающего уголовную ответственность. Это очень существенное нововведение, основанное на современном уровне науки психологии человека в условиях экстремальной обстановки его профессиональной деятельности или уровня его интеллектуального и профессионального развития, определяющих возможность осознания и предвидения грядущих событий, в том числе общественно опасных. Норма права, заложенная в ст. 28 УК, естественно, укрепит и режим законности при отправлении правосудия по уголовным делам, и, что самое главное, даст в руки правосудия законный инструмент освободить невиновное лицо от уголовной ответственности.

В качестве *факультативных признаков* субъективной стороны состава преступления выступают мотив, цель и определенное эмоциональное состояние виновного. Не раскрывая их содержание, в общей форме можно сказать, что эти признаки могут выступать в трех качествах:

- 1) быть основным признаком состава преступления и влиять на его квалификацию;
- 2) выступать в качестве квалифицирующего признака состава преступления и тоже предопределять его правовую оценку по той или иной части соответствующей статьи УК РФ;

3) расцениваться как отягчающее или смягчающее обстоятельства (ст. 61–63 УК), влияющие на назначение наказания.

И, наконец, четвертый, безусловно, обязательный элемент структуры состава преступления — это *субъект* преступного посягательства.

Субъект — это деятель, создатель преступного общественно опасного посягательства, производящего разрушительные сдвиги в системе охраняемых законом ценностных общественных отношений. В общей характеристике данного элемента состава преступления, не касаясь деталей его обстоятельного рассмотрения в соответствующей главе настоящего учебника, считаем необходимым отметить, что человек — субъект преступления не несет в себе никаких черт общественной опасности, не является социально опасным элементом, не требует применения превентивных мер социальной защиты²⁷. Опасность личности проявляется только и исключительно в совершенном общественно опасном деянии. Иная интерпретация данного принципиального существенного вопроса — это глубоко реакционная теория, в практическом плане — не основанное на законе применение репрессивных мер государственно-принудительного воздействия на личность. Российская криминология исходит из незыблемого постулата — свойства (качества) опасности личности проявляются только и исключительно в совершенном им общественно опасном деянии при условии вменяемости субъекта и осознания им этого факта. Все иное не согласуется ни с психологией, ни с современными научно выверенными положениями криминологии.

Субъект преступления должен обладать тремя обязательными признаками: 1) уголовно-правовым возрастным цензом — 14–16 лет (ч. 1 и 2 ст. 20 УК); 2) быть вменяемым лицом (ст. 21 УК); 3) быть физическим лицом.

В общей характеристике содержания общего понятия состава преступления авторы, естественно, обстоятельно не анализировали ни одного его обязательного элемента, ни характеризующих его признаков. В последующих главах учебника они будут предметом специального рассмотрения.

Завершая рассмотрение в самых общих чертах структуры общего состава преступления, хотелось бы отметить, что он представляет собой остов, образно говоря, скелет

²⁷ Более подробно см. гл. IV § 5 «Общественная опасность и личность преступника» в кн.: *Общественная опасность как универсальная категория уголовного права*. М., 1989. С. 89–109.

необходимых и достаточных признаков преступления, которое, конечно, значительно шире по своему содержанию, включает в себя индивидуализированные признаки, например, точное время его совершения, определенное место события посягательства, описание предметов похищенного имущества и т.д. Все эти фактические обстоятельства характеризуют совершенное преступление, индифферентны для состава совершенного преступления, конститутивные (основные) признаки которого скупым, но емким языком закона описаны в диспозиции уголовно-правовой нормы.

§ 3. Функции состава преступления

Говоря о функциях состава преступления, помимо общефилософского аспекта этой проблемы, было бы глубоко ошибочным игнорировать социологическое понятие «функция», которое непосредственно входит в содержание всех общественных наук, в том числе, разумеется, и правовой науки. К тому же оно в значительной мере предопределяет методологическую основу функций состава преступления.

Функция в социологии, а следовательно, в любой общественной науке, в том числе и правовой, понимается как роль, которую определенный институт выполняет относительно потребностей общественной системы более высокого уровня организации или интересов²⁸. В этом смысле любая норма, любой институт российского уголовного права выполняет определенную функцию (или ряд функций) относительно успешного решения задач данной юридической подсистемы, коей, несомненно, является кодифицированный уголовный закон России, который в свою очередь является неотъемлемой составной частью правовой системы государства в целом.

Институт права, например вины, соучастия, значительно шире, полнее и богаче, более функционален, чем отдельно взятая норма, в него входящая. В этом смысле состав преступления (*corpus delicti*) — классический уголовно-правовой институт, который образуется из совокупности норм Особенной (несущая конструкция) и Общей частей УК РФ, не говоря уже о составах преступлений, признаки которых носят бланкетный характер и включают в свое содержание нормы других отраслей права. В этой связи вызывает удивление, что ни в одном учебнике, ни в одной монографии состав преступления не

²⁸ Философский энциклопедический словарь. М., 1983. С. 751.

возведен в ранг уголовно-правового института. Речь, разумеется, идет о видовом составе преступления, предусмотренном соответствующей статьей Особенной части УК РФ.

Роль и значение категории «состав преступления» как для законодательной деятельности, так и для отправления правосудия по уголовным делам трудно переоценить. Она обладает исключительно большим и разнообразным функциональным потенциалом. Можно смело утверждать, что состав преступления — многофункционален. В научной литературе функции состава преступления обычно сводятся к 3–4 проявлениям. Это, конечно, не соответствует действительности, а главное существенно обедняет функциональные возможности состава преступления, принижает его роль, не позволяет в полной мере раскрыть механизм реализации уголовного права. Думается, что упрощенный подход к разработке проблемы функций состава преступления может быть расценен как существенный пробел в доктрине данной фундаментальной отрасли российского права.

Поскольку функциональный потенциал состава преступления и в теории, и на практике достаточно обширен и охватывает самые разнообразные проявления уголовно-правовой материи, считали бы целесообразным раскрыть его через отдельные пункты, отнюдь не претендуя на важность и значение каждой отдельной функции в порядке ее рассмотрения.

1. Несомненно, наиболее важная и значимая функция состава преступления — его формирование законодательной властью в результате сложного познавательного, прогностического и оценочного процесса, который в итоге (через прохождение конституционно определенных обязательных процедур) создает Особенную часть УК РФ. Конструирование соответствующего состава преступления — основа и одновременно один из показателей профессионального уровня парламента страны. Отсутствие этого присущего законодателю качества приводит, к великому огорчению, к появлению в системе уголовного законодательства законов, которые еще в Древнем Риме именовались *lex imperfecta* (несовершенные законы).

Уголовный закон, предусматривающий надлежащий состав преступления, может не обладать достаточной адаптационной емкостью к меняющимся условиям общественной жизни и потребностям правоохранительной практики, в связи с чем обнаруживается его пробельность и необходимость корректировки его содержания. Появляются на массовидном уровне новые объективно общественно опасные деяния, которые требуют их

криминализации посредством конструирования законодателем соответствующих составов преступлений.

Таким образом, в контексте криминализации общественно опасных деяний, в чем бы она ни выражалась — изменении или дополнении конститутивных или квалифицирующих признаков, создании новых составов преступлений и тем самым расширении круга преступных посягательств, — состав преступления в этом законодательном процессе выполняет свою важнейшую функцию системообразующего элемента нормативного материала российского уголовного права.

2. В контексте обогащения доктрины данной отрасли права, пожалуй, нет ни одной кандидатской или докторской диссертации, посвященных проблемам Особенной части УК РФ, в которых бы не аргументировались предложения авторов *de lege ferenda* либо о существенной реконструкции уже существующих, либо о дополнении УК РФ новыми составами преступлений, ранее не известными действующему законодательству.

Еще видный дореволюционный ученый в области уголовного права Н. Сергеевский, подчеркивая значение рекомендательной функции правовой науки, писал: «Цель юридического исследования, прямо вытекающая из задач его, тройка: во-первых, дать руководство судебной практике для подведения частных в жизни встречающихся случаев под общее положение, выраженное в законе; во-вторых, дать руководство законодателю для правильного построения закона; посредством изучения истории положительного уголовного права дать ключ к уразумению и оценке действующего права в его целом и частностях»²⁹.

В самом деле, хорошо обоснованные и полезные доктринальные определения понятия того или иного состава преступления, содержащиеся в диссертациях и монографических источниках, выполняют важную функцию содействия законодателю в его правотворческом процессе, укрепляют связи правовой науки и законодательной деятельности.

3. Впервые за всю историю российского уголовного права в него наряду с другими четырьмя фундаментальными принципами включен принцип законности. Он играет огромную роль в деле укрепления правопорядка и представляет собой руководящие идеи, основополагающие начала для правоисполнительной и правоприменительной

²⁹ Цит. по: Таганцев Н.С. Русское уголовное право. Часть Общая. Т. 1. Тула, 2001. С. 24.

деятельности органов дознания, следствия, прокуратуры и суда³⁰. Но есть еще один крайне важный объективный аспект данного принципа. Это качество, совершенство самого уголовного закона, его беспробельность, высокая степень социальной обусловленности, однозначное толкование признаков, емкость охвата криминальных проявлений, соответствие канонам законодательной техники и т.д.

Состав преступления, как известно, всегда заключен в той или иной статье Особенной части УК. В силу этого так называемый законный (легальный) состав преступления, если он отражает насущные нужды общественных потребностей, запросы практики правоохранительных органов, выполняет еще одну свою важную функцию — всемерно способствовать укреплению принципа законности при отправлении правосудия по уголовным делам.

4. С тезисно рассмотренной выше ролью состава преступления тесно соседствует другая его функция — состав преступления как юридическое основание квалификации преступления.

Проблема квалификации преступлений в доктрине российского уголовного права разработана обстоятельно и достаточно глубоко в трех монографиях В.Н. Кудрявцева, в солидных научных работах Б.А. Куринова и Н.Г. Кадникова.

Ввиду этого развивать выдвинутый тезис нет никакой необходимости. Хотелось бы лишь сказать, что состав преступления в этом качестве выступает не только как жестко структурированное юридическое, легальное образование, как общеобязательная законодательная модель, если хотите «скелет преступления», но и, что важно отметить, как своеобразный масштаб соизмерения двух центральных уголовно-правовых величин — преступления во всех его юридически значимых проявлениях и конститутивных признаков легального состава преступления. Если масштаб соблюден и эти фактические обстоятельства совершенного преступления и законом предусмотренные признаки состава преступления (причем это могут быть, кроме конститутивных, квалифицирующие и особо квалифицирующие признаки) полностью совпадают и устанавливается их тождество — процесс квалификации завершен на определенном этапе юридической оценки преступного посягательства, хотя в дальнейшем при установлении новых обстоятельств дела она может

³⁰ Более подробно см.: *Кудрявцев В.Н., Келина С. Г.* О принципах советского уголовного права // Проблемы советской уголовной политики. М., 1984; *Кудрявцев В.Н., Келина С. Г.* Принципы советского уголовного права. М., 1988.

меняться на всем протяжении уголовного процесса, включая и стадию рассмотрения дела по вновь открывшимся обстоятельствам.

Хотя в ряде монографий по проблемам квалификации, к сожалению, ничего не говорится о том, является ли квалификацией в уголовно-правовом смысле оценка совершенного деяния как неправомерного, хотелось бы высказать нашу точку зрения: в подобных нередких ситуациях правоприменительный орган осуществляет, по существу, весь процесс и этапы квалификации, в результате чего приходит к выводу, что деяние, подвергнутое всестороннему изучению, индифферентно для уголовного права, хотя и может представлять иное правонарушение. Речь, следовательно, идет о действиях, которые внешне напоминают преступления, но фактически таковыми не являются.

5. В УК РФ нет и не может быть одинаковых составов преступлений. В любой серьезной работе по Особенной части УК РФ содержатся специальные разделы (параграфы, а иногда и главы), посвященные разграничению схожих, смежных составов преступлений. Размежевание подобных составов преступлений не просто теоретическая, но и чрезвычайно важная практическая задача, особенно со стороны правоприменительных органов.

Речь идет о разграничительной функции состава преступления. Она немаловажна. Изучение и обобщение судебной практики показывает, что ряд судебных ошибок происходит из-за неправильной оценки деяний виновного, когда ему в ответственность вменяется не то преступление, которое он фактически совершил, а смежное, близкое по своим объективным проявлениям посягательство, которое он, однако, не совершал.

Разграничительная функция состава преступления, по образному выражению В.Н. Кудрявцева, есть «обратная сторона квалификации преступлений». От себя лишь добавим, что это очень важная функция в правоприменительном процессе. Более того, при всей ее видимой скромности она восходит по своей значимости к элементам реализации принципа законности, приобретает особое уголовно-правовое значение, поскольку влияет на правовую судьбу человека.

В любом обществе фундаментальный основополагающий принцип законности и «рабочие» инструменты его реализации (мы имеем в виду квалификацию преступлений и их разграничение) сами по себе составляют опорный элемент доктрины уголовного права.

6. Важнейшая функция состава преступления — выступать в роли основания уголовной ответственности. Ее особая значимость определяется тем, что она является одним из гарантов обеспечения конституционного правового статуса личности, в частности, законности преследования гражданина в уголовном порядке, что несет в себе угрозу применения к нему мер государственного принуждения, вплоть до лишения свободы.

7. Преступление приобретает форму запрещенного законом под страхом наказания только через состав преступления. Вне состава ни одно общественно опасное деяние не может быть признано преступлением. Отсюда следует, что фактически, реально состав преступления порождает возникновение отрицательных общественных отношений, которые, будучи урегулированы нормами уголовного права, предусматривающими признаки данного состава, приобретают юридическую форму уголовно-правового отношения. Именно в рамках названного правоотношения и реализуется уголовная ответственность в той или иной форме.

Уголовное правоотношение — необходимый инструмент ликвидации острого конфликта между обществом и преступником в связи с совершенным им преступлением.

Нетрудно заметить, что в этом проявлении своей роли состав преступления тоже выполняет одну из функций, которая тесно связана с рассмотренной выше. Если же рассуждать, следуя юридической логике, то отмеченная функция состава преступления органически вписывается в регулятивный процесс, реализуемый посредством действия норм уголовного права.

8. Одна из основных функций состава преступления — его определяющая, а может быть, самая главная, господствующая роль в качестве системообразующего фактора материального свойства преступления — его общественной опасности. Являясь заглавной функцией, она вместе с тем и универсальная, поскольку общественная опасность деяния, признанного преступлением, без всяких преувеличений пронизывает весь нормативный материал Общей и Особенной частей уголовного законодательства.

Опасность каждого отдельного элемента и составляющих его признаков особым образом аккумулируются в совокупную величину общественной опасности деяния, которое любой правоприменитель оценивает в качестве преступления только через состав преступления — единственный критерий преступного и непроступного.

9. Одной из относительно самостоятельных, тесно связанных с рассмотренной выше, является функция состава градировать степень общественной опасности одного и того же преступления в зависимости от того, сопряжен ли основной состав преступления, указанный в ч. 1 соответствующей статьи Особенной части УК (его правильнее бы именовать «базовым»), с теми или инымиотягчающими ответственность обстоятельствами, которые выступают в качестве квалифицирующих или особо квалифицирующих признаков. Они, как известно, предусматриваются законодателем в зависимости от опасности самих обстоятельств в отдельных частях подлежащей статье, имеющих самостоятельные более строгие санкции. В Особенной части УК РФ таких статей, имеющих две, три, а в ряде случаев и четыре части, подавляющее большинство.

Что касается составов преступлений со смягчающими обстоятельствами так называемых привилегированных составов, то законодатель прибегает, как правило, к другому приему законодательной техники: она конструирует самостоятельные составы преступлений, представляющих пониженную степень общественной опасности. Таковы, например, преступления, предусмотренные ст. 106, 107, 108, 113, 114 УК РФ.

Рассматриваемая функция состава преступления напрямую связана с важным отраслевым принципом уголовного права — принципом дифференциации уголовной ответственности. Более того, именно эта функция состава позволяет правоприменителю наиболее точно квалифицировать совершенное преступление, а суду четко дифференцировать уголовную ответственность при назначении подсудимому справедливого и соразмерного наказания, как того требует закон и принцип индивидуализации наказания.

И еще одно небольшое пояснение.

Общая социология выделяет также понятие «скрытой функции» того или иного явления, процесса, которая опосредована рядом других обстоятельств или категорий. Она не лежит на поверхности и обнаруживает себя через другие общественные процессы. Есть основание полагать, что и составу преступления присущи некоторые из подобных функций. Как мы думаем, состав преступления через категорию общественной опасности, ее официальной оценки в санкции правовой нормы играет определенную функциональную роль при назначении виновному наказания за совершение уголовно-противоправного деяния, которое считается составом неоконченного преступления (ст. 66), при условном

осуждении (ст. 73) и даже в рамках требований общих начал назначения наказания (ст. 60 УК), поскольку не санкция определяет систему элементов и признаков состава преступления, а напротив, является следствием их оценки законодателем, который и закрепляет свой вывод о степени совокупной опасности деяния в целом в санкции соответствующей нормы права.

Однако скрытые функции состава преступления, представляющие собой весьма тонкую юридическую материю, не становятся предметом рассмотрения в настоящей главе.

В заключение необходимо особо подчеркнуть, что обозначенные выше основные, значимые и для теории, и для практики функции состава преступления являются вторичными, производными от фундаментальных функций уголовного права — регулятивной, охранительной, предупредительной и воспитательной. Связь и взаимодействие упомянутых функций — особая тема, которая не рассматривается в настоящей главе. К сожалению, эта сложная и интересная тема вообще не исследовалась в теории уголовного права, и она ждет своего исследователя, который, надеемся, в свое время устранил еще один существенный пробел в российской уголовно-правовой доктрине. Сегодня же очевидно одно неоспоримое положение: состав преступления, являясь краеугольной категорией уголовного права выполняет, быть может, свою самую главную функциональную роль: быть важнейшим правовым инструментом обеспечения и наиболее полной реализации фундаментальных функций уголовного права, воплощения в жизнь, в государственно-общественную практику его социального предназначения — всемерно способствовать надежной охране интересов личности, общества и государства.

§ 4. Виды составов преступления

В любой общественной науке и в первую очередь, быть может, правовой изучаемые ею явления и, следовательно, понятия о них, могут быть классифицированы, т.е. сгруппированы, объединены в отдельные группы по тем или иным основаниям — классификационным критериям, которые сами по себе могут быть самыми разнообразными. Применительно к составу преступления следует выделить восемь классификационных критериев, хотя в литературе обычно называют 3–4: 1) степень обобщения образующих состав элементов и признаков; 2) законодательная конструкция состава; 3) сложность изложения в законе его признаков, отражающих структуру;

4) содержание вины и ее формы; 5) составы типа «состав в составе»; 6) альтернатива изложения в законе основных признаков объективной стороны; 7) общие и специальные составы и 8) последний критерий, по счету, но отнюдь не последний по своему практическому значению — степень общественной опасности деяния.

Каждый из названных критериев классификации составов преступлений наглядно демонстрирует положение о том, что эта категория не только многотипна, крупномасштабна, но является и многообразной во всех во многих законодательных формах ее конструирования, отражения основного социального свойства преступления — его общественной опасности.

Итак, первый критерий группировки составов преступлений — это степень обобщения его элементов и признаков. По этому основанию все составы (речь, разумеется, идет об их понятиях) делят на *общий* состав преступления, *родовой*, *видовой* и *конкретный*. Первые три — это абстракции, последний — реальное событие общественно опасного деяния, полностью соответствующего признакам видového состава преступления, указанным в уголовно-правовых нормах Особенной и Общей частей УК.

Общие понятия имеют важное познавательное значение. Они позволяют выделить самые общие признаки соответствующего состава преступления, усвоить самые общие признаки соответствующего состава преступления, усвоить общую структуру содеянного лицом и соотнести ее с конкретно-индивидуальным криминальным фактом. Это в полной мере относится ко всем составам преступлений — законодательным или доктринальным абстракциям (понятиям). Но особое значение в этом познавательно-оценочном процессе как необходимой составляющей применения закона (квалификации деяния) принадлежит, конечно, видовому составу как законодательной конструкции, которая официально и императивно определяет признаки того или иного преступления, закрепляя их в диспозиции закона.

Хотелось бы сделать в связи с этим небольшое пояснение относительно родового состава преступления. Многие авторы утверждают, что это «чистая» доктринальная абстракция, которая отсутствует в действующем уголовном законодательстве. Это, конечно, не так, и подобное положение не соответствует действительности. Во-первых, ст. 331 УК РФ в трех ее частях дает достаточно обстоятельное определение понятия родового состава воинского преступления. Во-вторых — и это впервые в нашем

законодательстве — п. 1 Примечания к ст. 158 УК РФ дает общее понятие хищения чужого имущества, которое, вне всяких сомнений, соотносительно законодательному понятию родового состава хищения независимо от его конкретных форм и видов³¹. Поэтому тезис — «родовой состав есть только и исключительно чисто научная абстракция» — с полной очевидностью противоречит действующему уголовному закону. Более того, еще много лет тому назад автором настоящей главы предлагалась рациональная новация: открывать каждую главу Особенной части УК специальной статьей, которая бы формировала в обобщенном виде признаки родового состава соответствующей обособленной группы преступлений. Но это предложение *de lege ferenda*, к сожалению, не было воспринято законодателем³². А жаль. Его реализация только способствовала бы уяснению правоприменителями сущности и содержания видовых составов в качестве официального юридического отражения криминальных фактов, которые они расследуют или по которым они выносят судебное решение.

Что касается конкретного состава преступления, то это уже не понятие (конструкция, модель), а реально существующий в действительности антисоциальный факт, который подвергается тщательной, предметно детальной и всесторонней оценке правоприменительным органом под углом зрения всех его объективных и субъективных обстоятельств и их полного соответствия (тождества) абстрактным признакам видового состава преступления, зафиксированных в законе (умышленному причинению тяжкого вреда, изнасилованию, мошенничеству и т.д.). Можно смело утверждать, что конкретный состав преступления в тесной увязке с видовым составом есть незыблемая основа правильной квалификации преступления — одной из основных направлений борьбы с преступностью уголовно-правовыми методами и средствами.

Исходя из содержания преступления, возможности точного установления его признаков, особенно объективных, законодатель по-разному формулирует составы преступлений, которые в связи с этим различаются друг от друга по их *конструкции*. В этом плане наука уголовного права различает *материальные, формальные* и *усеченные* составы преступлений, подчеркивая при этом, что приведенные наименования носят весьма условный характер. Есть и еще одна группа преступлений, относящихся, казалось

³¹ Как известно, первые зависят от способа совершения преступления, а вторые от размера причиненного положительного (реального) ущерба.

³² Основы систематизации уголовно-правовых норм // Правоведение. 1985. № 3.

бы, к данной классификации, о которой, однако, вообще не упоминается ни в одном учебнике. Это так называемые «*деликты поставления в опасность*».

Материальные составы преступлений, преобладающие в системе Особенной части УК, характеризуются тем, что в диспозициях соответствующих норм указано не только действие (бездействие), но и причиненные ими общественно опасные последствия. Последние могут быть точно формализованы в самом тексте закона, но иногда и выражены в так называемых оценочных признаках, установление которых отдано на усмотрение правоприменителя. Разумеется, такой подход законодателя таит в себе опасность нарушения принципа законности при отправлении правосудия по уголовным делам, поскольку привносит в правовую оценку субъективный момент — не жестко и однозначно формализованное требование закона, а личное восприятие и усмотрение должностного лица, его применяющего, хотя и основанных на жизненном опыте и его профессионализме.

Оценочные признаки состава, к какому бы его элементу они не относились — это явление с точки зрения безусловного соблюдения принципа законности крайне нежелательное, но обойтись без них, формируя нормативное содержание отрасли законодательства, даже такой «острой» для интересов его адресатов как уголовное, практически невозможно. Однако свести их к минимуму — насущная задача нормотворчества, поскольку именно последствия преступления не могут быть точно и однозначно определены. Преступления с материальным составом характеризуются тем, что их объективную сторону составляют три обязательных признака: действие (бездействие), общественно опасные последствия и необходимая причинная связь между ними. Примером преступления с материальным составом является умышленное убийство (ст. 105 УК РФ).

Формальный легальный состав преступления сконструирован таким образом, что в диспозиции нормы указывается только общественно опасное действие (бездействие). В научных источниках неоднократно отмечалось, что термин «формальный состав» крайне неудачный как по своей лингвистической, этимологической форме, так и по существу: все составы преступления и как явления социальной действительности, и как их отражения в законодательных и доктринальных понятиях (моделях, конструкциях), конечно же, предполагают общественно опасное деяние *в целом* во всех своих существенных

свойствах, чертах и признаках, в том числе, разумеется, и вредные последствия, которые могут приобретать различные формы, сводящиеся в конечном счете к негативным деформациям, деструкциям, изменениям, подвижкам в процессах нормального, конструктивного, поступательно прогрессирующего развития системы социально ценных общественных отношений или их отдельных однородных групп.

Однако другого термина для обозначения данного вида составов, носящего весьма условный характер, наука уголовного права пока что не предложила.

Преступлениями с подобной конструкцией состава являются, в частности «Оскорбление» (ст. 130), «Клевета» (ст. 129 УК). Подобные преступления признаются оконченными с момента совершения самого действия (бездействия).

Усеченный состав, являясь особой разновидностью формального состава, характеризуется тем, что сам законодатель, формируя норму права, переносит момент окончания преступного посягательства на более раннюю фактическую, но не юридическую стадию развития умышленной преступной деятельности. Так, бандитизм (ст. 209) и организация преступного сообщества (ст. 210) признаются законом оконченными преступлениями на фактической стадии приготовления, а разбой — на стадии покушения, ибо само нападение в целях хищения чужого имущества, совершенное с применением насилия, уже признается ст. 162 УК окончанным преступлением. Спорным в теории остается вопрос, является ли вымогательство (ст. 163) формальным или усеченным составом преступления? По нашему мнению, названное корыстное преступление сконструировано в законе по типу усеченного состава.

Дискуссионным все еще остается вопрос о том, какой вид составов — материальный или формальный — имеют так называемые деликты поставления в опасность. В системе Особенной части УК их только два преступления — терроризм (ст. 205) и сокрытие информации об обстоятельствах, создающих опасность для жизни и здоровья людей (ст. 237). И та и другая нормы говорят не о реальном наступлении указанных в них возможных последствий, а всего лишь об «опасности» их наступления, которые на деле могут вообще отсутствовать. Следовательно, суть вопроса состоит в том, можно ли опасность саму по себе признать последствием преступления в традиционном понимании этого признака?

Мы считаем, что опасность причинения чего-то, которое реально, фактически не произошло в объективной действительности ни при каких обстоятельствах не может быть признана свершившимся фактом. В самом деле опасность — категория гипотетическая. Она с точки зрения философии есть не что иное, как реальная возможность, заложенная в действии, наступления в будущем каких-то последствий, но отнюдь не сами эти последствия. Иными словами, реальная возможность это еще далеко не действительность, которой всегда являются последствия. По этим веским основаниям мы считаем, что деликты поставления в опасность должны относиться к преступлениям с формальным составом.

Применительно к одному и тому же преступлению, например, краже чужого имущества в зависимости от степени их общественной опасности составы классифицируются на: 1. *Основной* состав³³, содержащий обязательные (конститутивные) признаки (ч. 1 соответствующей статьи); 2. *Квалифицированный* состав, образуемый квалифицирующими признаками, т.е. строго регламентированным набором отягчающих обстоятельств (ч. 2), и во многих нормах и 3. *Особо квалифицированный* состав (ч. 3, а иногда и ч. 4).

При этом система уголовного законодательства содержит в себе и менее опасные составы с различными смягчающими ответственность обстоятельствами, которые в теории называются *привилегированными* составами преступлений, например убийство, совершенное в состоянии аффекта (ст. 107 УК), убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых при задержании лица, совершившего преступление (ст. 108 УК).

Исходя из характера и содержания преступного деяния, законодатель, конструируя его состав, может прибегнуть к предельно краткой, лаконичной либо к развернутой словесной формуле, выражающей сложносочлененное общественно опасное образование либо альтернативу объективных и субъективных его проявлений в объективной действительности. С этих позиций в теории различаются *одноактные* и *сложные* составы преступлений.

³³ В некоторых источниках, даже в самом последнем «Курсе уголовного права», подготовленном авторами юридического факультета МГУ, употребляется термин, совершенно неприемлемый для преступления — «простой (?) состав преступления» (Курс уголовного права. Т. 1. М., 1999. С. 183). Достаточно по этому поводу сказать, что «простых» преступлений вообще не бывает. Подобное словосочетание просто режет слух. Скажем, не страшно ли звучит «простое убийство» или «простое изнасилование»!?

К числу первых можно, например, отнести мошенничество (ст. 159), похищение человека (ст. 126), незаконное лишение свободы (ст. 127). К числу вторых — сложносочлененные составы преступлений, которые по своей законодательной технике составляют нормативные образования типа «состав в составе» или объединения двух составов в один квалифицированный состав. Примерами подобных составов может служить квалифицированный состав получения взятки (ч. 2 ст. 290), который предусматривает повышенное наказание за «получение должностным лицом взятки за незаконные действия (бездействие)». Чаще всего второе действие образует составы либо злоупотребления должностными полномочиями, либо преступлений, предусмотренных ст. 285¹, 285², 286 УК.

Второй тип составов этой классификационной группы — это составы с альтернативой преступных действий. Например, ст. 228 «Незаконное приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов». Каждое из перечисленных действий образует оконченное преступление. Все эти объективные признаки объединены *одним* составом преступления, что необходимо особо подчеркнуть. В этой связи следует признать глубоко ошибочным утверждение, что каждое из перечисленных действий образует самостоятельный состав данного преступления.

В других так называемых сложных составах преступлений содержится перечисление альтернативно возможных общественно опасных последствий.

В теории и практике уголовного права различают также *общие* и *специальные* составы преступлений, что при применении закона порождает вопрос об их конкуренции, в частности, какому из них должно быть отдано предпочтение при квалификации содеянного. Примером подобной конкуренции является превышение должностным лицом служебных полномочий (ст. 286) и таких преступлений против правосудия, как привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности (ст. 299), незаконное освобождение от уголовной ответственности (ст. 300) и принуждение к даче показаний (ст. 302 УК). По этому поводу общая теория квалификации преступлений давно уже выработала незыблемое правило: при конкуренции общей и специальной норм применению подлежит специальная норма.

Наконец, по такому основанию как форма вины и уголовное право, и криминология признают обоснованным членение составов *умышленных* и *неосторожных* преступлений. Это очень большие группы составов преступлений и нет необходимости давать им общие характеристики. Важно отметить лишь то обстоятельство, что с бурным развитием техники и ее систем, усложнения навыков управления, сложности информационных потоков и самой инфраструктуры разнообразных средств связи, в том числе и космической, серьезным усложнением средств и методик техники безопасности количество неосторожных преступлений в системе уголовного права будет неизбежно возрастать. При этом нельзя забывать, что неосторожные преступления в сфере эксплуатации современной техники и внедряемых в производство высоких технологий способны привести к тяжелейшим общественно опасным последствиям, как это имело место в г. Москве в мае 2005 г. в связи с техногенной катастрофой в ее электроснабжении.

Далее мы переходим к предметному рассмотрению каждого отдельно элемента (стороны) состава преступления.

Глава 8

ОБЪЕКТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

§ 1. Понятие и содержание объекта преступления

Решение вопросов, непосредственно касающихся направленности преступных проявлений, напрямую связано с установлением объекта преступного посягательства, в качестве которого уголовное право рассматривает общественные отношения в их совокупности (ст. 2 УК РФ). Все фактические обстоятельства совершенного преступления делятся на составные части, среди которых важное значение имеет объект преступления. Объект преступления — необходимый элемент любого преступления, поскольку безобъектных преступлений просто не бывает. Объектом является то благо, которому преступление причиняет вред либо создает угрозу причинения такого вреда.

Многие русские ученые правоведы, изучая проблему объекта преступления, изначально склонялись к тому, что объектом преступления следует рассматривать норму права (Н.С. Таганцев) в ее реальном существовании³⁴. Эта точка зрения позволила значительно продвинуть вперед учение об объекте от чистого нормативизма к сущности самого явления, поскольку норма права рассматривалась не сама по себе, а как норма в реальном правоотношении. Дальнейшее развитие учение об объекте получило в трудах А.А. Пионтковского³⁵, который считал допустимым отвести общественным отношениям роль лишь «общего» и «родового» объекта преступления. Впоследствии первое самостоятельное научное исследование вопроса об объекте преступления было проведено Б.С. Никифоровым, который предложил включать в понятие общественных отношений их участников, носителей, придав им статус субъектов общественных отношений.

Отношения между субъектами регулируются различными нормами права, а также нормами морали, обычаями, принятыми в конкретном обществе. Из общей массы только часть общественных отношений, но не все они, а наиболее важные из них охраняются нормами уголовного права. Сами общественные отношения состоят из следующих

³⁴ См.: Таганцев Н.С. Русское уголовное право: Лекции. Часть Общая. Т. 1. М., 1994. С. 33–34.

³⁵ Курс советского уголовного права: В 6 т. Часть Общая. Т. 2. С. 119–120.

обязательных элементов: а) конкретный предмет общественного отношения. Этот предмет является конкретным видом материального либо нематериального блага (отношения собственности по поводу владения материальными ценностями, отношения людей в сфере жизни, здоровья, экономики и т.п.); б) участники общественных отношений, т.е. субъекты, между которыми складываются, устанавливаются определенные связи, отношения по поводу материальных благ; в) социальная связь между участниками (субъекты)³⁶.

Преступное поведение всегда нарушает один или сразу все элементы общественного отношения. В силу этого общественные связи между субъектами значительно деформируются либо прекращаются совсем. Сущность механизма причинения вреда общественным отношениям включает в себя само посягательство преступного деяния на один или сразу на все элементы самого общественного отношения. Для признания такого посягательства преступлением, необходимо чтобы это отношение охранялось уголовным законом.

В ныне действующем УК РФ перечень общественных отношений, охраняемых уголовным законом, сформулирован в ст. 2 УК РФ, среди которых выделяются права и свободы человека и гражданина, собственность, общественный порядок и общественная безопасность, окружающая среда, конституционный строй РФ, мир и безопасность человечества и др. Всего в УК РФ определено 18 групп общественных отношений (гл. 16–34 УК РФ). Более конкретно и подробно эти группы (виды) общественных отношений изложены по главам УК РФ. Название этих глав и составляет совокупность однородных общественных отношений, находящихся под защитой уголовного закона.

Немаловажным обстоятельством в учении об объекте является содержание правового положения субъектов правоотношений, которое определяется их правовым статусом в сфере общественных отношений: права и обязанности, деятельность по отношению друг к другу, взаимосвязь.

Фактическое неправомерное посягательство на эти отношения и причинение им вреда рассматривается уголовным законом России как преступление. Виновный, совершивший преступное посягательство, вступает в уголовно-правовые отношения уже не с участником общественных отношений, а с государством в лице его правоохранительных органов. Фактическим нарушением общественных отношений является наступивший вред в виде

³⁶ См.: *Никифоров Б.С.* Объект преступления по советскому уголовному праву. М., 1960. С. 132.

преступных последствий. Некоторые деяния могут быть преступными в силу того, что не причиняют вреда, но создают реальную угрозу причинения такого вреда общественным отношениям. И только таким отношениям, которые охраняются уголовным законом.

Таким образом, объектом преступления по российскому уголовному праву являются охраняемые уголовным законом общественные отношения, которым преступным посягательством причиняется вред либо создается реальная угроза его причинения.

Что касается нанесения фактического вреда общественным отношениям, то достаточно установить и оценить наступившие вредные последствия от совершенного преступления. Например, при совершении убийства (ст. 105 УК РФ) всегда причиняется вред такому объекту, как жизнь человека. К числу общественных отношений, которые ставятся общественно опасным деянием под угрозу причинения вреда, относятся, например, составы преступлений, указанные в гл. 43 УК РФ, посягающие на такой объект, как мир и безопасность человечества. Статья 354 УК РФ «Публичные призывы к развязыванию агрессивной войны» предусматривает наступление уголовной ответственности не по результату причинения реального, фактического вреда такому объекту, как мир и безопасность человечества, а за создание преступными действиями угрозы причинения вреда этим отношениям, что само по себе уже является оконченным преступлением. Для признания деяния преступным и тем самым содержащим угрозу причинения вреда объекту уголовно-правовой охраны, достаточно совершить такие действия, в содержании которых имеет место угроза причинения вреда этому объекту.

§ 2. Классификация объектов преступления

Все существующие общественные отношения объединены в общий объект, однородные — в родовой объект, специальные — в видовой, а конкретные — в непосредственный. В основе данной классификации объектов находится определенный круг (вид) однородных общественных отношений, составляющих содержание того или иного вида объекта уголовно правовой охраны.

Общим объектом преступления является вся совокупность (система) общественных отношений, охраняемых уголовным законом в целом. Статья 2 УК РФ содержит краткий перечень этих общественных отношений.

Родовым объектом преступления признается только определенная часть (род) общего объекта, охватывающего однородные общественные отношения. Этот вид объекта выделен законодателем в названии раздела Особенной части УК РФ. К примеру, родовой объект убийства или причинения вреда здоровью — общественные отношения, обеспечивающие нормальное функционирование личности.

Видовым объектом являются отношения, выделенные законодателем в главах Особенной части УК РФ, внутри определенного раздела. Таким образом, они показывают взаимосвязь с родовым объектом и подчеркивают их самостоятельное значение. Например, видовым объектом убийства следует признавать отношения, обеспечивающие безопасность жизни человека (гл. 16 «Преступления против жизни и здоровья» Особенной части УК).

Объединение однородных преступлений в определенные группы позволяет классифицировать их по одному основанию: объекту. К тому же, такое деление имеет важное значение для кодификации норм уголовного права. Законодатель, принимая уголовный закон, располагает все нормы в определенной последовательности, основываясь на родовом объекте определенных групп преступлений. И эта последовательность зависит от степени важности охраняемых отношений. Но при этом соблюдена иерархия ценностей, закрепленная Конституцией РФ.

Непосредственный объект преступления — это конкретное общественное отношение, интерес, благо, которому преступление причиняет непосредственный вред. Например, непосредственный объект кражи — отношения собственности конкретного лица. При убийстве непосредственным объектом является отношение, обеспечивающее жизнь конкретного человека.

Дать различие между конкретными преступлениями, предусмотренными в одной главе УК по объекту невозможно, поскольку он для всех един. Разграничение однородных преступлений, указанных в одной главе УК, должно производиться по другим элементам состава преступления: по субъекту, субъективной и объективной сторонам.

Помимо посягательства на непосредственный объект, преступник в процессе совершения преступления может причинить вред сразу двум объектам. В уголовном праве такие преступления именуется *двухобъектными*. Двухобъектные преступления принято делить на два самостоятельных объекта: непосредственный (главный, основной) и

дополнительный (факультативный) объект. Пример двухобъектного преступления — состав разбоя (ст. 162 УК РФ), который причиняет вред не только отношениям собственности (непосредственный объект), но и здоровью человека (дополнительный объект). Дополнительным объектом является то отношение, которому причиняется вред наряду с основным объектом.

Дополнительный объект преступления имеет значение для правильной квалификации преступления и, в частности, при определении степени общественной опасности совершенного деяния.

§ 3. Предмет преступления и его значение

Любое общественно опасное деяние причиняет социально опасный вред тем общественным отношениям, на которые оно посягает. При этом преступное воздействие направлено на определенную и очень конкретную часть общественных отношений, которые разрушаются, деформируются, прекращают существовать. Наряду с этим отношения находят свое выражение в материализованных формах, в предметах, имеющих количественно-качественные признаки. В уголовном праве они именуется *предметами преступления*. По поводу этих предметов или в отношении этих предметов совершается посягательство, которое в общефилософском смысле направлено на охраняемые отношения, интересы. Предмет преступления подчеркивает характер отношения, его социальную ценность, помогает правильно оценить опасность самого преступления и лица, его совершившего. Предмет преступления — это предметы материального мира, вещи, ценности, отражающие признаки объекта посягательства, в отношении которых и по поводу которых совершается преступное посягательство.

Предмет преступления выступает в роли материального выражения части общественного отношения, которому преступление причиняет вред. Предмет преступления не относится к основным, обязательным признакам состава преступления. Это факультативный признак и имеется он не во всех преступлениях. Преступления, которые имеют предмет можно назвать предметными преступлениями. Если предмет преступления указан в конкретной норме закона (например, в ст. 238 УК РФ), то он подлежит обязательному доказыванию по уголовному делу. В противном случае будет отсутствовать состав преступления и такой его элемент, как объект преступления, частью

которого является предмет, без которого в этом случае исключается квалификация содеянного.

В ныне действующем УК РФ конкретные статьи содержат в диспозиции прямое указание на предмет преступления. В ст. 223 УК РФ предусматривается уголовная ответственность за незаконное изготовление такого предмета преступления, как оружие. Данная норма детально перечисляет способы воздействия на этот предмет преступного посягательства: изготовление оружия, ремонт его, изготовление деталей, боеприпасов, взрывных устройств.

Законодатель предусматривает наступление уголовной ответственности, в зависимости от действий, связанных с воздействием на предмет преступления. Само преступное воздействие на предмет преступления чрезвычайно многообразно и зависит от орудий, средств, применяемых для совершения преступления, а также от мотивов и целей. При этом преступное воздействие не всегда, но, как правило, влечет за собой изменение предмета преступления. Такие изменения могут выражаться в том, что преступное воздействие изменяет вид, физические свойства, социальный статус либо хозяйственно-экономические свойства предмета.

Предмет преступления имеет значительные отличия от объекта преступления, суть которых заключается в следующем.

1. Предмет преступления — это та вещь, ценность, благо, на которые непосредственно воздействует преступник, осуществляя преступное посягательство (например, чужое имущество — ст. 158 УК РФ). Объект преступления — совокупность общественных отношений, прав и свобод, благ, интересов, охраняемых нормами уголовного закона (в ст. 158 УК РФ объектом является отношения собственности в отношении принадлежащего владельцу имущества).

2. Предмет преступления — неотъемлемый признак отдельных преступлений (корыстные имущественные преступления: ст. 158, 161 УК РФ). Объект является элементом каждого отдельного преступления (ст. 105–360 УК РФ).

3. Предмет преступления не всегда видоизменяется (уничтожается, изменяются его свойства и т.п.), порой он сохраняется. Объекту всегда причиняется ущерб либо создается угроза причинения такого ущерба.

Предмет посягательства представляет собой цель, ради которой совершается преступление. Одним из распространенных способов воздействия на предмет преступления является непосредственное воздействие на него. В гл. 21 «Преступления против собственности» УК РФ преступления направлены на непосредственное завладение предметом преступного посягательства — чужое имущество (ст. 158–168 УК РФ). Предметом данных преступлений может быть и право на это имущество — ст. 159 «Мошенничество», ст. 163 «Вымогательство» УК РФ. При этом способы преступного воздействия на данный предмет могут быть самыми разнообразными: завладение предметом без изменения функциональных свойств предмета, изменение его состояния путем уничтожения, повреждения, распоряжения. Это обстоятельство присуще многим преступлениям.

Значительное распространение имеют составы преступления, которые предусматривают наступление уголовной ответственности за полное уничтожение предмета преступления либо его значительное повреждение. При таком воздействии на предмет преступления конкретная материальная вещь при повреждении либо уничтожении не может быть использована в дальнейшем, поскольку значительно утрачивает свои функциональные свойства и назначение. К примеру, хищение предметов, имеющих особую ценность (ч. 2 ст. 164 УК РФ), повлекших за собою уничтожение, порчу или разрушение этих предметов и документов. Статья 267 УК РФ предусматривает уголовную ответственность за приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения.

Иногда при установлении предмета преступления имеет решающее значение способ воздействия на предмет преступления. В других случаях закон прямо указывает на содержание вреда.

Например, недоброкачественный ремонт транспортных средств и выпуск их в эксплуатацию с техническими неисправностями (ч. 1 ст. 266 УК РФ), если эти деяния повлекли по неосторожности причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью человека либо причинение крупного ущерба.

Наука уголовного права различает *предмет преступления и орудия и средства совершения преступления*.

Орудия и средства совершения преступления облегчают совершение преступления, характеризуют способ его совершения, используются преступником для совершения преступления. Например, ст. 213 УК РФ предусматривает ответственность за совершение хулиганства с использованием оружия. В этом случае оружие будет являться средством совершения этого преступления, а способом — примененное насилие. При совершении хищения оружия (ст. 226 УК РФ) оружие будет рассматриваться в качестве предмета преступления. В качестве самостоятельного предмета преступления могут быть также транспортные средства. Например, в ст. 211 УК РФ предметом преступления является воздушное, водное судно или железнодорожный подвижной состав.

Особое место в учении об объекте преступления занимает фигура потерпевшего. Потерпевший — лицо, которому в результате преступного посягательства причинен материальный, физический или моральный ущерб. Конкретным изучением поведения потерпевшего и его роли при совершении преступления занимается специальная наука, носящее название виктимология (учение о жертве, *viktima* — жертва). Поведение потерпевшего, его возрастные, половые признаки, профессия, должность в период совершения против него преступления при определенных условиях могут выступать провоцирующими факторами совершения преступлений, а также усиливать либо смягчать уголовную ответственность.

Глава 9

ОБЪЕКТИВНАЯ СТОРОНА ПРЕСТУПЛЕНИЯ

§ 1. Понятие и значение объективной стороны преступления

Нет и не может быть преступления «вообще». В окружающей нас действительности конкретное преступление всегда совершается определенным способом или определенными орудиями и средствами, в определенном месте и в определенное время. В момент совершения преступления ему неизменно сопутствует и определенная обстановка. Кроме того, преступление неизбежно влечет за собой наступление определенных социально вредных последствий. При этом общественно опасный результат может лишь тогда быть признан последствием преступления, когда он причинно связан именно с данным действием (бездействием) человека. Указанные обстоятельства деяния и его последствия, причинная связь между ними, способ, орудия, средства, место, время и обстановка относятся к внешней, объективной стороне состава преступного посягательства.

Таким образом, объективная сторона состава преступления — это совокупность существенных, достаточных и необходимых признаков, характеризующих внешний акт общественно опасного посягательства, причиняющего вред (ущерб) объекту, охраняемому уголовным законом.

Различают две группы признаков объективной стороны: а) обязательные и б) факультативные (дополнительные).

Обязательными называются такие признаки, которые присущи любому составу преступления. Однако в зависимости от деления составов преступлений на так называемые материальные и формальные количество обязательных признаков может быть различно. Так, в преступлениях с материальным составом к числу обязательных признаков относятся:

- 1) общественно опасное действие или бездействие;
- 2) общественно опасное последствие;

3) причинная связь между действием (бездействием) и наступившими последствиями.

В преступлениях же с формальным составом, например, оскорбление, клевета, в качестве обязательного признака объективной стороны выступает только общественно опасное действие (бездействие).

К факультативным признакам, характеризующим объективную сторону не всех, а только некоторых составов преступлений, относятся: 1) способ; 2) орудия и средства; 3) место; 4) время и 5) обстановка совершения деяния.

Законодатель, формулируя видовые составы конкретных преступлений (разбоя, хулиганства и т.д.), наиболее полно описывает в диспозиции статьи закона именно признаки объективной стороны. Например, состав разбоя раскрывается в законе (ст. 162 УК РФ) главным образом через признаки объективной стороны. В частности, УК РФ определяет его как «разбой, то есть нападение с целью хищения чужого имущества, совершенное с применением насилия, опасного для жизни и здоровья, или с угрозой применения такого насилия». То же самое можно сказать и о многих других составах преступлений. Все это обязывает органы дознания, следствия и суд особенно тщательно выявлять и исследовать объективные признаки совершенного преступления с тем, чтобы наиболее полно закрепить их в соответствующих процессуальных документах: обвинительном заключении, в описательной части приговора, как это требует от них действующее уголовно-процессуальное законодательство.

Вопросы объективной стороны состава преступления являются неотъемлемой составной частью одной из центральных проблем уголовного права — проблемы основания уголовной ответственности. И этим определяется исключительное значение правильного установления объективной стороны в реализации принципа законности при отправлении правосудия по уголовным делам.

§ 2. Общественно опасное деяние

Статья 14 УК РФ, раскрывая внешние формы преступного поведения, прежде всего указывает на общественно опасное «деяние», имея в виду как действие, так и бездействие, о которых говорит, в частности, ч. 2 указанной статьи и которые являются обязательными признаками объективной стороны любого состава преступления.

Действие — это активное поведение, активная деятельность человека. В уголовно-правовом смысле действие имеет сложный характер. Оно включает в себя не только одно или несколько телодвижений человека, но и использует те средства и орудия, с помощью которых осуществляется преступное посягательство.

Внешние формы проявления и содержание конкретных преступных действий весьма многообразны. В ряде случаев они непосредственно указываются в диспозиции закона и тем самым имеют важное значение для установления признаков данного состава преступления. Так, для того, чтобы констатировать состав контрабанды, необходимо установить, что субъект виновно (с прямым умыслом) совершил хотя бы одно из действий, указанных в ч. 1 ст. 188 УК РФ.

В других случаях закон вообще не указывает ни на форму, ни на характер действия. Это означает, что любое действие рассматривается законом в качестве признака объективной стороны состава преступления. Например, противоправное умышленное или неосторожное лишение жизни другого человека, в какой бы форме оно не было осуществлено, путем ли дачи яда, выстрела из ружья, удара топором, утопления, удушения петлей, образует соответствующий состав убийства или неосторожного лишения жизни другого человека (ст. 105–109 УК РФ).

Нередко в диспозициях уголовно-правовых норм указывается альтернатива различных по характеру и содержанию действий, характеризующих объективную сторону соответствующих составов преступлений. Такова, например, диспозиция ч. 1 ст. 325 УК РФ, в которой указываются четыре альтернативно-обязательных признака объективной стороны предусмотренного ею преступления: похищение, уничтожение, повреждение или сокрытие официальных документов, штампов или печатей.

Уголовно-правовое бездействие — это пассивное поведение лица, несовершение им тех действий, которые он должен был и мог совершить. Бездействие как признак объективной стороны состава преступления так же конкретно, как и общественно опасное действие. Оно выражается в невыполнении или ненадлежащем выполнении лицом возложенных на него строго определенных обязанностей.

Действующее уголовное законодательство содержит сравнительно небольшое количество норм, которые устанавливают ответственность за бездействие. Во всех подобных случаях уголовно-наказуемым признается лишь такое бездействие лица, на

котором лежала специальная обязанность действовать определенным образом с тем, чтобы не допустить развития событий, которое могло привести к наступлению общественно опасных последствий.

Правовая обязанность действовать определенным образом может вытекать из различных оснований: из прямого указания уголовного закона; из служебных или профессиональных функций; из родственных и семейных отношений; из предшествующих действий лица, поставившего своим поведением правоохраняемые интересы в реальную опасность. Для привлечения лица к уголовной ответственности за бездействие недостаточно констатировать наличие правовой обязанности. Необходимо также установить, что в данной конкретной обстановке лицо имело реальную возможность совершить требуемые от него действия. Только при этих условиях бездействие приобретает уголовно-правовое значение и может рассматриваться в качестве обязательного признака объективной стороны состава преступления.

Некоторые особенности имеют общественно опасные действия и бездействия при совершении так называемых длящихся, продолжаемых и составных (сложных) преступлений.

Длящееся преступление начинается с момента совершения преступного действия (бездействия) и продолжается в течение более или менее длительного периода времени. Оно прекращается в силу наступления различных обстоятельств: задержания преступника, его смерти, явки с повинной и т.д.

Продолжаемые преступления характеризуются последовательным совершением тождественных или однородных действий, охватываемых единым умыслом, направленных на достижение одной и той же цели и в своей совокупности составляющих единое преступление.

Составные (сложные) преступления представлены двумя или несколькими действиями, каждое из которых, взятое само по себе, в соответствии с законом является самостоятельным преступлением, но в своей совокупности (сумме) образуют одно преступление. С объективной стороны особенность подобных составных (сложных) преступлений заключается в том, что одним действием причиняется два относительно самостоятельных, хотя и взаимосвязанных общественно опасных результата (основного и

дополнительного) при различном внутреннем психическом отношении виновного лица к каждому из них: к первому — в форме умысла, а ко второму — неосторожности.

Действующее уголовное законодательство содержит ряд норм, диспозиции которых носят бланкетный характер. Предусмотренные ими преступления с объективной стороны выражаются в нарушении виновным определенных правил, например, правил о совершении сделок с драгоценными природными камнями и металлами (ст. 191 УК РФ), правил охраны труда (ст. 143 УК РФ), содержащихся в других нормативных актах, не относящихся к уголовному законодательству. В подобных случаях действие (бездействие) лица лишь тогда может рассматриваться в качестве признака объективной стороны состава преступления, когда оно представляет собой нарушение правил.

Уголовное право рассматривает в качестве признака состава преступления только такие действия или бездействия, которые являются волевым актом сознательной деятельности человека. Однако под воздействием различных обстоятельств воля вменяемого лица, достигшего возраста уголовной ответственности, при совершении общественно опасного и противоправного деяния может быть частично или полностью парализована, что различным образом влияет на решение вопроса о возможности привлечения лица к уголовной ответственности.

К обстоятельствам, которые при наличии определенных условий могут лишить лицо возможности проявить волю и тем самым устранить уголовную ответственность за совершенное им действие (бездействие), относятся: а) действие непреодолимой силы; б) физическое принуждение и в) психическое принуждение.

Под действием непреодолимой силы понимается такое воздействие стихийных сил и явлений природы, действий механизмов, технических систем, людей, животных, болезненных процессов в организме человека и пр., которое не позволило лицу свободно совершить определенные действия. В уголовном законодательстве не содержится определения понятия «непреодолимой силы». Однако Гражданский кодекс РФ определяет ее как «чрезвычайное и непреодолимое при данных условиях событие».

Под физическим принуждением понимается физическое воздействие на человека (связывание, истязание, насильственное водворение в закрытое помещение) со стороны других лиц, фактически лишившее его возможности по своей воле совершить определенные действия или воздержаться от их совершения, т.е. руководить своим

поведением, своими поступками. При таком физическом принуждении лицо, по сути дела, становится орудием в руках других лиц и поэтому не подлежит уголовной ответственности. Например, физическим принуждением, исключающим уголовную ответственность, следует признать удар инкассатора по голове, в результате чего он потерял сознание и не мог воспрепятствовать похищению находящихся у него государственных денег (ч. 1 ст. 40 УК РФ). При наличии фактических обстоятельств, при которых лицо, хотя и подверглось физическому принуждению, тем не менее, сохранило возможность руководить своими действиями, вопрос о его уголовной ответственности за причинение вреда решается с учетом положений ст. 39 УК РФ (крайняя необходимость), как это предписывает ч. 2 ст. 40 УК РФ. Если же интенсивность физического насилия (например, один удар небольшой силы по лицу) столь мала и легко преодолима, и в силу этого не способна парализовать или подавить волю подвергшегося насилию, который в этом случае имеет возможность осознанно действовать избирательно, вариантное деяние субъекта не лишается уголовно-правового характера, и он может нести за него ответственность.

Под психическим принуждением понимается понуждение лица к совершению общественно опасного деяния под угрозой убийства или иного физического насилия над его личностью или личностью его близких, уничтожения имущества или нарушения каких-либо жизненно важных для потерпевшего интересов, охраняемых законов. При психическом принуждении лицо фактически имеет возможность выполнить необходимые действия или, напротив, воздержаться от их совершения, но не делает этого, опасаясь расправы или причинения ущерба его важным законным интересам.

Именно в силу имеющейся у лица реальной возможности проявить свою волю этот вид принуждения по общему правилу не исключает уголовной ответственности за действия (бездействие), совершенные под воздействием угрозы. Лишь в исключительных случаях при наличии состояния крайней необходимости (ст. 39 УК РФ) лицо, совершившее преступление по общему правилу небольшой или средней тяжести (п. 2 и 3 ст. 15 УК РФ) под воздействием угрозы причинения тяжкого вреда его законным интересам, может быть освобождено от уголовной ответственности.

Однако отдельные категории работников, которые в силу своего особого служебного положения наделены обязанностью выполнять свой служебный долг, даже если это

связано с риском для их жизни (военнослужащие, работники органов ФСБ и внутренних дел, инкассаторы и др.), в оправдание своей преступной бездеятельности не могут ссылаться на психическое принуждение.

§ 3. Общественно опасные последствия

Каждое преступление всегда производит определенные негативные изменения в окружающей нас социальной действительности, причиняя вред охраняемым уголовным законом общественным отношениям. Именно способность деяния фактически причинять вред объекту посягательства главным образом и определяет отнесение определенных действий (бездействий) к категории преступных. Объективным последствием любого преступления всегда является причинение вреда правоохраняемым интересам.

Под общественно опасными последствиями следует понимать ущерб (вред), который причиняется преступлением конкретным общественным отношениям, охраняемым уголовным законом, т.е. объекту посягательства.

В тех случаях, когда последствия носят материальный, физический, осязаемый характер и в силу этого поддаются установлению и учету, законодатель называет их в диспозиции уголовно-правовой нормы. В преступлениях с материальным составом фактическое наступление определенных последствий, указанных в законе, должно быть точно установлено на основе собранных по делу и процессуально закрепленных доказательств. Подчас для этого необходимо проведение квалифицированной судебно-медицинской, технической, товароведческой, бухгалтерской и других видов экспертиз.

Правильное установление характера, степени тяжести и размера фактически наступивших вредных последствий имеет важное значение. Так, вред здоровью отличается друг от друга по степени тяжести: тяжкий (ст. 111), средней тяжести (ст. 112) и легкий вред (ст. 115); хищения чужого имущества могут получить различную юридическую оценку в зависимости от размера причиненного материального ущерба (стоимости похищенного имущества).

В ряде случаев при отграничении одного преступления от другого решающее значение имеет не размер или степень тяжести, а характер причинения ущерба. Так, хищение чужого имущества, совершенное путем мошенничества (ст. 159 УК РФ), и причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием (ст. 165 УК РФ)

могут причинить одинаковый ущерб собственности, привести к незаконному обогащению виновного на одну и ту же сумму. Однако в первом случае в результате мошеннических действий собственность терпит реальный материальный ущерб, ее имущественные фонды фактически уменьшаются на похищенную сумму, тогда как во втором случае ущерб выражается в форме упущенной выгоды: те материальные ценности, которые должны были поступить в фонды собственности, увеличив их, незаконно становятся достоянием преступника. В ряде случаев преступление влечет за собой наступление нематериальных последствий, размер которых не может быть установлен, подсчитан и точно зафиксирован. К такого рода ущербу могут быть отнесены последствия в морально-этической сфере (честь, достоинство личности), в области деятельности органов государственной власти и местного самоуправления, порядка несения воинской службы, функционирования торговли, коммерческих структур и иных организаций и т.д. Такие последствия не поддаются точному установлению, исчислению, поскольку не имеют материализованную форму. Законодатель, резюмируя их наступление, не включает в число обязательных признаков объективной стороны соответствующих так называемых формальных составов преступлений. Совершение самого общественно опасного действия (бездействия) уже в соответствии с требованиями закона признается окончанным преступлением.

Аналогичным образом механизм причинения вреда может быть раскрыт и в отношении любых других преступлений, которые влекут за собой общественно опасные последствия, имеющие материализованную форму выражения их вовне, например, многие экологические и ряд других деяний.

Нередко общественно опасные последствия выражены, как отмечалось, в виде так называемых оценочных основных или квалифицирующих признаков объективной стороны составов преступлений типа «существенный вред», «тяжкие последствия», «крупный», «особо крупный» размер и т.д. В этом случае соответствие фактически причиненного преступлением вреда абстрактному признаку уголовно-правовой нормы, выражающему последствия преступления, устанавливается органом, применяющим уголовный закон. В оценке такого рода признаков всегда присутствует элемент субъективизма должностного лица указанных органов, что, естественно, не способствует их единообразному пониманию и уяснению всеми правоприменителями и, как следствие, не способствует обеспечению режима законности при отправлении правосудия по уголовным делам.

Этот существенный недостаток оценочных признаков, без которых законодатель, формулируя нормы уголовного права, обойтись, к сожалению, не может, в известной мере преодолевается на практике путем их доктринального (научного) толкования в «Комментариях» к Уголовному кодексу РФ, учебниках, монографиях, а также в руководящих постановлениях Пленума Верховного Суда РФ о судебной практике по делам об определенной категории преступлений.

В теории уголовного права и в практике применения его норм различают основные и дополнительные общественно опасные последствия преступления. Во многих случаях преступление одновременно причиняет вред не одному, а нескольким разнородным общественным отношениям. Например, бандитизм как сложносочлененное преступление, в зависимости от того, в чем конкретно выразились действия членов банды в процессе нападения на граждан или организации (хищение чужого имущества, причинение вреда здоровью потерпевших, изнасилование, уничтожение имущества, дезорганизация работы банка и т.д.) нарушает не только основной непосредственный объект уголовно-правовой охраны состояние общественной безопасности, но и ряд других дополнительных факультативных объектов, которые, однако, что важно отметить, специально охраняются не ст. 209 УК РФ (бандитизм), а другими самостоятельными нормами УК РФ.

Из этого следует, что основное последствие всегда наступает в результате совершения определенного преступления, и именно ради его предотвращения законодатель устанавливает соответствующий уголовно-правовой запрет, в нашем примере ст. 209 УК РФ. Дополнительные последствия, имея для данного преступления факультативный характер, наступают не во всех случаях его совершения.

В науке уголовного права обычно различают два крупных класса общественно опасных последствий: материальные и нематериальные. В свою очередь первые подразделяются на имущественные и физические (смерть человека, вред его здоровью той или иной степени тяжести и т.д.), экологические, а вторые — на морально-нравственные, политические, служебно-организационные и т.п.

Итак, обобщая сказанное, можно заключить, что общественно опасные последствия имеют различное значение, выполняют различные уголовно-правовые функции.

Во-первых, они выступают в качестве одного из основных обязательных признаков объективной стороны всех материальных составов преступлений.

Во-вторых, определенные последствия, не влияя на наличие основного состава преступления (который может быть как материальным, так и формальным), могут указываться в законе в качестве квалифицирующего признака, например, умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего (ч. 4 ст. 111 УК РФ), или разглашение государственной тайны, если оно повлекло тяжкие последствия (ч. 2 ст. 283 УК РФ).

Выполняя первую и вторую функции, последствия имеют квалифицирующее значение, т.е. оказывают непосредственное влияние на само применение уголовного закона.

И, наконец, в-третьих, наличие или отсутствие вредных последствий, не являющихся ни основным, ни квалифицирующим признаком состава, должно учитываться судом при назначении подсудимому меры наказания в качестве обстоятельств, смягчающих или отягчающих наказание.

§ 4. Причинная связь между действием (бездействием) и наступившими общественно опасными последствиями

По уголовному праву лицо может нести ответственность за наступившие общественно опасные последствия лишь в том случае, если они являются результатом именно его действия или бездействия. Для того чтобы решить вопрос, причинило ли данное лицо определенные вредные последствия, необходимо установить причинную связь между его общественно опасными действиями и наступившими последствиями. На обязательность установления причинной связи как признака объективной стороны состава преступления неоднократно указывал Верховный Суд РФ.

Причинная связь — это такое отношение между явлениями, при котором одно явление (причина) закономерно, с внутренней необходимостью порождает, вызывает другое явление (следствие).

При установлении причинной связи в каждом конкретном уголовном деле задача органов правосудия состоит в том, чтобы, отвлекаясь от множества сопутствующих преступлению фактов, искусственно изолировать общественно опасное поведение человека и наступивший вредный результат и рассматривать их в качестве возможных причин и следствия.

Решение вопроса о том, находится ли действие (бездействие) субъекта в причинной связи с наступившими общественно опасными последствиями, по общему правилу во многих случаях на практике не вызывает больших трудностей. Однако далеко не всегда ответ на вопрос о действительной причине фактически наступивших преступных последствий представляется столь очевидным. По некоторым категориям уголовных дел, например, о преступлениях против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления, о преступлениях, связанных с нарушением определенных правил, повлекших тяжкие последствия, установление причинной связи между действиями лица и наступившим результатом представляет весьма сложную задачу.

Для того чтобы действие (бездействие) лица могло быть признано причиной наступившего последствия, оно должно отвечать определенным требованиям. В практической деятельности органов правосудия процесс исследования причинной связи, как правило, всегда распадается на ряд этапов, связанных с установлением соответствия характера действия (бездействия), принимаемого за возможную причину, определенным требованиям. Каковы же эти требования?

1. Если характер действия (бездействия) описан в диспозиции уголовно-правовой нормы, то в качестве возможной причины может выступать лишь такое активное или пассивное поведение лица, которое соответствует признакам объективной стороны состава преступления, указанным в законе. При отсутствии такого совпадения действия лица ни при каких условиях не могут рассматриваться в качестве причины наступившего результата. Например, по ст. 264 УК РФ действия (бездействие) водителя автотранспортного средства могут лишь в том случае рассматриваться в качестве причины наступивших последствий, указанных в ст. 264 УК РФ, если сами по себе они образуют нарушение правил дорожного движения.

Там, где закон карает за сам факт причинения определенных общественно опасных последствий, независимо от содержания и формы действия, любое поведение субъекта, виновно приведшее к наступлению результата, может рассматриваться в качестве его причины. Так, причиной убийства или причинения вреда различной тяжести могут быть самые разнообразные действия: удар ножом, выстрел из пистолета, использование электрического тока, дача яда и т.д.

2. Причина всегда предшествует следствию во времени. Следствие никогда не может возникнуть раньше, чем появилась и начала действовать причина. Отсюда можно сформулировать второе обязательное требование, которому должно отвечать общественно опасное поведение человека, принимаемое за возможную причину наступившего результата: действие (бездействие) субъекта может быть признано причиной общественно опасных последствий только в том случае, если оно предшествовало их наступлению во времени. Другими словами, по каждому уголовному делу должен быть точно доказан факт совершения действия еще до того момента, как наступили сами вредные последствия.

3. Установление временной последовательности исследуемых социальных явлений общественно опасного поведения человека и вредных последствий еще не предрешает вопроса о наличии между ними причинной связи. Действие (бездействие) лица лишь в том случае может быть признано причиной преступного результата, если оно не только предшествовало ему во времени, но и было необходимым условием его наступления. Необходимым следует считать такое условие, при отсутствии которого данные последствия вообще не могли бы наступить («*conditio sine qua non*»).

Действие (бездействие) не является необходимым условием и, следовательно, не может рассматриваться в качестве причины общественно опасного результата, если будет установлено, что последний все равно бы наступил, независимо от совершения или несовершения самих действий.

Таким образом, можно заключить, что действие (бездействие) лица лишь в том случае является необходимым условием, когда оно по своему характеру уже в момент его совершения заключает в себе реальную возможность наступления определенного общественно опасного последствия.

Под реальной возможностью следует понимать такое свойство, качество, присущее действию (бездействию), которое делает поведение лица, взятое само по себе, так сказать, в его «чистом виде», способным закономерно, с внутренней необходимостью привести к наступлению данного результата. Если действие уже в момент его совершения по своему характеру таково, что таит в себе реальную возможность наступления преступного результата и последний действительно наступает без вмешательства посторонних сил, это свидетельствует о наличии необходимой причинной связи между поведением субъекта и общественно опасными последствиями.

Уголовное право и судебно-следственная практика в качестве обязательного объективного условия уголовной ответственности за причинение преступного результата признает лишь наличие необходимой причинной связи между общественно опасным действием (бездействием) лица и наступившими вредными последствиями. Установление необходимой причинной связи является завершающим этапом исследования причинно-следственной зависимости между общественно опасными действиями (бездействием) и преступным результатом.

В теории уголовного права и практике применения уголовного закона господствующим является положение, согласно которому за объективно случайные последствия своих действий лицо не может нести уголовной ответственности, хотя необходимо отметить, что и случайные последствия, являясь фактом объективной действительности, также имеют свою необходимую причину, которая, однако, скрыта не в поступках данного лица, а заложена в действиях других лиц (например, самого потерпевшего), в поведении животных, в действиях стихийных сил природы, болезненном состоянии потерпевшего и других подобных обстоятельствах. Эти последствия потому и являются случайными, что они не вытекают с необходимостью, с внутренней закономерностью именно из действий данного лица, не заложены в них как реальная возможность, а имеют свою непосредственную причину в действиях посторонних для данного процесса сил.

§ 5. Факультативные признаки объективной стороны состава преступления

Они характеризуют объективную сторону не всех, а только некоторых составов преступлений. К их числу относятся: способ, место, время, обстановка, орудия и средства совершения преступления. Среди факультативных признаков объективной стороны указание на определенный способ совершения преступления встречается в действующем уголовном законодательстве наиболее часто. Под способом совершения преступления следует понимать ту внешнюю форму, в которой выразилось действие, те приемы и методы, которые использовал преступник в процессе реализации объективной стороны посягательства. Последнее уточнение имеет важное значение, так как приемы и методы, направленные на подготовку преступления, или примененные лицом в целях его сокрытия, способом совершения преступления не являются.

О способе можно говорить применительно к таким преступлениям, которые могут совершаться только путем активных действий. Бездействие в уголовно-правовом смысле выражается в невыполнении лицом возложенных на него обязанностей и поэтому оно не может иметь специфических форм своего внешнего проявления. Ненадлежащие действия лица, совершенные в той или иной форме в момент общественно опасного бездействия, не имеют уголовно-правового значения, если сами по себе они не являются преступлением.

Уголовный закон содержит наиболее типичные и обобщенные характеристики способа совершения преступления определенного вида. Так, кража (ст. 158 УК РФ) определяется как тайное хищение чужого имущества, грабеж (ст. 161) как открытое хищение чужого имущества, мошенничество (ст. 159) как хищение чужого имущества или приобретение права на чужое имущество путем обмана или злоупотребления доверием. Вместе с тем конкретные способы совершения отдельных краж, грабежей, мошенничеств также могут отличаться друг от друга. Эти отдельные приемы и методы, охватываемые общим понятием определенного (можно условно назвать его генеральным) способа совершения преступления, указанного в законе, не имеют уголовно-правового квалифицирующего значения.

Уголовно-правовое значение способа совершения преступления главным образом заключается в том, что в ряде случаев он является единственным критерием разграничения одного состава преступления от другого. Например, кража, грабеж и разбой, являясь хищением чужого имущества, отличаются друг от друга только по способу совершения преступления.

Правильное установление способа совершения преступления нередко непосредственно влияет на применение к виновному того или иного уголовного закона. Неправильное установление способа совершения преступления в таких случаях искажает юридическую картину содеянного и, как следствие этого, приводит к его ошибочной уголовно-правовой оценке со стороны органов правосудия.

Средства совершения преступления — это разнообразные предметы (оружие, технические приспособления, подложные документы, химические вещества, сильнодействующие яды и т.п.), которые применяются субъектом непосредственно в процессе совершения преступления. Одни и те же предметы материального мира могут быть и средством, и предметом посягательства в зависимости от того, в каком

соотношении они находятся с объектом и действием (бездействием) в структуре состава конкретного преступления.

Нередко закон указывает на оружие как на средство совершения преступления. В тех случаях, когда оружие включено непосредственно в диспозицию уголовно-правовой нормы в качестве основного или квалифицирующего признака состава преступления, его применение виновным полностью охватывается данным составом преступления и не требует дополнительной квалификации содеянного по совокупности со ст. 222 УК РФ. Так, наличие оружия является обязательным признаком бандитизма (ст. 209 УК РФ). В учебной литературе в числе факультативных признаков объективной стороны нередко указывают и орудия совершения преступления. Важные соображения на этот счет высказаны Президиумом Верховного Суда РФ в постановлении по делу Т. и Р., в котором в общей форме указано, что под орудием преступления следует понимать предметы, непосредственно использованные в процессе посягательства в целях достижения преступного результата, или использование их имело непосредственное отношение к исполнению действий, образующих объективную сторону состава преступления. Следовательно, к орудиям преступления необходимо относить предметы, во-первых, использованные непосредственно в процессе совершения преступления, т.е. в период после начала посягательства и до его полного окончания и, во-вторых, участвующие в совершении действий, посредством которых виновный выполнил объективную сторону данного состава преступления.

Как видим, орудия и средства совершения преступления весьма схожие, но не тождественные понятия. Пистолет, выстрелом из которого убит человек, точнее будет назвать орудием и вряд ли правильно считать его средством совершения преступления. Применительно к составу убийства более точен термин «орудие», тогда как подложный документ или медное кольцо, выдаваемое за золотое, при совершении мошенничества удачнее именовать «средством».

Место совершения преступления в ряде случаев является обязательным признаком состава и непосредственно указывается в диспозиции статьи. Например, «место службы» в ч. 1 ст. 337 УК РФ, «гарнизон» в ст. 344 УК РФ. Во всех этих случаях установление места совершения преступления, указанного в законе, в действиях лица определяет наличие соответствующего состава преступления.

Время совершения преступления также может приобретать значение обязательного (основного или квалифицированного) признака объективной стороны состава преступления. Законодатель, в частности, использует при формировании уголовно-правовой нормы категорию времени для обозначения продолжительности совершения правонарушения, связывая с ней отграничение преступления от воинского проступка. Так, самовольной отлучкой как воинским проступком признается самовольное отсутствие военнослужащего срочной службы вне части в течение двух суток.

В некоторых случаях время совершения преступления, не являясь ни конститутивным (основным), ни квалифицирующим признаком состава преступления, может иметь определенное значение для характеристики степени общественной опасности конкретного посягательства. Так, например, кража семенного зерна во время посевной кампании опаснее, чем в другое время, так как такие действия могут иметь побочные вредные последствия в виде срыва посевной на отдельных участках пашни или даже в отдельном хозяйстве.

Обстановка совершения преступления это те условия, которые сопутствуют совершению деяния. В ряде случаев они влияют на характер общественной опасности содеянного и поэтому включаются законодателем в число обязательных признаков объективной стороны состава.

Так, массовые беспорядки (ст. 212 УК РФ) могут иметь место только в обстановке бесчинств толпы, организаторы и активные участники которых совершают насилие, погромы, поджоги, уничтожение имущества и тому подобные действия, например, оказание вооруженного сопротивления представителям власти.

В других случаях определенная обстановка указывается в законе как признак квалифицированного состава преступления. Например, в соответствии с ч. 2 ст. 247 УК РФ производство запрещенных видов опасных отходов, транспортировка, хранение, захоронение, использование или иное обращение радиоактивных, бактериологических, химических веществ с нарушением установленных правил, совершенные в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации, образует квалифицированный состав данного преступления, совершение которого влечет для виновного повышенную ответственность. В данном случае законодатель, конструируя

состав, использует категории и места (зона) и обстановки (экологическое бедствие, чрезвычайная экологическая ситуация).

Наконец, та или иная обстановка совершения преступления должна учитываться судом при назначении меры наказания в качестве отягчающего или смягчающего ответственность лица обстоятельства. В частности, совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или общественного бедствия (пожар, наводнение, снежная лавина, селевой потоп, землетрясение), а также при массовых беспорядках рассматривается законом как отягчающее наказание обстоятельство (п. «л» ст. 63 УК РФ), тогда как совершение деяния вследствие стечения жизненных обстоятельств как обстоятельство, смягчающее наказание (п. «д» ст. 61 УК РФ).

Глава 10

СУБЪЕКТИВНАЯ СТОРОНА ПРЕСТУПЛЕНИЯ

§ 1. Понятие и содержание субъективной стороны преступления

Субъективная сторона преступления — это элемент состава преступления, который характеризует внутреннее содержание преступления, т.е. процессы отражения деяния в психике лица, его совершающего. Сторона называется субъективной именно потому, что признаки воли и сознания можно наблюдать только у определенного субъекта, человека, наделенного разумом. При расследовании преступления необходимо в поведении человека, в его отношении к совершенному посягательству установить наличие обязательных и факультативных признаков субъективной стороны преступления и только тогда сделать вывод о виновном совершении преступления. Хотя вывод может быть и прямо противоположным. Возможно, поэтому очень часто понятие субъективной стороны уравнивают с понятием вины. Нельзя путать элемент состава преступления, как законодательной модели и признак, раскрывающий содержание данного элемента. Субъективная сторона означает, что установлено осознанное и волевое поведение человека в процессе совершения деяния, запрещенного уголовным законом, а понятие вины позволяет определить степень криминализации такого поведения. Наряду с этим важная роль в оценке поведения лица отводится мотиву и цели его действий.

Главным и обязательным признаком субъективной стороны любого преступления является вина. Принцип виновной ответственности закреплен в ст. 5 УК РФ. Вина представляет собой психическое отношение лица к совершаемому им общественно опасному деянию, предусмотренному уголовным законом и его последствиям. В ней проявляется отрицательное отношение лица к интересам (ценностям), охраняемым уголовным законом от преступных посягательств. Данное отрицательное отношение может проявляться в антисоциальной, асоциальной либо недостаточно выраженной социальной установке этого лица относительно важнейших ценностей общества. Вина проявляется в различных формах, т.е. в разнообразном сочетании признаков воли и сознания, характеризующих поведение лица. Принцип субъективного вменения,

составляющий основу уголовного права и практики его применения, требует выяснения всех особенностей побудительных мотивов, направивших лицо на совершение преступления.

Рассматривая понятие вины необходимо выделить в нем четыре важных элемента: 1) содержание вины; 2) формы вины; 3) сущность вины; 4) степень вины.

Содержание вины — отражение в психике, сознании лица объективных признаков совершенного деяния, фактических признаков, характеризующих объект и объективную сторону. Содержание вины определяется объективными признаками конкретного состава преступления.

Формы вины являются обобщенными понятиями, в целом характеризующие отношение лица к преступлению безотносительно к конкретному деянию. В таком виде данные формы вины закреплены в ст. 25 и 26 УК РФ и определяются соотношением психических элементов (сознание и воля), образующих содержание вины. Российское уголовное право предусматривает две формы вины — умысел и неосторожность (ч. 1 ст. 24 УК РФ), которые в свою очередь подразделяются на виды (прямой и косвенный умысел, легкомыслие и небрежность).

Законодатель особо подчеркнул малую степень опасности неосторожных преступлений и в ч. 2 ст. 24 УК РФ указал условия, при которых такие деяния являются наказуемыми.

Сущность вины определяет социальную природу вины, поскольку она проявляется в преступном деянии, и ее социальная сущность состоит в отрицательном отношении лица к тем ценностям, благам, которые охраняются нормами права. При неосторожности сущность вины состоит в пренебрежительном отношении субъекта преступления к этим благам. По этой причине вина порицается правом. Вина — категория не только психологическая, но и социальная, показывающая негативное отношение лица к ценностям в обществе.

Степень вины представляет собой количественную категорию, которая определяется тяжестью совершенного преступного деяния. Уголовный закон о степени вины не содержит отдельной нормы, но она имеет большое значение. Степень вины главным образом влияет на определение степени общественной опасности, личности виновного и назначение наказания. Выражением степени вины является наличие, например, умышленной формы вины, которая в сравнении с неосторожной более опасна. Внезапно

возникший и неопределенный умысел всегда менее опасен, чем определенный и заранее обдуманый.

Каждая форма вины включает в себя признаки, характеризующие сознание лица и его волю. В теории такие признаки принято именовать интеллектуальным и волевым моментами. Различное соотношение интеллектуального и волевого моментов психической деятельности лица и дает возможность конструировать различные формы вины и их виды.

Интеллектуальный момент вины включает в себя осознание лицом характера объекта посягательства и совершаемого деяния (а в преступлениях с материальным составом, кроме того, и предвидение общественно опасных последствий), а также дополнительных признаков, если они включены в состав преступления. *Волевой* момент вины также зависит от конструкции состава преступления. Предметом волевого отношения субъекта является очерченный законодателем круг фактических обстоятельств, определяющих юридическую сущность преступного деяния. При совершении умышленного преступления воля лица направлена на достижение определенного преступного результата, тогда как при неосторожных преступлениях лицо не предпринимает необходимых усилий во избежание наступления преступных последствий. Например, сущность волевого процесса при совершении незаконного оборота драгоценных металлов и камней заключается в сознательной направленности действий на достижение поставленной цели.

Согласно ч. 2 ст. 25 УК РФ преступление признается совершенным с прямым умыслом, если лицо, его совершившее, сознавало общественно опасный характер своего действия или бездействия, предвидело его общественно опасные последствия (интеллектуальный момент) и желало их наступления (волевой момент).

Сознание общественно опасного характера совершаемого деяния означает понимание его фактического содержания и общественного значения. Отражение в сознании виновного характера объекта преступления, деяния, посредством которого осуществляется посягательство, а также фактических обстоятельств, при которых происходит преступление, дает ему возможность осознать направленность деяния на защищаемые социальные блага, т.е. его общественную опасность. Не следует отождествлять сознание общественной опасности деяния с сознанием его противоправности, запрещенности уголовным законом. В большинстве случаев виновные в умышленных преступлениях сознают их противоправность. Но не исключается, что умышленное преступление может

быть совершено и без знания того, что оно запрещено уголовным законом. Например, не всякий знает об уголовной наказуемости жестокого обращения с животными, но от этого деяние не перестает быть умышленным. Иногда в законе прямо указывается на заведомо незаконный характер совершаемого деяния как на условие уголовной ответственности. В таких случаях деяния являются умышленными только при сознании их противоправности. В содержание умысла включается осознание противоправности деяния и тогда, когда деяние характеризуется как нарушение специальных правил (например, правил сдачи государству золота).

Под предвидением общественно опасных последствий следует понимать мысленное представление лица о том вреде, который он намерен причинить охраняемым интересам.

Предвидение при прямом умысле включает, во-первых, представление о предстоящих изменениях в объекте посягательства; во-вторых, понимание их опасности, вреде для общества; в-третьих, осознание зависимости между деянием и общественно опасными последствиями как причины и следствия.

Для прямого умысла характерно предвидение неизбежности наступления общественно опасных последствий. Лицо, намеренное причинить вредные последствия, убеждено в реальности осуществлении своих намерений, представляет их себе как неизбежные. В отдельных случаях совершения преступления с прямым умыслом общественно опасные последствия предвидятся не как неизбежные, а как реально возможные.

Желание — это стремление к определенному результату. Оно может иметь различные психологические оттенки. Желаемыми следует считать не только те последствия, которые доставляют виновному внутреннее удовлетворение, чувство удовольствия, но и те, которые при внутренне отрицательном эмоциональном отношении к ним виновного представляются ему нужными или неизбежными на пути к удовлетворению потребности, ставшей побудительной причиной деяния, его мотивом. Как признак прямого умысла желание заключается в стремлении к определенным последствиям, которые могут выступать для виновного в качестве либо конечной цели, либо промежуточного этапа, либо средства достижения цели, либо необходимого сопутствующего элемента деяния.

Законодательное определение прямого умысла ориентировано на преступления с материальным составом. В связи с этим желание связывается в нем только с общественно опасными последствиями, в которых воплощен вред, причиняемый объекту.

Однако большинство известных российскому законодательству преступлений имеет формальный состав, и последствия находятся за его пределами. В таких составах предметом желания выступают само общественно опасное деяние. Так, субъект незаконного оборота драгоценных металлов и камней, сознавая, что его действия наносят вред экономике государства, желает совершить действия, обладающие такими свойствами. Таким образом, при совершении преступлений с формальным составом желания включают совершение деяния, которые по своим свойствам обладают признаком общественной опасности независимо от наступления вредных последствий.

Косвенный умысел в соответствии с ч. 2 ст. 25 УК РФ имеет место, когда лицо, совершившее преступление, сознавало общественно опасный характер своего действия или бездействия, предвидело его общественно опасные последствия, но не желало, а лишь сознательно допускало наступление этих последствий либо относилось к ним безразлично.

Сознание общественно опасного характера деяния при косвенном умысле сходно с соответствующим элементом прямого умысла. По характеру предвидения между прямым и косвенным умыслами имеется отличие: при прямом умысле лицо предвидит неизбежность или реальную возможность наступления вредных последствий, а при косвенном — только реальную возможность. Косвенный умысел, да и вообще умысел исключается, если субъект не распространяет возможность наступления вредных последствий на данный конкретный случай, т.е. сознает закономерность наступления таких последствий в других аналогичных случаях.

По волевому же моменту косвенный умысел отличается от прямого тем, что лицо не желает наступления ущерба, но сознательно его допускает, а чаще всего относится к этому безразлично. Косвенный умысел невозможен при совершении преступлений с формальным и усеченным составом и в ряде других уголовно-правовых ситуаций (в преступлениях со специальной целью, при покушении и приготовлении к преступлению и т.д.).

Установление вида умысла крайне важно для правильной квалификации преступления.

Преступления, совершаемые с прямым умыслом, характеризуют сознание и волю виновного, которые непосредственно мобилизованы на совершение общественно опасного деяния и причинение вредных последствий. В связи с этим общественная опасность таких преступлений обычно больше, чем преступлений, совершаемых с косвенным умыслом.

Деление умысла на прямой и косвенный основано на различиях в их психологическом содержании, помимо чисто теоретического, имеет важное практическое значение. Разграничение обоих видов умысла необходимо для правильного применения ряда уголовно-правовых институтов (приготовление, покушение, соучастие и др.), для квалификации преступлений, законодательное описание которых предполагает только прямой умысел, для определения степени вины, степени общественной опасности деяния и личности виновного, а также для дифференциации уголовной ответственности и индивидуализации наказания.

Помимо деления умысла на виды в зависимости от особенностей их психологического содержания, теория и практика уголовного права знают и иные классификации видов умысла. Так, по моменту возникновения преступного намерения умысел подразделяется на заранее обдуманый и внезапно возникший.

Заранее обдуманый умысел характерен тем, что намерение совершить преступление осуществляется через более или менее значительный промежуток времени после его возникновения. Во многих случаях заранее обдуманый умысел свидетельствует о настойчивости, а иногда и об изоциренности субъекта в достижении преступных целей, и, следовательно, заметно повышает опасность, как преступления, так и самого виновного. Но опасность деяния и его субъекта не всегда повышается при заранее обдуманном умысле. Сам по себе момент возникновения преступного намерения — обстоятельство в значительной мере случайное и не может оказать существенного влияния на степень опасности деяния. Гораздо важнее те причины, по которым виновный реализовал свой замысел не сразу. Если это объясняется его нерешительностью, внутренними колебаниями, отрицательным эмоциональным отношением к преступлению и его результатам, то заранее возникший умысел ни в коей мере не опаснее, чем внезапно возникший. Но иногда разрыв во времени между возникновением и реализацией умысла обусловлен особой настойчивостью субъекта, который в это время готовит способы и средства для совершения деяния, обдумывает план осуществления преступного намерения, пути преодоления возможных препятствий, способы сокрытия преступления и т.д. Нередко заранее обдуманый умысел свидетельствует об особом коварстве виновного или об изоциренности способов достижения преступной цели, которые могут проявляться в применении хитроумных ловушек для доверчивой жертвы, в использовании

для преступных целей других лиц, не сознающих своей роли в совершаемом преступлении, в применении взрывных устройств, срабатывающих при вскрытии «посылки», в использовании поддельных документов и т.п. При таких обстоятельствах заранее обдуманый умысел повышает опасность деяния и личности виновного, поэтому он опаснее внезапно возникшего умысла.

Внезапно возникшим называют такой вид умысла, который реализуется в преступлении сразу же или через незначительный промежуток времени после его возникновения. Внезапно возникший умысел может быть простым или аффектированным.

Простой внезапно возникший умысел — это такой умысел, при котором намерение совершить преступление возникло у виновного в нормальном психическом состоянии и было реализовано сразу же или через незначительный промежуток времени после возникновения. Аффектированный умысел характеризует не столько момент, сколько психологический механизм возникновения намерения совершить преступление. Поводом к его возникновению являются неправомерные действия потерпевшего в отношении виновного или его близких. Они внезапно вызывают у субъекта сильное эмоциональное волнение, существенно затрудняющее сознательный контроль над волевыми процессами. В преступлениях, совершенных с аффектированным умыслом, меньше проявляется антисоциальная установка личности, а больше — влияние ситуации как внешнего повода для совершения преступления. Этим и обусловлено смягчение наказания за преступление, совершенное с аффектированным умыслом.

По психологическому содержанию и заранее обдуманый, и внезапно возникший умысел может быть как прямым, так и косвенным.

В зависимости от степени определенности представлений субъекта о важнейших фактических и социальных свойствах совершаемого деяния умысел может быть определенным (конкретизированным) или неопределенным (неконкретизированным).

Определенный (конкретизированный) умысел характеризуется наличием у виновного конкретного представления о качественных и количественных показателях вреда, причиняемого деянием. Если у субъекта имеется четкое представление о каком-то одном индивидуально-определенном результате, умысел является простым определенным.

Альтернативный умысел — это такая разновидность определенного умысла, при котором виновный предвидит примерно одинаковую возможность наступления двух или

большого числа индивидуально-определенных последствий. Преступления, совершаемые с альтернативным умыслом, следует квалифицировать в зависимости от фактически причиненных последствий. Так, лицо, наносящее проникающее ножевое ранение в грудь, действует с альтернативным умыслом, если с равной долей вероятности предвидит любое из двух возможных последствий: смерть или тяжкое телесное повреждение. Его действия должны квалифицироваться как умышленное причинение тех последствий, которые фактически наступили (если не было умысла именно на лишение жизни).

Неопределенный (неконкретизированный) умысел характеризуется тем, что у виновного имеется не индивидуально-определенное, а обобщенное представление об объективных свойствах деяния, т.е. он сознает только видовые его признаки.

Мотив и цель преступления. Психология учит, что действия человека обусловлены определенными мотивами и направлены на определенные цели. Правильная оценка любого поведения невозможна без учета его мотивов и целей. Это в полной мере касается и оценки уголовно-правового поведения. Неслучайно уголовно-процессуальное законодательство требует доказывания мотивов преступления в числе обстоятельств, составляющих предмет доказывания.

Под мотивацией понимается система побуждений человека, направленная на достижение конкретных целей. Большое значение имеющимся у человека мотивам для успешности его учения, труда, общения придавали психологи Б.Г. Ананьев, Л.С. Выготский, С.Л. Рубинштейн, которые в своих исследованиях искали и прослеживали факторы, воздействующие на результативность деятельности человека, на характер и уровень его социальной активности в целом, на весь «общественный калибр его личности».

Мотивация дает ответы на вопросы: «Чего хочет человек? К чему он стремится? Как он видит свое будущее?». Мотив имеет несколько аспектов: 1) побуждение к деятельности, связанное с удовлетворением потребностей субъекта, совокупность внешних и внутренних условий, вызывающих активность субъекта и определяющих его направленность; 2) побуждающий и определяющий выбор направленности деятельности на предмет (материальный или идеальный), ради которого она осуществляется; 3) осознаваемая причина, лежащая в основе выбора действий и поступков личности.

Побуждения человека всегда связаны с реализацией доминирующих потребностей. Потребности лежат в основе поведения людей, так как являются переживаемой человеком нуждой, удовлетворение которой жизненно важно для существования человека, сохранения целостности его личности или развития индивидуальности. Человек для своего существования, развития и совершенствования нуждается в активности и средствах для удовлетворения своих потребностей. Потребности человека разнообразны и социально обусловлены, они являются главным фундаментом, на котором строится вся психическая деятельность человека, его ум, чувства, воля. К потребностям примыкает система побудительных факторов (убеждения, взгляды, стремления, идеалы). Эта система, соотнесенная с потребностями и становится мотивацией. Мотивации, не исходящей из потребностей, не существует.

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

Цель преступления представляет собой мысленную модель будущего результата, к достижению которого стремится лицо при совершении преступления.

Данные психологические понятия тесно связаны между собой. Исходя из определенных потребностей, человек испытывает сначала неосознанное влечение, затем — сознательное стремление к удовлетворению потребности. На этой основе формируется цель поведения.

Таким образом, цель преступления возникает на основе преступного мотива, а вместе мотив и цель образуют ту базу, на которой рождается вина как определенная интеллектуальная и волевая деятельность субъекта, связанная с совершением преступления и протекающая в момент его совершения.

Общественно опасные последствия преступления охватываются мотивами и целями только в умышленных преступлениях. В случае причинения общественно опасного последствия по неосторожности мотивы и цели поведения человека не охватывают последствий. Поэтому применительно к преступлениям, совершенным по неосторожности, нельзя говорить о преступных мотивах и целях, и законодатель не включает эти признаки в составы неосторожных преступлений.

Мотивы и цели преступления всегда конкретны и, как правило, формулируются в диспозициях норм Особенной части УК: цель наживы, цель сокрытия другого

преступления, цель провокации войны или международных осложнений и т.д.; побуждения корыстные, хулиганские, кровной мести и т.д. Но в некоторых случаях законодатель дает обобщенную характеристику мотивов как низменных, так и иной личной заинтересованности. Точное содержание мотивов должно быть установлено и доказано не только тогда, когда они конкретно сформулированы законодателем, но и в тех случаях, когда их законодательная характеристика носит обобщенный характер. В последнем случае должно быть точно установлено содержание мотива и обоснован вывод, что мотив низменный либо носит характер личной заинтересованности.

Для правильной уголовно-правовой оценки большое значение имеет классификация мотивов и целей. Этому вопросу уделено определенное внимание в теоретической литературе. Некоторыми учеными мотивы и цели классифицируются по их характеру (например, ревность, месть и т.д.). Однако такая классификация, важная с точки зрения установления фактического содержания преступления, не имеет существенного уголовно-правового значения. Точно так же не оказывает заметного влияния на уголовную ответственность и классификация, основанная на признаке устойчивости (ситуативные и личностные). Наиболее практически полезной представляется классификация, базирующаяся на моральной и правовой оценке мотивов и целей. С этой точки зрения все мотивы и цели преступлений можно подразделить на две группы: низменные и лишенные низменного содержания.

К низменным следует отнести те мотивы и цели, с которыми закон связывает усиление уголовной ответственности либо в рамках Общей части УК, оценивая их как обстоятельства, отягчающие ответственность, либо в рамках Особенной части, рассматривая их в конкретных составах преступлений как квалифицирующие признаки, а также в качестве необходимого условия уголовной ответственности.

Мотив и цель могут иметь различное уголовно-правовое значение в зависимости от того, насколько важным сочтет их законодатель в том или ином конкретном составе преступления. Как и другие факультативные признаки состава преступления, мотив и цель могут играть тройную роль.

Во-первых, они могут превращаться в обязательные признаки, если законодатель вводит их в состав конкретного преступления в качестве необходимого условия уголовной ответственности. Так, мотив корыстной или иной личной заинтересованности —

обязательный признак субъективной стороны злоупотребления властью или служебным положением, а цель — завладение чужим имуществом — обязательный признак разбоя.

Во-вторых, мотив и цель могут изменять квалификацию, т.е. служить признаками, при помощи которых образуется состав того же преступления с отягчающими обстоятельствами. В данном случае они не упоминаются законодателем в основном составе преступления, но с их наличием изменяется квалификация и наступает повышенная ответственность. Например, похищение человека из корыстных побуждений повышает степень общественной опасности этого преступления и рассматривается как его квалифицированный вид (п. «з» ч. 2 ст. 126 УК РФ).

В-третьих, мотив и цель могут служить обстоятельствами, которые без изменения квалификации смягчают или отягчают уголовную ответственность, если они не указаны законодателем при описании основного состава преступления и не предусмотрены в качестве квалифицирующих признаков. Так, совершение преступления с использованием оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ, согласно п. «к» ст. 63 УК РФ является отягчающим обстоятельством и учитывается при назначении наказания за любое преступление. Напротив, совершение преступления при нарушении условий правомерности необходимой обороны, задержания лица, совершившего преступление, крайней необходимости, признается обстоятельством, смягчающим ответственность за любое преступление (п. «ж» ст. 61 УК РФ).

Мотивы преступления могут в отдельных случаях служить исключительными смягчающими обстоятельствами и в этом качестве обосновать назначение наказания ниже пределов, установленных санкцией применяемой статьи Особенной части УК, либо являются основой для решения об освобождении от уголовной ответственности или от наказания.

Неосторожность в ст. 26 УК РФ подразделена на два вида — преступное легкомыслие и небрежность.

При *легкомыслии* лицо предвидит возможность наступления опасных последствий совершаемых им действий (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на их предотвращение. При небрежности лицо не предвидело возможности наступления опасных последствий своих действий (бездействия), хотя при

необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия.

Таким образом, интеллектуальный признак легкомыслия выражается в предвидении должностным лицом фактического результата наступления указанных в законе общественно опасных последствий, а волевой — в самонадеянном расчете на предотвращение указанных последствий. Следует заметить, что преступное легкомыслие отличается от косвенного умысла по волевому признаку, который в первом случае формулируется как самонадеянность лица на предотвращение неблагоприятных последствий совершенного им деяния. При легкомыслии лицо пытается направить свои усилия на недопущение возможных последствий, тогда, как при косвенном умысле оно сознательно допускает их наступление либо относится к этому безразлично.

В определенной мере легкомысленное предвидение лица носит некий абстрактный, обобщенный, неконкретный характер, что означает понимание лицом того, что его деяние (действие, бездействие) может вызвать неблагоприятные последствия, связанные с существенным нарушением охраняемых прав и интересов третьих лиц. Вместе с тем виновный без достаточных к тому оснований рассчитывает, что эти последствия возможно и не наступят, поскольку он уверен в правильности своего поведения и их удастся избежать.

Небрежность от легкомыслия отличается по волевому и интеллектуальному моментам. При должностной небрежности волевой момент заключается в том, что лицо не прилагает достаточных усилий своей воли, не конкретизирует своего внимания на совершаемом деянии, у него отсутствует необходимое и должное поведение. Непосредственно в законе волевой момент небрежности выражен в самих критериях, которые предъявляются виновному лицу. Эти критерии небрежности волевого момента заключаются в том, что лицо должно было и могло предвидеть последствия своего деяния. Фактически это есть законодательно очерченные рамки, масштабы преступной небрежности. Говоря обычным языком, если бы лицо действовало с большей осмотрительностью, осторожностью, внимательностью, то общественно опасные последствия не наступили бы. В этом смысле критерии небрежности выражают не что иное, как объем требований, которые предъявляются, например, должностному лицу, проявившему халатность. Их можно подразделить на *объективный* и *субъективный*. Объективный критерий выражен в том,

что лицо должно было предвидеть возможные последствия своего деяния (действие, бездействие), а субъективный критерий указывает на то, что лицо могло предвидеть такие последствия. Совокупность обоих критериев и будет означать наличие небрежности. В законе (ч. 3 ст. 26 УК) это единство выражено путем соединительного союза «и» между «должно было» и «могло». Если же один из критериев не установлен («не должно» либо «не могло»), небрежность будет отсутствовать. Примером преступной небрежности может служить случай, произошедший в ИТК, где начальник отряда руководил очисткой снега и льда с крыши административного здания колонии. При этом он не поставил людей либо ограждений, предупреждающих о запрете на проход в опасной зоне падения льда и снега, надеясь на то, что в тыльной его части обычно никого не бывает. Но вопреки этому оказалось, что там прогуливались дети родителей, прибывших на встречу с осужденными. В результате падения с крыши большой глыбы льда погиб 4-летний мальчик. Начальник отряда был привлечен к уголовной ответственности за проявленную халатность.

В практике бывают случаи, когда охраняемым интересам причиняется вред в результате казуса (случайно). Такое положение нашло свое отражение в ст. 28 УК РФ (*невиновное причинение вреда*). Закон различает две разновидности невиновного причинения вреда. Первая связана с тем, что лицо не осознавало и по обстоятельствам дела не могло осознавать общественной опасности своего поведения либо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий и по обстоятельствам дела не должно или не могло их предвидеть. Вторая связана с человеческим фактором. При этом лицо хоть и предвидело возможность наступления опасных последствий, но не могло их предотвратить в силу несоответствия своих психофизиологических качеств требованиям экстремальных условий или нервно-психическим перегрузкам. Закон совершенно справедливо указывает не только на объективные свойства опасного деяния, но и субъективное состояние лица, их совершающего. Причинение вреда является в этом случае результатом общественно опасного деяния, но исключает вину лица.

§ 2. Фактические и юридические ошибки

С принципом субъективного вменения (ч. 2 ст. 5 УК РФ) тесно связан вопрос об ошибке, поскольку в содержание вины входят не только истинные, но и ошибочные представления лица о характере совершаемого деяния и его социальном значении. Под

ошибкой в уголовном праве понимается заблуждение лица относительно фактических обстоятельств, определяющих характер и степень общественной опасности совершаемого деяния, либо относительно юридической характеристики деяния. В зависимости от характера неправильных представлений объекта различаются юридическая и фактическая ошибки.

Юридическая ошибка представляет собой неправильную оценку виновным юридической сущности или юридических последствий совершаемого деяния. Принято различать следующие виды юридической ошибки:

- а) ошибочная оценка деяния как преступного, тогда как на самом деле закон не относит его к преступлениям («мнимое преступление»). В подобных случаях деяние не нарушает общественных отношений, охраняемых уголовным правом, и не обладает свойством общественной опасности, поэтому отсутствует уголовно-правовая вина и исключается уголовная ответственность;
- б) неверная оценка совершаемого деяния как не преступного, в то время как в действительности оно является преступлением. Подобная ошибка не исключает умышленной вины, поскольку незнание закона не равнозначно отсутствию сознания общественной опасности деяния и не оправдывает лицо, совершившее это деяние;
- в) неправильное представление лица о юридических последствиях совершения преступления, о его квалификации, виде и размере наказания, которое может быть назначено за совершение этого деяния. Названные обстоятельства не входят в содержание умысла, они не являются обязательным предметом сознания, поэтому их ошибочная оценка не влияет на форму вины и не исключает уголовной ответственности.

Лицо, изнасиловавшее малолетнюю, наказывается в соответствии с санкцией нормы, включающей данный квалифицирующий признак, даже если субъект ошибочно полагает, что его деяние наказывается в пределах, установленных санкцией той нормы, где описано изнасилование без отягчающих обстоятельств.

Итак, общее правило, относящееся к значению юридической ошибки, сводится к тому, что уголовная ответственность лица, заблуждающегося относительно юридических свойств и последствий совершаемого деяния, наступает в соответствии с оценкой этого

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

Фактической ошибкой называют неверное представление лица о фактических обстоятельствах, играющих роль объективных признаков состава данного преступления и определяющих характер преступления и степень его общественной опасности.

В зависимости от содержания неправильных представлений, т.е. от предмета неверных восприятий и оценок, нужно различать следующие виды фактической ошибки: в объекте посягательства, в характере действия или бездействия, в тяжести последствий, в развитии причинной связи, в обстоятельствах, отягчающих ответственность.

Помимо названных видов, в литературе предлагается выделять в качестве самостоятельных видов фактической ошибки и такие, как ошибка в предмете преступления, в личности потерпевшего, способе и средствах совершения преступления. Однако вряд ли выделение таких видов фактической ошибки оправданно, поскольку они либо представляют разновидности ошибки в объекте или объективной стороне преступления, либо вообще не имеют значения для уголовной ответственности.

В российском уголовном законодательстве нет специальной нормы, но вопросы влияния фактической ошибки на квалификацию преступления разработаны теорией уголовного права.

Практическое значение имеет лишь серьезная фактическая ошибка (касающаяся юридически значимых признаков состава преступления), а не несущественное заблуждение.

Ошибка в объекте — это заблуждение лица в социальной и юридической сущности отношений, которым причиняется вред. Может иметь место подмена объекта посягательства — субъект преступления ошибочно полагает, будто посягает на один объект, а в действительности ущерб причиняется другому. Например, лицо желает похитить алмазы, а на самом деле похищает обычные камни. Преступление должно квалифицироваться по направленности умысла за кражу чужого имущества в крупном размере и фактически оконченное преступление оценивается как покушение. Данное правило применяется только при конкретизированном умысле.

Второй вид возможной ошибки в объекте — незнание обстоятельств, которые меняют социальную и юридическую оценку объекта. Такая разновидность ошибки влияет на

квалификацию преступления двояко: если субъект не знает о наличии этого обстоятельства, хотя оно существует, то преступление квалифицируется как совершенное без отягчающего обстоятельства. Если же ошибочно полагает, что, совершая преступление, причиняет крупный ущерб, а фактически это не имеет места, то деяние должно квалифицироваться как покушение на преступление с этим квалифицирующим обстоятельством.

Может иметь место и ошибка в предмете посягательства. При ошибке в предмете посягательства ущерб причиняется именно предполагаемому объекту, хотя непосредственному воздействию подвергается не намеченный преступником, а другой предмет. Например, лицо считает, что совершает незаконную сделку по купле платины, а на самом деле приобретает сплав серебра. Такая ошибка не влияет ни на форму вины, ни на квалификацию, ни на уголовную ответственность; но неверное представление о предмете посягательства иногда влечет ошибку и в объекте преступления. Допустим, виновный похищает, хранит, а затем продает искусственные камни, принимая их за природные драгоценные камни. Ошибка в характере совершаемого действия или бездействия может быть двоякого рода.

Во-первых, лицо неправильно оценивает свои действия как общественно опасные, тогда когда они не обладают этим свойством. Такая ошибка не влияет на форму вины, а деяние остается умышленным, но ответственность наступает не за оконченное преступление, а за покушение на него, поскольку преступное намерение не было реализовано (например, приобретение испорченного пистолета, ошибочно принимаемого за исправный, составляет покушение на незаконное приобретение оружия).

Во-вторых, лицо ошибочно считает свои действия правомерными, не сознавая их общественной опасности. Такая ошибка устраняет умысел, а если деяние признается преступным только при умышленном его совершении, то исключается и уголовная ответственность. Если же деяние признается преступным и при неосторожной форме вины, то незнание его общественно опасного характера не исключает ответственности за неосторожное преступление при условии, что лицо должно было и могло сознавать общественную опасность своего действия или бездействия. Если объективная сторона преступления характеризуется в законе с помощью таких признаков, как способ, место, обстановка или время совершения, то ошибка относительно этих признаков означает

разновидность ошибки в характере совершаемого деяния. При этом квалификация преступления определяется содержанием и направленностью умысла виновного. Так, если лицо считает похищение чужого имущества тайным, не зная о том, что за его действиями наблюдают посторонние лица, оно подлежит ответственности не за грабеж, а за кражу.

Ошибка относительно общественно опасных последствий может касаться либо качественной, либо количественной характеристики этого объективного признака.

Ошибка относительно качества, т.е. характера общественно опасных последствий, может состоять в предвидении таких последствий, которые фактически не наступили, либо в непредвидении таких последствий, которые в действительности наступили. Такая ошибка исключает ответственность за умышленное причинение фактически наступивших последствий, но может влечь ответственность за их причинение по неосторожности, если таковая предусмотрена законом. Деяние, повлекшее не те последствия, которые охватывались умыслом субъекта, квалифицируется как покушение на причинение последствий, предвиденных виновным, и, кроме того, как неосторожное причинение фактически наступивших последствий. Например, неудавшаяся попытка уничтожить чужой дом путем поджога, если при этом человек, случайно оказавшийся в доме, задохнулся от дыма, должна квалифицироваться как покушение на умышленное уничтожение чужого имущества, повлекшие по неосторожности смерть человека (ч. 2 ст. 167 УК РФ).

Если деяние повлекло те же самые с точки зрения их фактического содержания последствия, что охватывались умыслом виновного, но они имеют иную законодательную оценку, то преступление должно квалифицироваться по направленности умысла. Так, кража газового пистолета, ошибочно принятого за боевое оружие, должна быть квалифицирована как покушение на кражу огнестрельного оружия. Ошибка относительно тяжести общественно опасных последствий означает заблуждение в их количественной характеристике. При этом фактически причиненные последствия могут оказаться либо более, либо менее тяжкими по сравнению с предполагаемыми.

Если ошибка в количественной характеристике последствий не выходит за рамки, установленные законодателем, то она не влияет ни на форму вины, ни на квалификацию преступления. Не оказывает влияния на уголовную ответственность и ошибка

относительно количественной характеристики последствий в тех случаях, когда ответственность не дифференцируется в зависимости от тяжести причиненного вреда.

В тех случаях, когда уголовная ответственность зависит от тяжести последствий, лицо, допускающее ошибку относительно этого признака, должно нести ответственность в соответствии с направленностью умысла.

Наступление более тяжкого последствия, чем субъект имел в виду (например, смерти, не охватываемой намерением лица, стремящегося причинить лишь телесные повреждения), исключает ответственность за его умышленное причинение. Если же причинение более тяжкого последствия охватывалось неосторожной виной, то наряду с ответственностью за умышленное причинение (или попытку причинения) намеченного последствия (тяжкого вреда здоровью) наступает ответственность и за неосторожное причинение более тяжкого последствия (смерти).

Ошибка в развитии причинной связи означает неправильное понимание виновным причинно-следственной зависимости между его деянием и наступлением общественно опасных последствий. Искаженное представление об общих закономерностях причинной связи и ее развитии и образует рассматриваемый вид ошибки. Если вследствие преступных действий наступает тот преступный результат, который охватывался намерением виновного, то ошибка в причинной связи не влияет на форму вины.

Иногда ошибка в причинной связи исключает умысел, но обосновывает ответственность за неосторожное причинение последствий, если субъект должен был и мог предвидеть истинное развитие причинной связи. Так, неопытный водитель автомобиля резко тормозит на повороте дороги, покрытой щебенкой, в результате заноса машина переворачивается, пассажиры получают телесные повреждения. В данном случае виновный, не обладая достаточным опытом, не предвидел, в каком направлении будет развиваться вызванная им причинно-следственная цепочка, хотя должен был и мог это предвидеть.

В случаях, когда последствие, охватываемое умыслом, фактически наступает, но является результатом не тех действий, которыми виновный намеревался их причинить, а других его действий, ошибка в развитии причинной связи влечет изменение квалификации деяния.

Глава 11

СУБЪЕКТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

§ 1. Понятие субъекта преступления

Одним из важнейших элементов состава преступления, без которого вообще бессмысленно вести речь об уголовной ответственности, является субъект преступления.

Уголовный закон не пользуется термином «субъект преступления», однако в нем постоянно используются слова «виновный», «осужденный», «лицо, совершившее преступление», «лицо, виновное в совершении преступления» и др. В ст. 19 УК закрепляются общие признаки, характеризующие субъекта преступления как «лицо, подлежащее уголовной ответственности». По уголовному закону уголовную ответственность может нести лишь физическое лицо (человек), вменяемое, достигшее возраста уголовной ответственности.

Как мы видим, из многочисленных свойств человека, представляющего собой личность, применительно к субъекту преступления выделяются только те, которые свидетельствуют о ее способности нести уголовную ответственность. Обладающий ими субъект называется в уголовном праве «общим субъектом преступления», хотя в статьях Особенной части УК РФ признаки общего субъекта не указываются. Эти признаки являются обязательными для любого субъекта преступления. Иные признаки, характеризующие личность человека и гражданина, являются факультативными и не влияют на признание человека субъектом преступления. Пол, национальность, социальное происхождение, профессия, должность, семейное положение, вероисповедание не оказывают решающего значения на признание человека субъектом преступления. Но в некоторых случаях законодатель включает определенные признаки в диспозицию статьи, переводя их из разряда факультативных в разряд обязательных. Тогда мы ведем речь о специальном субъекте преступления.

Между тем наличие общих признаков субъекта преступления является важной гарантией, во-первых, недопустимости привлечения к уголовной ответственности юридических лиц (они привлекаются к юридической ответственности в других отраслях права, в частности в гражданском и административном). Юридические лица (предприятия,

учреждения, фирмы и т.п.) не могут быть признаны субъектами преступления и привлечены к уголовной ответственности, ибо в их действиях отсутствует субъективное условие уголовной ответственности — психическое отношение к содеянному. Если преступления совершены отдельными представителями юридических лиц, то они, а не юридические лица, несут уголовную ответственность. Животные также не могут рассматриваться в качестве субъектов преступления, хотя история развития уголовного законодательства знает примеры наказания животных за якобы совершенные преступления.

Во-вторых, уголовная ответственность всегда строго индивидуальна, носит личный характер, т.е. ответственности подлежит тот (и только тот), кто совершил конкретное преступление (или был соучастником его совершения). Это означает невозможность применения уголовной ответственности по принципу коллективной ответственности или круговой поруки, невозможность применения уголовной ответственности к лицам, находящимся в той или иной связи с виновным лишь на одном этом основании. В-третьих, уголовная ответственность возможна в отношении каждого человека только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина. И, в-четвертых, деяние не может считаться преступным, если оно совершено лицом, не отвечающим общим признакам (малолетний, лицо которое не могло осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий и руководить ими).

Итак, субъектом преступления может быть только физическое лицо. Это могут быть граждане РФ, иностранные граждане, не пользующие правом экстерриториальности, лица без гражданства или лица с двойным гражданством (ст. 11, 12 УК). Для того чтобы определить, содержит ли совершенное деяние состав преступления, а следовательно, возможна ли уголовная ответственность, необходимо установить наличие всех элементов состава преступления, но главное при этом — точно определить, обладает ли лицо, совершившее деяние, обозначенными в законе признаками субъекта преступления.

§ 2. Возрастные особенности наступления уголовной ответственности

Достижение установленного законом возраста — один из обязательных признаков субъекта преступления. Возраст человека — период от его рождения до того, отсчитываемого законодателем момента его жизни (календарный возраст), только по достижении которого лицо может быть привлечено к уголовной ответственности. Будучи этапом биологического созревания организма, обусловленный генетическими детерминантами возраст вместе с тем есть конкретный результат и стадия социально-психологического развития личности, определяемая условиями жизни, обучением и воспитанием. При совершении общественно опасных действий до достижения указанного в законе возраста, уголовная ответственность исключается.

Возраст — это четкие координаты жизни, количество прожитого времени. В юридической литературе выделяют следующие критерии возраста: хронологический (паспортный), биологический (функциональный), социальный (гражданский), психологический (психический). Российский законодатель, устанавливая возраст, с которого возможно привлечение к уголовной ответственности, руководствовался психологическим критерием. Установление возраста уголовной ответственности связано с уровнем интеллектуального развития лица, с его способностью понимать характер и социальную значимость своих действий, оценивать их, соотносить свои желания и побуждения с требованиями общественного запрета, с нормами поведения, установленными в обществе. Способность познавать явления окружающего мира, обнаруживать их внутреннюю связь, оценивать, делать выбор между различными побуждениями возникает у человека не с момента рождения, а значительно позднее, по мере его биологического и социального развития, когда у него появляется определенный уровень правового сознания. Следовательно, и уголовная ответственность может наступать лишь по достижении лицом этого возраста.

В УК РФ (ст. 20) установлено два возрастных порога, по достижении которых лицо может быть привлечено к уголовной ответственности: общий — достижение лицом 16-летнего возраста и специальный, являющийся исключением из правила, — достижение лицом 14 лет.

По общему правилу уголовная ответственность наступает с 16 лет. Данное правило основано на психофизиологических характеристиках субъекта. Считается, что способность лица осознавать в полной мере социально значимый характер своего поведения (интеллектуальный момент) и принимать социально значимые решения (волевой момент) наступает по достижении субъектом именно этого возрастного порога.

В качестве исключения закон (ч. 2 ст. 20 УК РФ) устанавливает исчерпывающий перечень преступлений, за совершение которых ответственность наступает по достижении лицом 14 лет. Это наиболее распространенные, а также тяжкие и особо тяжкие преступления, общественная опасность, вредоносность которых очевидна, и может быть осознана лицом по достижении именно этого возраста.

Вместе с тем уголовный закон предусматривает случаи непривлечения к ответственности лиц, хотя и достигших возраста уголовной ответственности, но вследствие отставания в психическом развитии, не связанного с психическим расстройством, признанных неспособными в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими (ч. 3 ст. 20 УК РФ).

За совершение отдельных преступлений в некоторых нормах Особенной части УК установлен более высокий порог уголовной ответственности — с 18 лет (например, воинские преступления, ряд преступлений против правосудия, вовлечение несовершеннолетнего в преступную деятельность и т.п.) или с еще большего возрастного предела (например, ответственность судей может наступать только лишь с 25 лет).

Установление в законе строго формализованной минимальной возрастной границы требует точного определения возраста лица, совершившего преступление (число, месяц, год рождения). Этот вопрос решается на основании соответствующих документов (свидетельство о рождении, паспорт и т.п.). Возраст определяется не началом дня рождения, а его окончанием, т.е. лицо считается достигшим возраста, с которого наступает уголовная ответственность, не в день рождения, а по истечении суток, на которые приходится этот день, т.е. с нуля часов последующих суток. При отсутствии документов, удостоверяющих дату рождения, возраст устанавливает судебно-медицинская экспертиза. В этом случае днем рождения субъекта надлежит считать последний день того года, который назван экспертами, а при определении возраста минимальным и максимальным

числом лет суду следует исходить из предполагаемого экспертами минимального возраста такого лица. Данный порядок установления возраста лица, совершившего деяние, запрещенное уголовным законом, определен в постановлении Пленума Верховного Суда РФ № 7 от 14 февраля 2000 г. «О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних»³⁷.

§ 3. Вменяемость и невменяемость

Субъектом преступления может быть не всякое физическое лицо, а лишь лицо вменяемое. Лицо, находящееся в состоянии невменяемости, не является субъектом преступления и не подлежит уголовной ответственности.

Вменяемость, как другой важный признак субъекта преступления, является предпосылкой вины и уголовной ответственности, так как лицо, способное сознавать фактический и юридический характер своего поведения и руководить им, может нести уголовную ответственность.

Понятие вменяемости в уголовном законодательстве отсутствует. Вменяемым признается человек, который отдает отчет своим действиям и может руководить ими, в силу чего способен нести уголовную ответственность.

В ст. 21 УК законодателем дано определение невменяемости, под которой понимается неспособность лица 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. В предложенной законодательной формулировке специалисты выделяют два критерия невменяемости — юридический и медицинский.

Юридический критерий характеризуется двумя признаками: интеллектуальным и волевым.

Интеллектуальный признак предполагает невозможность (неспособность) лица осознавать общественную опасность своего действия (бездействия). Это качество психики означает отсутствие у лица способности понимать как фактическую сторону совершаемого деяния, так и его социальный смысл, т.е. в отсутствии понимания его общественно опасного характера. В связи с этим вполне возможны случаи, когда одно и то же лицо,

³⁷ Судебная практика по уголовным делам / Сост. Г.А. Есаков. М., 2005. С. 152–157.

сознавая фактическую сторону своего поведения, не осознает его общественной опасности.

Волевой признак юридического критерия означает неспособность лица руководить своими действиями, управлять поведением, контролировать поступки, даже если оно осознает их фактическую сторону и общественную опасность. Волевой момент имеет место при двигательно-волевыми расстройствами (клептомания, пиромания и т.п.).

Юридический критерий невменяемости предполагает наличие одного из названных признаков, что в сочетании с медицинским критерием достаточно для признания лица невменяемым. Невменяемость лица определяется по отношению к конкретному деянию. Поэтому никто не может быть признан невменяемым вообще, безотносительно к содеянному. Точно так же не имеет силы ранее признанная невменяемость применительно к вновь совершенному деянию. Необходима повторная процедура решения этого вопроса.

Лица, признанные невменяемыми на момент совершения преступления, не подлежат уголовной ответственности, но в случаях, когда психическое расстройство связано с возможностью причинения этими лицами иного существенного вреда либо с опасностью для себя или других лиц, суд может применить к ним принудительные меры медицинского характера.

Наличие одного лишь юридического критерия не является основанием для признания лица невменяемым. Необходимо установить, что лицо не осознавало фактического характера и общественной опасности своих действий (бездействия) или не могло ими руководить именно в силу причин, относящихся к медицинскому критерию. Это хронические психические расстройства, временное психическое расстройство, слабоумие или иное болезненное состояние психики (ч. 2 ст. 21 УК РФ).

Хронические психические расстройства — это хроническая душевная болезнь, т.е. длительно протекающее расстройство психики. К таким психическим заболеваниям относятся: шизофрения, эпилепсия, прогрессивный паралич, паранойя, маниакально-депрессивный психоз и другие болезни психики.

Временное психическое расстройство — это также психические заболевания, но продолжающиеся тот или иной срок, в виде приступов и заканчивающиеся выздоровлением. Сюда относятся: патологическое опьянение (белая горячка), реактивный психоз.

Слабоумие — это различного рода снижение или полный упадок психической деятельности, связанные с поражением интеллектуальных способностей человека. Слабоумие связано с понижением или потерей умственных способностей лица и является врожденным либо приобретенным в результате того или иного прогрессирующего психического заболевания. Различаются три степени слабоумия: легкая (дебильность), средняя (имбецильность) и глубокая, тяжелая степень поражения умственной деятельности (идиотия).

Иное болезненное состояние психики — это те болезненные состояния, которые не являются психическими заболеваниями, но, тем не менее, также сопровождаются нарушениями психики. Так, например, брюшной тиф, не относящийся к психическим заболеваниям, может сопровождаться помрачением сознания, галлюцинациями, во время которых у больного может быть снижена или даже нарушена способность к умственной или волевой деятельности. Подобное может наблюдаться и при травмах головного мозга, опухолях мозга и других непсихических заболеваниях.

Само по себе наличие медицинского критерия также не является достаточным для признания лица невменяемым. Например, не всегда та или иная степень слабоумия влечет невозможность лица осознавать опасность своего поведения и невозможность руководить своими поступками. Если, допустим, слабоумие у лица выражено незначительно, оно может быть признано вменяемым в связи с отсутствием именно юридического критерия. Точно так же возможны и случаи, когда лицо не осознает опасности своих действий (бездействия) и не может руководить ими вследствие, например опьянения. Очевидно, что такое лицо не может быть признано невменяемым и освобождено от уголовной ответственности.

Таким образом, только совокупность юридического и медицинского критериев дает основание для признания лица невменяемым и освобождения его от уголовной ответственности. Как вменяемость, так и невменяемость — юридические (уголовно-правовые) понятия. В связи с этим вывод о вменяемости или невменяемости лица по конкретному уголовному делу делает суд, а при производстве предварительного расследования орган дознания, следователь или прокурор, и этот вывод должен быть основан на заключении судебно-психиатрической экспертизы.

Состояние невменяемости лица определяется только на момент совершения им преступления. Поскольку невменяемое лицо не может быть признано субъектом преступления, оно не подлежит уголовной ответственности, но в соответствии с ч. 2 ст. 21 УК РФ ему могут быть назначены принудительные меры медицинского характера, не являющиеся наказанием (ст. 97–104 УК РФ). Такие же меры могут быть назначены и лицу, совершившему преступление в состоянии вменяемости, но после этого заболевшему психическим заболеванием или расстройством, при которых невозможно исполнение уголовного наказания.

Субъект преступления может характеризоваться помимо вменяемости и невменяемости так называемым пограничным состоянием психики, которое в законе (ст. 22 УК РФ) получило название психического расстройства, не исключающего вменяемости (в специальной литературе называют ограниченную или уменьшенную вменяемость). К числу подобных расстройств в юридической литературе относят психопатии, остаточные явления черепно-мозговых травм, органические заболевания центральной нервной системы, олигофрению в легкой степени дебильности и т.д.

Из анализа положений ст. 22 УК РФ можно сделать следующие выводы:

1. Закон не признает какого-либо третьего состояния между вменяемостью и невменяемостью, и лицо, которое во время совершения преступления в силу психического расстройства не могло в полной мере осознавать общественную опасность своего поведения и руководить им, признается вменяемым.

2. Вменяемое лицо, которое во время совершения преступления не могло в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, подлежит уголовной ответственности.

3. Наличие у виновного психических расстройств, не исключающих вменяемости, учитывается судом при назначении наказания. Однако сделать вывод об обязательном смягчении наказания к лицу данной категории нельзя, так как среди смягчающих обстоятельств, перечисленных в ст. 61 УК, указанное обстоятельство не упомянуто. Подобные расстройства психики следует учитывать лишь в случаях, когда они играли существенную роль при совершении лицом преступления.

4. Психическое расстройство, не исключающее вменяемости, может служить основанием для применения принудительных мер медицинского характера.

Для установления наличия у лица в момент совершения преступления психического расстройства, не исключающего вменяемости, должна проводиться комплексная психолого-психиатрическая экспертиза.

В теории уголовного права выделяют и так называемую «возрастную невменяемость», содержание которой раскрывается в ч. 3 ст. 20 УК РФ. Как представляется, в данном случае речь идет о несовершеннолетних, характеризующихся запущенностью в педагогическом плане, отстающих в психическом развитии из-за социальных, экономических и иных причин. Интеллект таких подростков находится на очень низком уровне, но чтобы сделать такой вывод необходимо провести психолого-психиатрическую экспертизу.

По данным статистики более 50% всех преступлений совершается в состоянии опьянения. Очень часто общественное мнение весьма негативно относится к такому положению вещей и требует усиления ответственности за совершение преступлений в состоянии опьянения. Законодатель в настоящее время не поддерживает такие предложения. Согласно ст. 23 УК лицо, совершившее преступление в состоянии опьянения, вызванного употреблением алкоголя, наркотических средств или других одурманивающих веществ, подлежит уголовной ответственности.

Вопрос возникает в связи с тем, что опьянение может свидетельствовать об утрате лицом интеллектуального или волевого моментов своего поведения, что ведет к признанию его невменяемым. В теории уголовного права в связи с этим состояние опьянения подразделяется на физиологическое и патологическое.

Физиологическое опьянение не является заболеванием и не влечет стойких изменений психики, потому эта разновидность опьянения не влияет на интеллект и волю лица, совершающего преступление, и оно признается вменяемым. Следует заметить, что физиологическое опьянение рассматривается как обстоятельство, не исключающее уголовной ответственности. Оно не может рассматриваться как обстоятельство, отягчающее или смягчающее наказание. Обычное физиологическое опьянение, как правило, возникает в результате произвольного употребления алкоголя, наркотических средств или других одурманивающих веществ, дозы которых в значительной степени не являются чрезмерными и определяют поведение виновного в состоянии опьянения, как вменяемого человека.

В случае, если имело место приведение субъекта в состояние физиологического опьянения против или помимо его воли с помощью насилия или угроз, вопрос об уголовной ответственности должен решаться с учетом положений ст. 40 УК РФ.

Патологическое опьянение — это редко встречающееся кратковременное расстройство психической деятельности, при котором лицо утрачивает способность отдавать себе отчет в своих действиях или руководить ими. Оно возникает в результате ряда предрасполагающих факторов (психическая слабость, физическое и психическое истощение, длительное нахождение в стрессовой ситуации и т.п.) и употребления указанных в законе веществ в больших количествах. Патологическое опьянение является разновидностью временного психического расстройства, исключающего вменяемость и уголовную ответственность.

На почве систематического употребления одурманивающих веществ могут возникнуть и развиваться самостоятельные психические заболевания, не относящиеся к патологическому опьянению (белая горячка, алкогольный делирий, наркотическая абстиненция и т.п.), которые также исключают вменяемость субъекта, но при этом требуется подробное заключение комиссии соответствующих медицинских экспертов.

§ 4. Специальный субъект преступления

Уголовному праву наряду с понятием общего субъекта преступления известно понятие так называемого **специального** субъекта преступления. Эти лица кроме возрастных признаков и вменяемости обладают особыми дополнительными (специфическими) признаками, отграничивающими возможность привлечения их к уголовной ответственности за совершение преступления. Например, субъектом преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления признается только должностное лицо (ст. 285–293 УК), субъектом преступления против военной службы — военнослужащий (ст. 331–352 УК).

Составы преступлений, в которых предусмотрена ответственность таких лиц, называются составами со специальным субъектом. В большинстве случаев законодатель прямо указывает на признаки специального субъекта. Иногда его наличие вытекает из смысла закона. В тех составах, где назван специальный объект, исполнителем может быть только специальный субъект.

Особенностью специального субъекта является его служебное, общественное положение или профессиональные, демографические данные. При этом признание определенных категорий лиц специальными субъектами обусловлено не их положением, а тем, что эти лица вследствие занимаемого положения могут совершать такие преступные деяния, которые не могут быть совершены другими лицами. Отсутствие признаков специального субъекта, предусмотренных конкретным составом преступления, исключают уголовную ответственность за это преступление. В одних случаях это означает отсутствие преступления вообще (например, получение взятки не должностным лицом), в других — ответственность наступает по другим уголовно-правовым нормам.

По своему содержанию признаки специального субъекта очень разнообразны. Они могут касаться различных свойств личности. В действующем законодательстве весьма много норм со специальным субъектом, что говорит об ограничении круга ответственных лиц, т.е. сужении уголовной репрессии.

Все признаки специального субъекта преступления условно можно подразделить на группы:

- 1) по гражданству субъекта: субъектом государственной измены (ст. 275 УК РФ) может быть только гражданин Российской Федерации, а субъектом шпионажа (ст. 276 УК РФ) — только иностранный гражданин или лицо без гражданства;
- 2) по биологическим характеристикам (пол, возраст): непосредственным исполнителем изнасилования (ст. 131 УК РФ) может быть только мужчина; субъектом вовлечения несовершеннолетнего в совершение преступления (ст. 150 УК РФ) может быть только совершеннолетний;
- 3) по должностному положению и профессиональным обязанностям: субъектом получения взятки может быть только должностное лицо (ст. 290 УК РФ);
- 4) по семейно-родственным отношениям: субъектом злостного уклонения от уплаты средств на содержание детей могут быть только родители, а нетрудоспособных родителей — совершеннолетние и трудоспособные дети (ст. 157 УК РФ);
- 5) по отношению к воинской обязанности: субъектами преступлений против военной службы могут быть лишь военнослужащие, проходящие военную службу по призыву либо контракту в Вооруженных Силах, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации, или граждане, пребывающие в запасе во

время прохождения ими военных сборов, и некоторые другие категории лиц (ст. 331 УК РФ);

- б) признаки, относящиеся к личностно-правовым особенностям: субъектами побега из места лишения свободы, из-под ареста или из-под стражи могут быть лишь лица, отбывающие наказание или находящиеся в предварительном заключении (ст. 313 УК РФ).

Не следует отождествлять понятие субъекта преступления и личности преступника. Если в понятие субъекта включаются лишь признаки, указанные в статьях уголовного закона, то второе понятие значительно шире и многограннее. Оно включает в себя все многообразие свойств человека (характер, склонности, темперамент, уровень образования и т.п.).

Изучением личности преступника занимается такая наука, как криминология. Но и для сферы уголовного права отдельные свойства, качества личности имеют существенное значение. Они могут учитываться судом при избрании вида и размера назначаемого наказания, решении вопроса об освобождении от уголовного наказания или ответственности, применении условного осуждения, назначении наказания ниже, чем предусмотрено в санкции статьи. И хотя свойства и качества личности могут и не быть непосредственно связаны с преступлением, но они характеризуют личность в социально-психологическом плане с отрицательной или положительной стороны, свидетельствуют о большей или меньшей степени общественной опасности. Некоторые из свойств, состояний и качеств личности указаны законодателем как обстоятельства, смягчающие или отягчающие наказание (беременность, наличие малолетних детей, неоднократное совершение преступлений и т.д.).

Глава 12

СТАДИИ СОВЕРШЕНИЯ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

§ 1. Понятие стадий совершения преступления

В целях охраны прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя России, обеспечения мира и безопасности человечества от преступных посягательств возникает необходимость привлекать виновных к уголовной ответственности даже тогда, когда умышленное общественно опасное деяние еще находится на этапе непосредственного его осуществления, а в целом ряде случаев и тогда, когда лицо еще только готовится его совершить. Такие деяния также являются общественно опасными, а потому преступными.

Под стадией в русском языке понимается ступень или период, этап в развитии чего-либо, имеющие свои качественные особенности. Стадии совершения преступления отражают реально существующие в объективной действительности этапы в развитии общественно опасного деяния. Разграничение проходит на основании объективно существующих между ними границ. Иными словами, стадии совершения преступления различаются между собой по объективным признакам — по моменту прекращения преступной деятельности и по характеру совершенных действий.

Стадии совершения преступления — это определенные периоды развития преступной деятельности, качественно различающиеся между собой по характеру совершения общественно опасных действий, отражающих различную степень реализации виновным преступного умысла. По уголовному праву можно говорить о стадии осуществления преступной деятельности только в тех случаях, когда имеется акт внешнего поведения. Без этого акта вообще не может быть речи об установлении тех или иных процессов, протекающих в сознании человека.

Человек, обладая способностью мыслить, сознательно ставит себе определенные цели, подчиняя им свою волю, способ и характер своего поведения. Психический процесс развития преступной воли может иногда длиться более или менее значительное время:

промелькнувшее желание должно установиться, окрепнуть; иногда задумавший преступное деяние должен подробно вникнуть в конкретные условия деятельности, чтобы его воля получила действительно опасный для общества характер, а не оставалась в области мечтаний. Для возбуждения вопроса об уголовной ответственности необходимо, чтобы формирующийся или сформировавшийся умысел чем-либо проявил или обнаружил себя вовне. Таким обнаружением могут быть самые разнообразные действия.

Статья 14 УК РФ определяет, что преступлением признается лишь виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное уголовным законом под угрозой наказания. Обнаружение же умысла подобными признаками не обладает: оно не представляет какого-либо этапа в совершении преступления, не приближает субъекта к достижению преступного результата или к завершению намеченных им действий. При обнаружении умысла не только не осуществляется преступление, но даже и не создаются условия для его совершения.

Уголовное законодательство никогда не устанавливало признаки подобной стадии и даже не упоминало о ней. Не знает такой стадии и судебная практика. По уголовному закону карается не только причинение вреда определенным объектам, но в ряде случаев даже поставление объекта в опасность причинения такого вреда. Однако обнаружение умысла по уголовному праву ненаказуемо. Ненаказуемость умысла самого по себе является одной из важных правовых гарантий личности.

Не является специальным видом обнаружения умысла угроза совершить какое-либо преступление. В таких случаях наказывается не обнаружение умысла совершить какое-либо преступление, а уже иное самостоятельное преступление. Если при обнаружении умысла третьим лицам становится известно о намерении субъекта совершить преступление, то угроза представляет собой психическое насилие над жертвой с целью изменения ее поведения в интересах угрожающего.

При угрозе речь идет не о первоначальном этапе какого-то последующего развития преступления (например, об угрозе убийством как первом этапе последующего причинения смерти), а о самостоятельном составе, имеющем лишь специфическую конструкцию. При этом его объективная сторона в своем полном и законченном развитии состоит именно в угрозе, т.е. в особой форме психического воздействия на потерпевшего. В данном случае налицо значительная общественная опасность, которая отсутствует при

обнаружении умысла. Независимо от того, была ли угроза впоследствии осуществлена, виновный может подлежать уголовной ответственности.

Таким образом, процесс реализации преступного умысла проходит ряд стадий. В соответствии со ст. 29 УК РФ выделяют оконченное преступление, т.е. если в совершенном лицом деянии содержатся все признаки состава преступления; приготовление к преступлению и покушение на преступление. Процесс реализации преступного умысла до момента его полного осуществления может быть назван предварительной преступной деятельностью. В Уголовном кодексе он получил название неоконченного преступления (ч. 2 ст. 29 УК).

Поскольку стадии осуществления преступления выражают различные степени реализации преступного намерения, наличие той или иной стадии осуществления преступления в большинстве случаев отражается на характере и степени общественной опасности совершенного деяния, а это в свою очередь отражается и на характере ответственности и меры наказания. По общему правилу и это вытекает из положений ст. 66 УК РФ более поздняя стадия характеризует большую степень общественной опасности деяния, чем более ранняя стадия. Это обстоятельство существенно сказывается на применении наказания. Установление наказуемости за предварительную преступную деятельность является реализацией положения о неотвратимости наказания, а также играет важную роль при решении вопроса об освобождении от уголовной ответственности и наказания в случае, например, добровольного отказа. Точное установление вида стадии имеет значение и для дифференциации ответственности соучастников.

Необходимо иметь в виду, что совершение каждого преступления отнюдь не проходит все указанные стадии. Подчас умысел лица реализуется, минуя стадию приготовления к совершению преступления.

Поскольку стадии совершения преступления представляют собой целенаправленную деятельность лица по подготовке и совершению преступления, то различные этапы реализации преступного умысла, установление стадий возможно лишь в умышленных преступлениях. Законодателем установлено, что как приготовление, так и покушение могут быть совершены только умышленно. Более того, здесь необходимо говорить лишь о наличии прямого умысла. Приготовление и покушение не могут иметь место при совершении неосторожных преступлений.

Стадии возможны почти во всех умышленных преступлениях с материальным составом. Приготовление и покушение невозможны в тех случаях, когда уголовная ответственность наступает лишь при наличии определенных, указанных в законе общественно опасных последствий, которые описаны с помощью оценочных признаков (например, ст. 285, 286 и др. УК РФ). Если подобные последствия не наступили, то совершенное деяние не является преступлением, поэтому речь может идти не об уголовной, а об административной, гражданской или дисциплинарной ответственности.

Приготовление и покушение невозможны и в преступлениях, суть которых состоит в создании опасности причинения вреда. Так, например, само нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах или во взрывоопасных цехах, если это могло повлечь смерть человека или иные тяжкие последствия (ч. 1 ст. 217 УК РФ), уже считается оконченным преступлением.

В литературе широко распространено мнение о том, что приготовление и покушение невозможны при формальных преступлениях, совершаемых путем бездействия (например, ст. 125 УК РФ), а также в тех формальных преступлениях, в которых уже первый акт деятельности представляет собой полное выполнение состава данного преступления (например, ст. 169 УК РФ). Это мнение аргументируется тем, что если наступило время исполнения действий, которые субъект должен и может совершить, то их невыполнение уже образует состав оконченного преступления.

Стадия приготовления возможна почти для всех формальных составов, выполняемых путем бездействия. Покушение же возможно лишь в тех составах преступлений, объективная сторона которых представлена следующими моментами. Во-первых, если деяние характеризуется определенной продолжительностью его совершения и между началом и окончанием преступного действия возможен разрыв во времени. Например, виновный внес в документ, который еще не приобрел статус официального, заведомо ложные сведения. Или лицо опустило в почтовый ящик конверт с письмом, в котором содержатся заведомо ложные сведения о совершении преступления. На возможность наличия стадии покушения в таких составах преступлений обращено внимание и в разъяснениях Верховного Суда РФ. Так, в п. 11 постановления Пленума Верховного Суда РФ № 6 от 10 февраля 2000 г. «О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе» указывалось: «В случае, когда должностное лицо или лицо,

осуществляющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, отказавшееся принять взятку или предмет коммерческого подкупа, взяткодатель или лицо, передающее предмет коммерческого подкупа, несет уголовную ответственность за покушение на преступление, предусмотренное статьей 291 УК РФ или соответствующей частью статьи 204 УК РФ».

Определенный интерес представляет вопрос о возможности стадий при бандитизме. Как известно, бандитизм (ч. 1 ст. 209 УК РФ) считается оконченным преступлением уже с момента создания банды. В соответствии с п. 7 постановления Пленума Верховного Суда РФ № 1 от 17 января 1997 г. «О практике применения судами законодательства ответственности за бандитизм», создание банды представляет собой совершение любых действий, результатом которых стало образование организованной устойчивой вооруженной группы в целях нападения на граждан либо организации. Однако для достижения такого результата — создание банды, возможна определенная подготовительная деятельность, выразившаяся в подборе соучастников, сговоре между ними и т.п., которую можно назвать приготовлением к созданию банды. В связи с этим, если приготовление к бандитизму может иметь место, то покушение на бандитизм, по нашему мнению, невозможно. Примеров покушения на бандитизм не знает и судебная практика.

На практике иногда возникает вопрос о том, возможно ли применение норм о покушении по делам о преступлениях, совершаемых в состоянии аффекта, и, в частности, при убийстве (ст. 107 УК РФ) и причинении тяжкого или средней тяжести вреда здоровью (ст. 113 УК РФ). Приготовление к совершению подобных действий невозможно ввиду того, что совершается такое преступление внезапно для самого виновного: поводом для его совершения в этих случаях является противоправное поведение самого потерпевшего. Тогда как покушение следует признать возможным. Так, например, находясь в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения, субъект, намереваясь совершить убийство потерпевшего, не доводит начатое действие до конца вследствие его задержания подоспевшими прохожими.

§ 2. Оконченное преступление

Оконченное преступление является завершающей стадией преступной деятельности. Как уже отмечалось выше, преступление признается оконченным, если в совершенном деянии содержатся все признаки состава преступления, предусмотренного уголовным законом. Для оконченного преступления характерны полное развитие объективной и субъективной сторон преступного посягательства, реализация в полном объеме умысла виновного. Таким образом, вопрос о признании преступления оконченным зависит от того, как его состав описан в диспозиции соответствующей статьи Особенной части УК РФ.

В науке уголовного права момент окончания преступления определяется в зависимости от законодательной конструкции его состава, т.е. от приема описания признаков в составе. В этой связи различают преступление с материальным составом, в котором факт совершения деяния, описанного в уголовном законе, еще не включает в себе состава оконченного преступления, так как лишь наступившие от его совершения описанные в законе вредные последствия создают состав оконченного преступления. Таким образом, характерным признаком таких преступлений, является наличие определенных изменений, произошедших в объективной действительности. Кроме того, необходимо иметь в виду, что их наступление находится в необходимой причинной связи от совершенного субъектом действия (бездействия). К таким составам относятся преступления, предусмотренные ст. 105–108, 109, 111–114, 158–161, 164, 201, 286 УК РФ и др.

Преступления с формальным составом считаются оконченными с момента совершения указанных в законе действий, т.е. оконченный состав такого преступления не содержит других обязательных объективных признаков. К таким составам могут быть отнесены деяния, предусмотренные ст. 125–130, 131, 138, 145 УК и т.п.

При усеченном составе отнесение момента окончания преступления переносится на более раннюю стадию — стадию подготовительных действий. В этом случае уже сами подготовительные действия считаются оконченным преступлением, и поэтому не требуется ни наличия общественно опасных последствий, ни доведение до конца действий, способных вызвать эти последствия. Выделение усеченных составов указывает на особенности общественной опасности преступления и необходимость предупреждения преступной деятельности на более ранней стадии ее развития. Примером тому может

служить бандитизм (ст. 209 УК РФ), который признается оконченным с момента организации банды.

Важное значение для квалификации имеет определение момента окончания у дящихся и продолжаемых преступлений. Дящимся признается такое преступление, которое сопряжено с последующим непрерывным осуществлением деяния в течение неопределенного времени. Момент фактического окончания такого преступления связан с реальным его завершением. Таким образом, при дящихся преступлениях стадия оконченного преступления охватывает известный отрезок времени, иногда значительный. Независимо от того, что субъект совершает в такой отрезок времени вне рамок данного состава преступления (работает, учится, общается с друзьями и т.п.), он постоянно находится в преступном состоянии. Например, моментом окончания незаконного хранения огнестрельного оружия (ст. 222 УК РФ) является факт его обнаружения или явки виновного с повинной.

Продолжаемое преступление характеризуется тем, что оно складывается из ряда тождественных преступных действий, направленных к общей цели и составляющих в своей совокупности единое преступление. Оканчивается оно в момент достижения преступного результата. Продолжаемые преступления относятся к материальным составам (например, хищение с территории завода отдельных деталей для сборки двигателя). В целях достижения преступного результата субъект неоднократно посягает на один и тот же объект, совершает действия, предусмотренные одной и той же статьей УК РФ, охваченные одной общей целью и объединенные единым умыслом. Началом продолжаемого преступления принято считать совершение первого действия из цепи тождественных, а окончанием — момент совершения последнего преступного действия. Таким примером может служить разновременное совершение убийства двух или более лиц (п. «а» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

§ 3. Подготовка к преступлению

Подготовка общепринято относить к первоначальной стадии умышленного преступления. В соответствии с ч. 1 ст. 30 УК РФ подготовлением 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.

Очевидно, что закон дает лишь примерный перечень действий, составляющих приготовление. Главная их особенность заключается в том, что они не создают реальной опасности охраняемым уголовным законом общественным отношениям, интересам, но направлены на создание достаточных, а иногда необходимых условий для совершения задуманного ранее преступления. Именно в этом состоит общественная опасность приготовления.

Эти действия по созданию условий сами по себе вне зависимости от цели, для которой они предназначены, могут иметь безвредный характер (например, изготовление ключа для последующего проникновения в квартиру) или содержать признаки другого общественно опасного деяния (например, незаконное приобретение огнестрельного оружия в целях последующего совершения разбоя). В последнем случае действия субъекта подлежат квалификации по совокупности преступления.

Ответственность за приготовление характеризуется следующими факторами: а) лицо объективно совершает приискание орудий или средств совершения преступления; их изготовление или приспособление; приискание соучастников преступления; сговор на совершение преступления; иное умышленное создание условий для совершения преступления; б) деяние виновного прервано; в) прервано по независящим от виновного обстоятельствам.

Из законодательного определения приготовления к преступлению можно сделать вывод, что оно может осуществляться как в форме действия, так и путем бездействия. Например, К., работая охранником, во время дежурства увидел, что в сейф, который открывался в его присутствии, была положена крупная сумма денег. Решив их украсть, К. после окончания дежурства и вопреки своим обязанностям, оставил форточку в кабинете, где располагался сейф, открытой. Ночью К. подошел к окну, где была открыта форточка, и намеревался проникнуть в помещение. Однако был задержан.

Под средствами совершения преступления надо понимать предметы и приспособления, необходимые для совершения преступления или хотя бы облегчающие его совершение

(автомобиль для вывоза похищенного, снотворные препараты для усыпления потерпевшего и т.п.).

Под орудиями совершения преступления понимаются предметы, непосредственно используемые субъектом для совершения действий, образующих состав оконченного (яд для причинения смерти, бензин для совершения поджога и т.п.)

Приискание средств или орудий для совершения преступления предполагает их приобретение любым способом (покупка, аренда, обмен, хищение и т.п.).

Изготовление средств или орудий для совершения преступления означает их создание любым способом для использования в процессе совершения преступления (смешивание яда с вином, изготовление глушителя на пистолет и т.п.).

Приспособление средств или орудий для совершения преступления предполагает видоизменение их полезных свойств, направленное на облегчение процесса совершения преступления (подтачивание бородки ключа для открывания замка, отпиливание ствола у ружья и т.п.).

Приискание соучастников означает поиск, нахождение, вербовку лиц для совершения преступления. Этот способ создания условий выражается главным образом в виде воздействия на сознание исполнителя. В данном случае действия подстрекателя вызывают решимость исполнителя. Если виновному по независящим от него причинам не удалось склонить другое лицо к совершению преступления, то его деятельность по общему правилу оценивается как неудавшееся подстрекательство и в соответствии с ч. 5 ст. 34 УК РФ квалифицируется как приготовление к совершению преступления.

Под сговором понимается заключение между соучастниками предварительного соглашения о намерениях, касающихся распределения ролей, целей сговора и т.п., т.е. о совершении одного или нескольких преступлений, охваченных единым умыслом.

Под иным созданием условий понимаются самые разнообразные действия (приручение собаки, изучение образа жизни предполагаемой жертвы, подготовка места совершения преступления, составление плана квартиры, изменение внешности, подготовка соответствующей одежды, париков, грима и т.п.), направленные на облегчение совершения преступления. К их числу могут быть отнесены приготовительные действия к укрывательству еще не совершенного преступления.

Обязательным объективным признаком приготовления является его незавершенность по обстоятельствам, независящим от виновного. Именно этот признак отличает приготовление от оконченного преступления. Обстоятельства, помешавшие субъекту завершить начатые действия, могут быть самыми разнообразными: вмешательство третьих лиц, непригодность орудий или средств совершения преступления, нерешительность виновного и т.п. Важным является факт, что эти причины возникают помимо воли виновного. Именно данное обстоятельство позволяет разграничивать неоконченное преступление и добровольный отказ от доведения преступления до конца, где субъект прекращает предварительную преступную деятельность по своей воле.

Приготовление к преступлению всегда отделено во времени от совершения преступления, причем приготовительные действия могут, как непосредственно предшествовать посягательству на объект, так и отстоять от него на значительный промежуток времени. Более того, после завершения приготовительных действий, субъект до начала непосредственного совершения преступления подчас может вообще не совершать никаких преступных действий в течение некоторого периода времени. Так, например, преступник, подготовивший необходимые орудия для совершения квартирной кражи, может месяцами ждать наступления подходящего момента, чтобы действовать наверняка.

Таким образом, приготовительные действия во времени предшествуют выполнению действий, входящих в качестве обязательных признаков объективной стороны конкретного состава преступления. В то же время в действительности нередко действия по созданию условий совершения преступления, например, приискание орудий или средств совершения преступления, могут иметь место и в процессе совершения преступления и даже на этапе совершения оконченного преступления (длящегося или продолжаемого). Однако такие действия уже не могут рассматриваться как приготовительные, в этом случае они являются частью действий по совершению преступления (например, поиск подходящего рычага в процессе взлома замка).

Следует иметь в виду, что приготовительные действия, в отличие от покушения, как правило, отделены в пространстве от конкретного объекта посягательства. Более того, юридически существенные моменты такого объекта или предмета посягательства иногда могут еще не охватываться умыслом. Например, изготавливая орудия для совершения

преступления, субъект еще может не знать, совершит ли он его в соучастии или нет, каким способом он будет его совершать (тайно или открыто) и т.п.

Различные приготовительные действия по своей значимости для будущего состава преступления могут существенно отличаться друг от друга. В одних случаях они представляют собой необходимое звено в цепи последующих действий по совершению преступления, ибо без этих действий субъект не может совершить преступление. В других случаях преступление может быть совершено и без этих приготовительных действий, но они лишь отчасти ускоряют или облегчают совершение преступления. В конкретных случаях определение роли приготовительных действий влияет на определение их характера и степени общественной опасности. Не вызывает сомнений, что действия по подбору различных орудий или средств совершения преступления, которые специально предназначены только для совершения конкретного преступления, говорят об их повышенной общественной опасности.

В ряде случаев приготовительные действия могут содержать состав другого самостоятельного преступления, которое было совершено в процессе подготовки к совершению задуманного преступления (например, незаконное приобретение огнестрельного оружия для последующего совершения убийства). В этом случае такие приготовительные действия оцениваются по правилам о совокупности преступлений.

С точки зрения субъективных признаков приготовительные действия всегда совершаются умышленно, в виде прямого умысла. При этом виновный сознает, что совершает приготовительные действия, создающие условия для совершения конкретного преступления, и желает их совершить. В учебной литературе мало говорится об особенностях умысла при приготовлении. Следует иметь в виду, что речь здесь идет о наличии, как правило, неконкретизированного умысла. Например, субъект, готовясь совершить хищение, еще не вполне четко может представлять себе конкретные обстоятельства его совершения, относящиеся к характеристике предмета хищения, места, времени, способе хищения и т.п. Дальнейшая конкретизация умысла нередко имеет место после завершения стадии приготовления, когда в зависимости от созданных им условий субъект решает совершить уже определенное преступление.

Эти элементы умысла имеют большое значение для решения вопроса об уголовной ответственности за приготовление к преступлению. В соответствии с ч. 2 ст. 30 УК РФ

вопрос об уголовной ответственности за приготовление возникает только при подготовке к совершению тяжкого или особо тяжкого преступления. Наказание будет назначаться в пределах санкции статьи УК РФ, но с учетом положений ст. 66 УК РФ.

§ 4. Покушение на преступление

В соответствии с ч.3 ст.30 УК РФ покушением на преступление признаются умышленные действия (бездействие) непосредственно направленные на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам. Таким образом, суть данной стадии заключается в начале непосредственного совершения преступления, в посягательстве на охраняемый уголовным законом объект. Иными словами, на стадии покушения лицо приступает к выполнению объективной стороны конкретного состава преступления, предусмотренного в статье Особенной части УК РФ. Исходя из смысла ч. 3 ст. 30 УК РФ, можно выделить следующие объективные признаки покушения: а) деяние непосредственно направлено на совершение преступления; б) его совершение прервано; в) прервано по независящим от виновного обстоятельствам.

Покушение, так же как и приготовление, является разновидностью неоконченного преступления, так как при покушении объективная сторона выполняется лишь частично. Названный признак позволяет отграничить покушение от оконченного преступления. При покушении, так же как и при приготовлении, преступление не доводится до конца по обстоятельствам, независящим от воли виновного.

Необходимо иметь в виду, что признание тех или иных действий покушением на преступление зависит от направленности умысла виновного. Так, проникновение в квартиру с целью убийства хозяина квартиры следует признать приготовлением в виде иного создания условий. То же действие, но совершенное с целью хищения, следует оценить как покушение на хищение ввиду того, что оно непосредственно направлено на совершение преступления. Таким образом, вопрос о направленности умысла лица имеет первостепенное значение для правильной правовой оценки совершенного виновным деяния.

В науке уголовного права покушение принято дифференцировать на оконченное и неоконченное. Критериями такого разделения можно выделить следующие: степень

завершенности действий, непосредственно направленных на совершение преступления, и степень их пригодности.

Оконченное покушение предполагает выполнение виновным всех действий (бездействия), которое он считал необходимым для доведения преступления до конца, однако оно не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам. Например, виновный стреляет в потерпевшего с целью причинения смерти, но пистолет дает осечку. При неоконченном покушении виновный не успел выполнить действия, которые он считал необходимыми для завершения преступления, т.е. речь идет о частичном выполнении объективной стороны конкретного состава преступления, причем по причинам, не зависящим от воли виновного. Например, виновный был задержан в момент проникновения в помещение с целью последующего совершения хищения.

По степени пригодности покушение можно разделить на годное и негодное. Критерием для выделения данных видов покушения является фактическая ошибка, допускаемая или не допускаемая виновным. Годное покушение предполагает факт недопущения виновным фактических ошибок в процессе его совершения. В уголовно-правовой литературе негодное покушение принято делить на покушение на негодный объект и покушение с негодными средствами (орудиями).

Покушение на негодный объект представляет собой ошибки лица относительно свойств объекта преступления, касающиеся характера самого объекта посягательства, потерпевшего, предмета посягательства. Так, в п. 13 постановления Пленума Верховного Суда РФ № 5 от 12 марта 2002 г. «О судебной практике по делам о хищении, вымогательстве и незаконном обороте оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств» указывалось: «Если лицо похитило непригодные к функциональному использованию огнестрельное оружие, комплектующие детали к нему, боеприпасы, взрывчатые вещества или взрывные устройства, заблуждаясь относительно их качества и полагая, что они исправны, содеянное следует квалифицировать как покушение на хищение огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств». В других случаях ошибка может допускаться относительно потерпевшего (намереваясь причинить смерть сотруднику милиции, убил своего соседа, ошибочно приняв его в темноте за сотрудника милиции).

Покушение с негодными средствами предполагает ошибку виновного относительно орудий, средств, способов совершения преступления. В учебной литературе принято различать абсолютно негодные и относительно негодные орудия, средства или способы совершения преступления. Абсолютно негодными могут быть признаны те из них, которые неспособны привести субъекта к желаемому результату ни при каких условиях (в целях причинения смерти потерпевшему вводят в организм по ошибке лекарство, которое ранее применялось как слабительное). Относительно негодные те из них, которые не могут привести к желаемому результату лишь в конкретном случае (выстрел из неисправного пистолета).

Субъективная сторона покушения характеризуется только прямым умыслом, наличие которого подчеркивается и в разъяснениях Верховного Суда РФ. Так, в п. 2 постановления Пленума Верховного Суда РФ № 1 от 27 января 1999 г. «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)» указывалось: «Покушение на убийство возможно лишь с прямым умыслом, то есть когда содеянное свидетельствовало о том, что виновный сознавал общественную опасность своих действий (бездействия), предвидел возможность или неизбежность наступления смерти другого человека и желал ее наступления, но смертельный исход не наступил по не зависящим от него обстоятельствам (ввиду активного сопротивления жертвы, вмешательства других лиц, своевременного оказания потерпевшему медицинской помощи и др.)». На стадии покушения виновный сознает, что начатое преступление им еще не завершено. Это обстоятельство также позволяет провести отграничение между покушением и оконченным преступлением в том случае, когда в результате действий покушающегося все-таки причинен какой-либо вред. Например, причинение вреда здоровью потерпевшего при направленности умысла на причинение смерти. В этой связи особенность субъективной стороны покушения заключается в том, что умыслом виновного охватываются все элементы конкретного состава преступления, но лицо понимает, что его умысел реализуется еще не полностью.

В отличие от приготовления уголовная ответственность за покушение наступает независимо от категории преступления. Такая позиция законодателя основана на том, что покушение по сравнению с приготовлением обладает большей степенью общественной опасности.

§ 5. Добровольный отказ от преступления

Любая деятельность человека сопровождается чувственными процессами (эмоциями), происходящими в психике человека, которые могут по-разному влиять на такую деятельность. При совершении приготовления или деятельности непосредственно направленной на совершение преступления, могут появиться различные факторы, которые первоначальные побуждения человека, направленные на совершение преступления, сводят на нет, и такое лицо отказывается от продолжения предварительно начатой преступной деятельности, осознавая при этом возможность доведения ее до конца. В уголовном законе такие действия предусмотрены институтом добровольного отказа от совершения преступления. В соответствии с ч. 1 ст. 31 УК РФ добровольным отказом от преступления признается прекращение лицом приготовления к преступлению либо прекращение действий (бездействия), непосредственно направленного на совершение преступления, если лицо осознавало возможность доведения преступления до конца.

Добровольный отказ характеризуется следующими признаками. Добровольность, которая означает, что лицо сознательно, по собственной воле прекращает начатое преступление независимо от мотивов такого прекращения. Мотивы отказа могут быть разнообразными (страх перед наказанием, раскаяние и т.п.). Нельзя исключать добровольность и в случае, когда его инициаторами являются, например, родные, близкие друзья. Если, отказываясь от прекращения начатой преступной деятельности, лицо не связано со свободой выбора такого решения и у него отсутствует убежденность в возможности окончания преступного посягательства, то отказ нельзя признать добровольным. Например, П., пытаясь проникнуть в помещение кассы, был обнаружен работниками милиции, которым добровольно сдался. В этом случае прекращение начатого преступления не связано со свободой выбора виновного, а потому является вынужденным. Отказ от продолжения начатого преступления можно признать вынужденным, если лицо осознает невозможность совершения начатых преступных действий. В таких случаях речь идет о парализации воли субъекта вследствие влияния обстоятельств от него не зависящих. Такие действия подлежат оценке как неоконченное преступление на стадии приготовления или покушения.

Отказываясь добровольно от совершения начатого преступления, лицо сознает, что ему не препятствуют никакие обстоятельства для доведения преступления до конца.

Необходимым признаком добровольного отказа является и его окончательность, которая означает отказ от продолжения начатого преступления навсегда, а не на некоторое время. Если лицо лишь приостанавливает продолжение совершения преступления по каким-либо соображениям, чтобы через некоторое время довести его до конца, то такой перерыв нельзя признать добровольным отказом.

Формы проявления добровольного отказа могут быть самыми разнообразными. Так, например, лицо может прекратить начатое преступление или уничтожить предварительно приготовленные орудия совершения преступления. В первом случае речь идет о пассивной форме поведения, которая выражается в прекращении начатой преступной деятельности. Во втором случае — об активной форме, которая связана с действием по уничтожению заранее приготовленных орудий совершения преступления.

Добровольный отказ от совершения преступления возможен лишь до момента окончания преступления. На стадии приготовления отказ возможен во всех случаях и может выражаться как в форме действия, так и путем бездействия. Судебно-следственная практика показывает, что, как правило, факты добровольного отказа на этой стадии редко, когда становятся известны органам следствия и суда.

Добровольный отказ на стадии покушения имеет некоторые особенности, которые связаны с видом покушения в зависимости от степени завершенности действий. Так, на стадии неоконченного покушения добровольный отказ возможен во всех случаях и может выражаться как в форме действия, так и бездействия. На стадии оконченного покушения добровольный отказ, по мнению большинства ученых-криминалистов, невозможен. Лицо выполняет все необходимые действия в полном объеме, но последствия не наступают ввиду того, что были вовремя приняты меры.

Лицо, добровольно отказавшееся от доведения преступления до конца, подлежит уголовной ответственности лишь в том случае, если фактически совершенное им деяние содержит иной состав преступления (ч. 3 ст. 31 УК РФ).

В УК РФ законодатель впервые регламентирует добровольный отказ соучастников преступления: организатор преступления и подстрекатель к преступлению не подлежат уголовной ответственности, если эти лица своевременным сообщением органам власти или иными предпринятыми мерами предотвратили доведение преступления исполнителем до конца. Пособник преступления не подлежит уголовной ответственности, если он

предпринял все зависящие от него меры, чтобы предотвратить совершение преступления. Таким образом, добровольный отказ этих соучастников тесным образом связан с предотвращением действий исполнителя, который является центральной фигурой в процессе совершения преступления. Для того чтобы исполнитель не совершил начатое преступление, организатор, пособник и подстрекатель должны предпринять активные действия и предотвратить готовящееся преступление. Эти действия по форме своего проявления могут быть самыми разнообразными.

Существенное значение для практики применения нормы о добровольном отказе имеет отграничение его от деятельного раскаяния. Под деятельным раскаянием принято понимать действия виновного для предотвращения преступных последствий или уменьшения их объема, или возмещение вреда и т.п. Основное отличие между ними заключается в том, что добровольный отказ возможен лишь при неоконченном преступлении, тогда как деятельное раскаяние — после окончания преступления. Формами проявления добровольного отказа могут быть как действия, так и бездействие. При деятельном раскаянии лицо совершает лишь активные действия. Деятельное раскаяние не устраняет уголовной ответственности за совершенное преступление, оно учитывается судом при назначении наказания в качестве смягчающего обстоятельства (ст. 61 УК РФ), а в ряде случаев является основанием для освобождения от уголовной ответственности (ст. 75 УК РФ). При добровольном отказе лицо в силу ч. 2 ст. 31 УК РФ уголовной ответственности не подлежит.

Глава 13

СОУЧАСТИЕ В ПРЕСТУПЛЕНИИ

§ 1. Понятие и признаки соучастия

В уголовном праве предусматривается совершение преступления не только одним конкретным субъектом, физическим лицом, вменяемым, достигнувшем определенного законом возраста, но и совершение преступления несколькими лицами. Уголовный закон определяет основные понятия и категории данного правового института, вопросы ответственности всех лиц, совместно совершающих одно или несколько преступлений. Данный правовой институт находит свое отражение в отдельной главе УК РФ (гл. 7 «Соучастие в преступлении»).

Соучастие, как понятие, определено в ст. 32 УК РФ: «Соучастием в преступлении признается умышленное совместное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления». Это определение позволяет выделить необходимые признаки, характеризующие соучастия в преступлении. Во-первых, в совершении преступления принимают участие два или более лица. Во-вторых, деятельность этих лиц является совместной и, в-третьих, — умышленной. Наконец, в-четвертых, соучастие возможно в совершении только умышленного преступления. Указанные признаки, с одной стороны, являются общими, а с другой стороны — необходимыми для любой разновидности совместной преступной деятельности виновных. Следовательно, законодательное определение понятия соучастия, данное в комментируемой статье, является универсальным, или, точнее, родовым, охватывающим все случаи совершения одного и того же преступления совместными усилиями двух или более лиц.

Следуя принятому в теории уголовного права методу разделения объективного и субъективного, в соучастии принято выделять две группы признаков: а) объективные и б) субъективные. К объективным признакам относится участие двух или более лиц (количественный признак) и совместность их деятельности (качественный признак).

К субъективным признакам относится умышленная деятельность нескольких лиц, вменяемых, достигших возраста уголовной ответственности, в совместном совершении

одного и того же преступления или нескольких преступлений. Еще один важный субъективный критерий, выделяемый законодателем, состоит в том, что соучастие возможно только в умышленном преступлении.

Все соучастники должны действовать согласованно, совместно выполнять объективную сторону преступного деяния, либо выполняя отведенную каждому роль. Чтобы говорить о соучастии, необходимо установить наличие не менее двух субъектов, отвечающих всем необходимым качествам и действующих совместно. Совместность участия в уголовном праве проявляется в наличии причинной связи между совершаемыми участниками действиями и наступившими негативными последствиями. Правовая оценка деяния непосредственного соучастника, независимо от выполняемой им роли (видовая принадлежность), аналогична оценке деянию индивидуально действующего лица, за исключением особенностей в образе преступного поведения и в способе воздействия на объект охраны, имеющих место при соучастии в преступлении. Однако эти и другие особенности поведения соучастников преступления не препятствуют отнесению признака «совместности участия» к числу объективных.

Вопрос о совместности решается не только на основе установления объективных моментов, но и во многом зависит от установления субъективных моментов (психической общности соучастников). Содержание психической связи (субъективный момент совместности) характеризуется осознанием каждым соучастником о деятельности других лиц и стремлением к достижению преступного последствия в результате общих усилий. Совместность участия в теории уголовного права рассматривается как своеобразный причиняющий фактор. Соучастники совместными действиями совершают не сумму преступлений, а одно преступление, предусмотренное конкретной статьей или частью статьи Особенной части УК РФ.

Для субъективной стороны соучастия характерно наличие не только субъективной связи между соучастниками, но и отношения соучастников к совершенному совместно деянию и его последствиям.

Применительно к преступлениям с формальным составом совместность заключается во взаимной обусловленности поведения соучастников, при которой действия одного соучастника являются необходимым условием действий другого (других) соучастника. Действия каждого соучастника дополняют действия другого, преступление совершается

их общими, соединенными усилиями, хотя вклад того или иного участника в содеянное ими различен.

Благодаря возникающей при соучастии в преступлении объективной взаимосвязи между поведением соучастников, последняя образует совокупно действующий причиняющий фактор. Вместе с тем и поведение каждого соучастника не растворяется в поведении других, а остается относительно обособленным причиняющим фактором по причине особенностей характера внешнего своего проявления и степени участия. Простого сопоставления приведенных видов поведения при соучастии в преступлении достаточно для обнаружения того, что все они и каждый из них в отдельности направлены на совместное совершение преступления. Такую заданность в направленности поведения соучастников преступления в каждом конкретном случае дает заряд сознания и свободного волеизъявления лица (волимые действия). Как правило, это происходит не само собой, а в результате достигнутого соглашения (сговора) между соучастниками преступления. Такое соглашение на соединение усилий двух и более лиц может быть выражено устно, письменно, жестами, знаками и иными конклюдентными действиями, к числу которых может быть отнесено и так называемое молчаливое согласие на соединение усилий. Наличие соглашения между соучастниками свидетельствует о возникновении объективной взаимосвязи между их поведением и элементами детерминации, взаимообусловленности на стороне каждого из них (по меньшей мере двух). Это и позволяет рассматривать их поведение как составляющие (слагаемые) единого комплекса причиняющих факторов.

Не столь явно выражены признаки указанной объективной взаимосвязи между поведением соучастников при молчаливом согласии на соединение усилий. Тем не менее они всегда есть и могут выразиться в характерных особенностях внешнего проявления поведения соучастника, как при непосредственном исполнении преступления, так и перед этим, в направленности действий на один и тот же объект и предмет и т.п.

Однако перечисленными объективными признаками не исчерпывается содержание понятия «соучастие в преступлении». Не менее важное значение для отграничения этой формы проявления преступного поведения от смежных форм индивидуально совершаемых преступлений (прикосновенности к преступлению, так называемого

посредственного причинения вреда, простого стечения нескольких лиц при совершении преступления) имеют субъективные признаки соучастия.

В общем понятии соучастия содержится указание на умышленный характер действий всех соучастников, что уже само по себе исключает возможность соучастия в неосторожных преступлениях. Однако русский профессор Н.Д. Сергиевский, советский ученый-криминалист А.Н. Трайнин и другие допускали наличие соучастия при совершении неосторожных преступлений, т.е. так называемое «неосторожное сопричинение». Примером такого поведения могут служить совместные действия нескольких лиц по раскачиванию в процессе игры лодки или дерева, качели и др., на которых находятся люди, без цели причинения вреда их здоровью. Следствием такого поведения может быть гибель людей или причинение им различной степени тяжести телесных повреждений. По мнению указанных ученых, при такой ситуации очевидна умышленная договоренность соисполнителей на совершение действий, влекущих неосторожное причинение смерти или телесных повреждений.

Признание уголовно наказуемым такого рода действий повлечет за собой отрицание умышленного характера не только совершаемых действий, но и исключение обязательного осознания участником реальности общественной опасности и противоправности совершаемых в группе действий, четкого предвидения наступления конкретных общественно опасных последствий, желания, или сознательного допущения их наступления (ст. 25 УК РФ). Принятие данной позиции напрямую приведет к объективному вменению, т.е. наступлению уголовной ответственности не за вину, а за фактически совершенные участниками действия. При этом достаточно будет установить факт участия лица в самом событии преступления. Если лицо само не имело намерения совершить преступление совместно с другим лицом, и тем более не желало этого, то оно не может быть признано умышленно участвующим в совместной преступной деятельности.

Умышленное совместное участие, исходя из содержания умысла в ст. 25 УК РФ, означает, во-первых, осознание каждым соучастником общественно опасного характера своего собственного поведения и общественно опасного характера поведения других соучастников (по меньшей мере одного из них) плюс осознание объективной взаимосвязи своего поведения с поведением других соучастников (по меньшей мере одного); во-

вторых, предвидение преступного результата от соединенных усилий; в-третьих, желание или сознательное допущение того, что этот результат будет достигнут именно путем сложения усилий всех соучастников или по меньшей мере усилий двух из них.

С субъективной стороны деятельность каждого соучастника предполагает наличие умысла на совершение совместно с другими лицами (другим лицом) одного и того же преступления. Однако, в отличие от случаев совершения преступления единолично, содержанию интеллектуального и волевого моментов умысла соучастника присущи свои особенности.

Так, интеллектуальный момент умысла соучастника представляет собой не только осознание общественной опасности и противоправности своего поведения. Соучастник осознает и то, что он совершает преступление не один, а совместно с другими лицами (другим лицом), что его действия являются всего лишь элементом совокупной деятельности виновных и его личное участие в преступлении осознается другими соучастниками или, по крайней мере, хотя бы одним из них.

Стало быть, соучастие может рассматриваться лишь как осознанное содействие совершению преступления, что свидетельствует о взаимной осведомленности соучастников о преступных намерениях друг друга. Необязательно, чтобы исполнитель знал о действиях всех соучастников. Для признания взаимной осведомленности достаточно знания хотя бы о действиях одного из них. Более того, исполнитель может и не знать об истинных намерениях организатора, подстрекателя или пособника. Но он должен знать, что именно подстрекатель возбудил в его сознании мысль совершить конкретное преступление, именно пособник оказал необходимое содействие совершению преступления.

Волевой момент умысла соучастника выражается в согласованности его действий с другими соучастниками на совершение конкретного преступления. Сущность совместности не заключается в простом объединении людей в пространстве и времени даже при единой цели. Совместность требует не стихийного, а строго согласованного выполнения взаимосвязанных действий, причем согласованность должна быть внутренней, ибо внешняя форма сама по себе еще не свидетельствует о соучастии. При соучастии совместная деятельность виновных сознательно направлена на достижение конкретного преступного результата. Уже один этот факт позволяет признать невозможным соучастие

в неосторожных преступлениях. В противном случае у лиц, объединивших свои усилия, должно, по крайней мере, отсутствовать намерение к достижению желаемого результата, а это исключается при совершении неосторожного преступления. Следовательно, умышленно объединить свои усилия для достижения неосторожного результата невозможно.

Указанное положение нашло свое подтверждение в виде терминологического уточнения законодательного определения понятия соучастия ссылкой на умышленный характер преступления, совершаемого совместными усилиями двух или более лиц.

Интеллектуальный момент умысла соучастников характеризуется осознанием не только обстоятельств, относящихся к объективной стороне деяния исполнителя, но и тех, которые относятся к объекту преступления и субъекту — исполнителю преступления. Совместность деятельности двух и более лиц в совершении одного преступления обуславливает посягательство всех соучастников на один, общий для них объект преступления, который должен охватываться сознанием каждого соучастника. Содержание волевого момента в соучастии характеризуется желанием или сознательным допущением наступления общего, преступного единого результата.

Из приведенных положений следует, что интеллектуальный элемент умысла при соучастии в преступлении имеет своеобразие. В теории уголовного права и практике применения норм о соучастии в преступлении он получил наименование взаимной осведомленности соучастников (по меньшей мере двух из них) о преступном характере их поведения и взаимосвязанности последнего. Третье же положение отражает специфику волевого элемента умысла при соучастии, что выражается в согласованности волеизъявлений соучастников (по меньшей мере двух из них) в отношении общего для них преступного результата. При этом согласованностью воле изъятий охватывается также и само сложение усилий, и их координация в направлении достижения общего и единого для всех (по меньшей мере двух) соучастников преступного результата.

Названные два субъективных признака соучастия в преступлении, т.е. взаимная осведомленность и согласованность в указанном понимании, непосредственно вытекают из закона (ст. 25, 32 УК РФ) и предопределяются своеобразием каждой конкретной формы проявления такой преступной деятельности. Это в полной мере согласуется с взаимоотношением философских категорий объективного и субъективного, а также

соотношением уголовно-правовых понятий деяния и виновного отношения к нему (ст. 14, 25, 32 УК РФ).

В науке преобладает мнение, что умысел при соучастии может быть только прямым. Но является ли данное утверждение верным? Если бы этот вопрос имел отношение к какой-то абстрагированной от практической деятельности теории, то, пожалуй, он не имел такого существенного значения. Однако в практической деятельности работники правоохранительных органов сталкиваются с ситуациями, когда несколько соучастников совершают преступление не только с прямым, но и с косвенным умыслом. При этом встает вопрос о квалификации их действий, совершенных в соучастии. Если согласиться с утверждением, что преступления в соучастии могут совершаться только с прямым умыслом, то кого именно привлекать и по каким статьям УК РФ к уголовной ответственности?

В законодательном определении понятия соучастия как умышленного совместного участия двух и более лиц в совершении преступления термин «умышленное» вовсе не случайно стоит на первом месте. Это означает, что он имеет вполне определенное отношение к каждому из последующих терминов этой формулы закона, в том числе и к указанному в законе минимуму соучастников, состоящих из двух лиц. Отсюда с очевидностью следует, что предписание закона об умышленной совместности участия в преступлении в равной мере относится к каждому из них, в том числе и к исполнителю преступления, ибо он по прямому указанию закона (ст. 33 УК РФ) тоже является соучастником преступления. Это в свою очередь должно означать только одно: в каком бы сочетании с другими соучастниками не выступал исполнитель (с организатором, подстрекателем, пособником или с другим исполнителем-соисполнителем), для него остается единое и непреложное требование закона, чтобы он действовал так же умышленно совместно, как и иные соучастники.

§ 2. Виды соучастников преступления

Совместность действий соучастников преступления не всегда предполагает выполнение всеми ими объективной стороны преступления. В определенных случаях роли соучастников различны, что влияет и на их ответственность. Данное обстоятельство учитывается в нормах уголовного закона. В частности, в ч. 1 ст. 34 УК РФ указано, что

ответственность соучастников преступления определяется характером и степенью фактического участия каждого из них в совершении преступления. Нормы УК Франции, в отличие от нашего УК, закрепляют акцессорную теорию соучастия, согласно которой все соучастники преступления несут ответственность, так же как его исполнитель.

Российское уголовное законодательство выделяет четыре вида соучастников: исполнителя, организатора, подстрекателя и пособника. В основу такого выделения положен объективный критерий — характер участия виновного в совершении преступления. Подобная классификация позволяет дать конкретную юридическую оценку действиям (бездействию) каждого соучастника преступления и, следовательно, максимально индивидуализировать их ответственность и наказание.

Необходимо помнить, что для правильной оценки роли соучастников теория уголовного права предложила разграничивать простое и сложное соучастие. В первом случае речь идет о соисполнительстве (ч. 2 ст. 33 УК РФ), при котором все соучастники являются исполнителями, так как все вместе выполняют объективную сторону состава преступления. Для характеристики такого соучастия иногда используют термин совиновничество, который означает, что все соучастники выполняют одинаковую роль в преступлении. Сложное соучастие предполагает совершение преступления соучастниками, осуществляющими разные роли и в различных по характеру группах. При этом признак совместности не исчезает, он предполагает совершение преступления всеми соучастниками, но с разных позиций. Эти роли, позиции и дали законодателю право разграничить соучастников на виды.

Правильное представление о каждом из видов соучастников — исполнителе (соисполнителе), подстрекателе, пособнике и организаторе — имеет большое значение. Если выяснение обязательных признаков соучастия в преступлении служит его отграничению от иных, смежных с ним форм преступной деятельности, то правильное представление о каждом из названных видов соучастников, о присущих им особенностях позволяет избежать их смешения и ошибок при квалификации содеянного ими.

Согласно ч. 2 ст. 34 УК РФ исполнителем признается лицо, непосредственно совершившее преступление, т.е. фактически выполнившее то деяние, которое является признаком того или иного вида преступления, предусмотренного в Особенной части УК. Это означает, во-первых, что в содеянном лицом должны быть признаки объективной

стороны деяния, предусмотренные диспозицией статьи Особенной части УК, во-вторых, в виновном отношении лица к содеянному должно найти прямое отражение то обстоятельство, что оно совместно с другими (другим) соучастниками выступило в данном конкретном случае именно как исполнитель преступления.

В отдельных случаях для наличия исполнительского действия достаточно установления в содеянном хотя бы части признаков деяния, описанного в диспозиции статьи Особенной части УК РФ. Так, если на стороне соучастника изнасилования установлено содействие совершению этого преступления путем применения насилия к потерпевшей, то он должен быть признан исполнителем (соисполнителем) независимо от того, совершал он лично половой акт или нет.

Исполнителем преступления может быть лицо, способное нести уголовную ответственность, обладающее общими признаками субъекта (достижение возраста уголовной ответственности и вменяемость), а также дополнительными признаками, обязательными для того или иного вида преступления.

Исполнителями преступления признаются и лица, которые используют для реализации преступной цели тех, кто не обладает признаками субъекта преступления (не достиг возраста уголовной ответственности или невменяемый). Подобное исполнение преступного замысла является посредственным причинением вреда, поскольку для совершения преступления используется лицо, не подлежащее уголовной ответственности (несовершеннолетний, невменяемый), оно используется в качестве орудия преступления. Аналогично следует решать вопрос об исполнителе преступления, когда используются лица, действовавшие в заблуждении, неосторожно или невиновно.

Исполнителем преступления следует признать и тех лиц, которые, принуждая других, находящихся в состоянии крайней необходимости, достигают поставленной преступной цели либо используют для этого животных.

В ряде случаев исполнителем конкретных видов преступлений может быть лишь специальный субъект, обладающий законодательно определенными признаками. К таким лицам относятся государственный служащий, должностное лицо, представитель власти и т.п. При совершении указанными субъектами преступлений с использованием предоставленных им полномочий они будут нести ответственность за преступления против государственной власти, государственной службы или службы органов местного

самоуправления как исполнители, а лица, участвовавшие совместно с ними, могут быть признаны соучастниками данных преступлений в зависимости от выполняемой ими роли при совершении деяния.

Объективная сторона преступления может исполняться одновременно несколькими лицами. В этом случае соисполнителями будут признаны и такие лица, которые хотя сами и не совершали деяний, описанных в Особенной части УК, но в момент совершения преступления оказывали непосредственную помощь другим соисполнителям (держат потерпевшего при избиении, убийстве и т.д.).

Субъективное (виновное) отношение исполнителя к содеянному включает в себя осознание общественно опасного характера своего поведения и присоединяющегося к нему поведения другого соучастника, предвидение общего результата от сложения усилий (интеллектуальный элемент умысла) и согласованности волеизъявления с волеизъявлением другого соучастника (волевой элемент умысла).

Субъективная сторона преступления, совершенного исполнителем, характеризуется прямым или косвенным умыслом. Исполнитель осознает общественно опасный характер своих действий, совершаемых им совместно с другими соучастниками, предвидит возможность или неизбежность наступления общего, единого для них последствия и желает или сознательно допускает наступление этого последствия.

Организатор преступления — это лицо, организовавшее совершение преступления или руководившее его совершением, а равно лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество либо руководившее ими (ч. 3 ст. 33 УК РФ). Организатор преступления чаще всего является наиболее опасным участником преступной совместной деятельности. Это инициатор преступления. Организатор как инициатор и вдохновитель преступления — фигура, близкая к подстрекателю, но, несомненно, более значительная.

Действия организатора могут быть подразделены на четыре основные группы: 1) организационные действия, направленные на подготовку преступления; 2) действия, связанные с созданием организованной группы, преступной организации или преступного сообщества; 3) непосредственное руководство исполнением преступления; 4) последующее руководство созданной преступной группой.

Организация преступления заключается в сплочении соучастников, в выработке плана совершения преступления, в руководстве деятельностью соучастников. Организатор,

являясь инициатором, создает организованную группу или преступное сообщество (склоняет участников, объединяет их, силой своего авторитета поддерживает дисциплину, сложившиеся отношения и т.д.). Организатор замышляет совершение конкретных преступлений. Инициатива может принадлежать и подстрекателю, и одному из соисполнителей, но эти участники лишь направляют умысел на совершение преступления, этим ограничивается их роль.

Организация преступления может быть выражена и в форме осуществления руководства всей преступной деятельностью соучастников, для достижения поставленных преступных целей. При этом организатор несет ответственность за все преступления, совершенные членами организованной группы или преступного сообщества, если эти преступления охватывались его умыслом (ч. 5 ст. 35 УК РФ).

Иногда законодатель, учитывая опасность преступной организаторской деятельности, устанавливает повышенную ответственность в рамках статьи Особенной части УК (см., например, ст. 212 УК РФ). В этих случаях действия организатора должны квалифицироваться лишь по статье Особенной части УК РФ без ссылки на ст. 33 УК РФ. Исключается ссылка на ст. 33 УК РФ и тогда, когда организатор наряду с организационной деятельностью выполняет функции исполнителя преступления.

В отдельных случаях организаторские действия могут выразиться в создании самой обстановки, в условиях которой осуществляется преступление в соответствии с отведенной для каждого соучастника ролью.

Если организатор организовал преступление или руководил его совершением, но сам не принимал участия в непосредственном выполнении объективной стороны преступления, то его действия квалифицируются по ст. 33 УК РФ и соответствующей статье Особенной части УК РФ, предусматривающей ответственность исполнителя преступления.

Практика работы правоохранительных органов показывает, что деятельность организатора всегда связана хотя бы с примитивным планированием того, где, когда и как создать минимум благоприятных условий или когда и как использовать ту либо иную ситуацию для совершения преступления.

Виновное отношение организатора включает в себя сознание общественно опасного характера своей собственной многоплановой деятельности, а также подготовленной и направляемой им деятельности исполнителя (исполнителей) преступления, предвидение

общественно опасных последствий (интеллектуальный элемент умысла) и желание их наступления от совокупных усилий (волевой элемент умысла).

Организатор действует всегда с прямым умыслом. Он осознает характер действий, которые должны быть выполнены участниками организованной группы или преступного сообщества, предвидит возможность совершения преступления (преступлений) в результате его деятельности и желает этого. Как правило, организатор не принимает непосредственного участия в совершении преступления, а лишь руководит всем процессом преступной деятельности созданной им группы. Хотя данное обстоятельство вовсе не исключает возможности выполнения организатором определенных функций исполнителя. Следует заметить, что действия организатора характерны для различных преступных формирований, которые отличаются повышенной сплоченностью, устойчивостью связей между участниками, распределением ролей.

Подстрекателем по закону признается лицо, склонившее другое лицо «к совершению преступления путем уговора, подкупа, угрозы или другим способом» (ч. 4 ст. 33 УК РФ). При этом роль подстрекателя ярко выражена в интеллектуальном его участии путем склонения исполнителя к преступному деянию. Особым признаком объективной стороны подстрекательства является возбуждение у другого лица решимости на совершение конкретного преступления. В ч. 4 ст. 33 УК РФ указаны далеко не все средства и формы подстрекательства, ибо дать их исчерпывающий перечень практически невозможно. Подстрекательские действия с точки зрения развития процесса причинения всегда предшествуют во времени действию (бездействию) исполнителя преступления. Внутренний механизм связи подстрекателя и исполнителя заключается в том, что подстрекатель своими действиями всегда вызывает решимость у исполнителя на совершение преступления двумя основными способами: убеждение либо принуждение. При этом важно подчеркнуть, что речь идет не об абстрактном преступлении, а о склонении лица к совершению вполне определенного и конкретного преступного деяния.

Арсенал средств воздействия на исполнителя у подстрекателя весьма многообразен: подкуп, просьба, приказ, поручение, угрозы, физическое насилие и т.п. Однако главное заключается не в продолжение этого перечня средств подстрекательства, а в том, что подстрекательство должно быть всегда там, где, с одной стороны, лицо возбудило в другом решимость совершить конкретное преступление, предусмотренное Особенной

частью УК РФ, а с другой — такая решимость проявилась в подготовке либо совершении этого преступления. Только при этих условиях использование любого из названных средств может быть признано подстрекательством. Виновное отношение подстрекателя к содеянному в принципе сходно с виновным отношением исполнителя преступления. Различия состоят в том, что сознанием подстрекателя охватываются подстрекательские действия как составляющая общих с исполнителем усилий и имеет место желание достичь результата посредством деяния исполнителя.

В каждом случае подстрекательство приобретает индивидуальные черты. Способ подстрекательства избирается в зависимости от личных качеств подстрекаемого (его наклонностей, потребностей, возможностей), в зависимости от характера предполагаемого преступления, обстоятельств, при которых осуществляется подстрекательство и при которых должно совершиться преступление. Так, с учетом субъективных свойств предполагаемого исполнителя подстрекатель может прибегать к шантажу и лести, а иногда достаточно намека, вскользь брошенного слова и т.п. Чаще всего подстрекатели пользуются подкупом, убеждением, просьбами, советами, уговорами, обманом, физическим воздействием.

Подстрекательство может быть осуществлено в виде приказа или устного распоряжения, адресованного подчиненным по службе. В этих случаях лицо, отдавшее неправомерный приказ, если он является обязательным (для военнослужащих), несет уголовную ответственность как непосредственный подстрекатель.

С объективной стороны подстрекательство характеризуется лишь как активное действие, направленное на возбуждение у исполнителя решимости совершить конкретное преступление. В результате бездеятельности склонить кого-либо к совершению преступления невозможно, бездеятельность лишь может содействовать совершению преступления, что выходит за рамки подстрекательства и является пособничеством при определенных обстоятельствах. Конклюдентное согласие либо молчаливое одобрение действий исполнителя, связанных с подготовкой преступления, не может рассматриваться как подстрекательство к преступлению.

Субъективная сторона подстрекательства характеризуется наличием прямого умысла. Виновный сознает, что своими действиями возбуждает решимость у другого лица совершить преступление, активно направляет волю к достижению этой цели, желая

совершения конкретного преступления. Прямой умысел, с которым действует подстрекатель, может быть неопределенным, что допускает склонение другого лица к совершению преступления, которое может повлечь последствия различной тяжести. Например, склонение к причинению удара, который может вызвать разнообразные последствия, и даже смерть потерпевшего, должно квалифицироваться в зависимости от реально наступивших вредных последствий.

Мотивы и цели подстрекателя и исполнителя могут не совпадать по своему содержанию, что не влияет на решение вопроса о квалификации содеянного этими лицами.

Пособником признается лицо, содействовавшее совершению преступления советами, указаниями, предоставлением средств или устранением препятствий, а также лицо, заранее обещавшее скрыть преступника, орудия и средства совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем (ч. 5 ст. 33 УК РФ). Пособник присоединяет свои усилия к деятельности других (другого) после возникновения у них намерения и решимости на совершение определенного преступления, оказывая при этом существенную помощь в его осуществлении.

Деятельность пособника, как правило, менее опасна по сравнению с деятельностью других соучастников. Он менее активен, не руководит преступной деятельностью, не выполняет объективной стороны преступления, не склоняет других к совершению преступления.

Указанные в законе формы пособничества различаются по двум признакам: а) по признаку интеллектуального содействия и б) признаку физического содействия совершению преступления. К первым относятся совет, указания, заранее данное обещание укрыть преступника, орудия и средства совершения преступления и т.п.

Интеллектуальное пособничество выражается в психическом воздействии пособника на сознание и волю исполнителя совершить преступление. Совет, указание могут иметь место, как до начала, так и во время совершения преступления. Заранее данное обещание укрыть преступника, орудия и средства совершения преступления, его следы и предметы, добытые преступным путем, по прямому смыслу закона всегда должно иметь место до начала совершения преступления. При этом необходимо иметь в виду, что определяющим моментом при установлении факта соучастия является само обещание как таковое, которое дано до начала совершения преступления. Что же касается выполнения обещанных

действий, то они обычно следуют после окончания преступления и поэтому для обоснования наличия соучастия могут иметь лишь доказательственное значение.

К физическому пособничеству относятся действия, способствующие исполнителю выполнить объективную сторону преступления. Такие действия могут быть выражены в предоставлении исполнителю необходимых средств для совершения преступления (например, предоставление машины для совершения кражи имущества в больших размерах); в устранении препятствий совершению преступления исполнителем (например, оставление открытым склада материальных ценностей в целях последующего хищения имущества).

С субъективной стороны пособничество в преступлении характеризуется прямым или косвенным умыслом. Виновный осознает характер готовящегося преступления, предвидит возможность наступления вредных последствий и желает наступления этих последствий или допускает их наступление.

Как и при подстрекательстве, мотивы и цели пособника и исполнителя могут быть разными по содержанию.

От подстрекателя пособник отличается тем, что он своим поведением не возбуждает решимости у другого соучастника на совершение преступления, а лишь укрепляет такую решимость, так как она возникает до совершения пособничества.

От организатора пособник отличается тем, что не выступает в качестве инициатора и вдохновителя преступления и его деятельности несвойственны многоплановость и иные, описанные выше, особенности преступного образа поведения организатора.

§ 3. Формы соучастия

Различная степень согласованности действий соучастников позволяет выделить две формы соучастия: соучастие без предварительного соглашения и соучастие с предварительным соглашением, которое проявляется в разновидностях, предусмотренных Особенной частью УК. Такими разновидностями являются простое соучастие с предварительным соглашением, организованная группа и преступное сообщество (преступная организация).

Деление соучастия на виды произведено с использованием такого критерия, как различие в характере поведения соучастников преступления, а деление на формы — с

использованием признака степени согласованности поведения соучастников, вместе с внешними его проявлениями. Однако различие в характере поведения соучастников (критерий деления на виды) прежде всего ориентирует на особенности образа преступного поведения соучастников преступления (подстрекательство, пособничество, организаторские действия, исполнительские действия) и заслоняет особенности преступной совместной деятельности при простом виде соучастия и сложном его виде.

Все совместно действующие лица при соисполнительстве (простой вид соучастия) непосредственно своими действиями выполняют объективную сторону деяния, предусмотренного статьей Особенной части УК РФ, т.е. непосредственно воздействуют на объект охраны. В случаях же сложного соучастия (когда наряду с исполнителем в преступлении участвуют подстрекатель, пособник или организатор), особенность преступной совместной деятельности проявляется в том, что только исполнитель (соисполнители) непосредственно своими действиями выполняет объективную сторону деяния, предусмотренного статьей Особенной части УК, а остальные соучастники выполняют ее опосредованно, помогая исполнителю либо контролируя его.

Особенности того или другого способа воздействия на объект охраны находят прямое отражение в различных формулах уголовно-правовой квалификации содеянного в случаях простого и сложного соучастия. В конкретных случаях простого соучастия содеянное исполнителями (соисполнителями), коль скоро оно вписывается в рамки объективной стороны деяния, предусмотренного Особенной частью УК, квалифицируется прямо по соответствующей статье (части статьи) Особенной части УК РФ, т.е. без ссылки на ст. 33 УК РФ.

В случаях же сложного соучастия содеянное исполнителем (соисполнителями) на том же основании также квалифицируется прямо по соответствующей статье (части статьи), предусмотренной Особенной частью УК, а содеянное иными соучастниками (подстрекателем, пособником или организатором), как правило, — по той же статье Особенной части УК, но с обязательной ссылкой на ст. 33 УК РФ.

Согласованность поведения соучастников, внешним проявлением которой служат сговор (соглашение) в письменной или устной формах, жесты, знаки или просто визуально различимая направленность и координация их действий, берется в единстве объективного и субъективного как критерий деления соучастия на виды в этом варианте его

классификации. Вопреки утверждениям со стороны его критиков, никакой подмены критерия здесь не происходит.

С учетом сказанного следует выделить основные параметры каждого из видов этого варианта классификации соучастия в преступлении.

Соучастие без предварительного соглашения (ч. 1 ст. 35 УК РФ) включает все случаи простого соучастия в преступлении, когда согласие в поведении соучастников возникло в процессе совершения преступления (например, при изнасиловании один соучастник просит другого не давать потерпевшей сопротивляться, что последний и выполняет). Ситуация не меняется, если другой соучастник присоединяется точно таким же образом к изнасилованию по своей инициативе и при отсутствии просьбы в указанном содействии (молчаливое соглашение). Аналогично тому в случаях убийства или причинения тяжкого вреда здоровью человека исполнитель может, молча, принять и использовать нож или другой предмет от пособника во время совершения преступления либо непосредственно перед его началом. Данная форма соучастия является наименее опасной и малораспространенной. Для данной формы соучастия свойственна минимальная степень согласованности, что обусловлено невозможностью сговора до момента начала преступления. Эта форма соучастия предполагает возможность сговора между участниками лишь во время совершения преступления, после начала выполнения объективной стороны преступления.

Это повышает опасность содеянного и влечет более строгое наказание на основании и в пределах, установленных в законе, т.е. совершение преступления «группой лиц» (группой соисполнителей) расценивается либо как квалифицирующее обстоятельство, либо как обстоятельство, отягчающее наказание (ст. 63 УК РФ).

Сложное соучастие в рамках термина «группа лиц» закон исключает (ст. 35 УК РФ).

Соучастие с предварительным соглашением имеет место в случаях, когда соглашение о совместном участии в совершении преступления состоялось заранее, до начала его совершения. Это обеспечивает взаимную осведомленность о том, в совершении какого именно преступления предполагается участвовать и в какой роли, а также более высокий уровень согласованности по сравнению с соучастием без предварительного соглашения. Данная форма соучастия является наиболее распространенной и опасной формой соучастия. Под предварительным соглашением понимается сговор до начала выполнения

действий, составляющих объективную сторону преступления, т.е. до начала выполнения деяний, предусмотренных статьей Особенной части УК, хотя бы одним лицом.

Данная форма соучастия — соучастие с предварительным соглашением — в УК предусмотрена в качестве необходимого и квалифицирующего признака конкретных видов преступления, а также в качестве отягчающего обстоятельства. Различная степень согласованности между соучастниками в рамках данной формы соучастия позволила выделить такие разновидности, как совершение преступления по предварительному сговору группой лиц (см., например, ч. 2 ст. 158 УК РФ), организованной группой (п. «в» ст. 63 УК РФ), преступным сообществом (ст. 209 УК РФ).

Соучастие с предварительным соглашением может быть как простым (соисполнительством), так и сложным и квалифицируется обычно по правилам, свойственным для простого и сложного видов соучастия.

Для квалификации преступления, совершенного группой лиц по предварительному сговору, необходимо, во-первых, установить наличие предварительного сговора на совершение преступления, а во-вторых, что не менее двух участников такой группы выступили в роли соисполнителей.

Первый показатель — предварительный сговор — характеризует степень сплоченности участников преступления. Именно предварительный сговор свидетельствует о более тесной субъективной связи виновных, что свидетельствует о его повышенной опасности в сравнении с группой лиц.

Предварительный характер сговора характеризуется временным показателем: сговор предшествует посягательству на объект уголовно-правовой охраны. Поскольку началом любого посягательства признаются умышленные действия, непосредственно направленные на совершение преступления, т.е. покушение, следует признать, что предварительный сговор между соучастниками группового преступления возможен в любой момент, но до начала действий, образующих объективную сторону преступления.

Второй показатель свидетельствует, что формой связи между соучастниками при совершении преступления группой лиц по предварительному сговору следует признать соисполнительство. Хотя в ряде случаев может быть предварительный сговор на распределение ролей.

Организованная группа является более опасной разновидностью соучастия с предварительным соглашением. Под организованной группой понимается два или большее число лиц, предварительно организовавшихся для совершения одного или нескольких преступлений. Этой разновидности соучастия свойственен профессионализм и устойчивость. Чаще совершаются преступления организованной группой в экономической сфере.

Организованная группа характеризуется обязательными признаками, к которым следует отнести предварительный сговор и устойчивость.

Под устойчивостью организованной группы понимается наличие постоянных связей между членами и специфических методов деятельности по подготовке или совершению одного или нескольких преступлений. Устойчивость организованной группы предполагает предварительную договоренность и согласованность. Эта разновидность, в отличие от соучастия с предварительным сговором группы лиц, характеризуется большей степенью устойчивости, согласованности между участниками. Членами организованной группы могут быть лица, которые участвовали в разработке плана совершения преступления или же лица, которые знали о плане и активно выполняли его. Деятельность организованной группы чаще связана с распределением ролей, но это вовсе не исключает и соисполнительство. Как правило, тщательная организация таких групп объединяет большое количество людей, работающих в органах государственного управления, руководителей предприятий, работников торговли и т.д. Все это обуславливает устойчивость организованной группы.

Таким образом, каждый из вступивших в организованную группу является уже не просто ее участником, а членом независимо от места и выполняемых функций, отведенных ему при осуществлении плана преступной деятельности. Такой вывод подтверждается еще и тем обстоятельством, что закон не ограничивает участия в организованной группе только исполнительскими или соисполнительскими действиями, как это имеет место в случаях с «группой лиц». Содеянное членом организованной группы, не являющееся соисполнительством в собственном смысле этого понятия, — основание для квалификации по статьям (статье) Особенной части УК РФ без ссылки на ст. 33.

Рядовые участники — члены организованной группы могут и не знать об отдельных преступлениях, совершенных другими ее участниками-членами. В подобных случаях они

несут ответственность лишь за участие в группе и за лично содеянное ими во исполнение плана ее преступной деятельности также по соответствующим статьям Особенной части УК. При этом, однако, следует иметь в виду, что сам факт создания организованной группы, если это специально не предусмотрено в Особенной части УК РФ, влечет ответственность за приготовление к тем преступлениям, для совершения которых она создана (ст. 35 УК РФ).

Если совершенное организованной группой преступление квалифицируется по статье Особенной части УК РФ, где это не предусмотрено в качестве основного или квалифицирующего признака, то в подобных случаях сам факт его совершения организованной группой расценивается как отягчающее обстоятельство при назначении наказания (ст. 63 УК РФ).

Преступное сообщество (преступная организация) является самой опасной из всех разновидностей соучастия с предварительным соглашением. Общественная опасность этой разновидности характеризуется тяжестью преступлений, совершаемых преступными сообществами.

Преступному сообществу свойственна высшая степень сплоченности, согласованности между соучастниками, которая отличает сообщество от других разновидностей соучастия с предварительным соглашением. Преступное сообщество — это сплоченная группа лиц, созданная для совершения тяжких или особо тяжких преступлений, либо это объединение организованных групп, созданных в тех же целях. Сплоченность соучастников преступного сообщества является признаком лишь этой разновидности соучастия (ч. 4 ст. 35 УК РФ).

Сплоченность — это социально-психологическая характеристика преступного сообщества, она отражает общность участников в реализации преступных целей. Между членами преступного сообщества, как правило, происходит разделение ролей, связанное с использованием определенных знаний, направленных на достижение преступных намерений.

Устойчивость и сплоченность преступного сообщества предопределяет более или менее продолжительную преступную деятельность и тяжесть преступлений, которые стремятся совершить участники сообщества. Учитывая опасность этих преступлений, ради которых формируется преступное сообщество, законодатель саму организацию, участие в

преступных сообществах относит к самостоятельным преступлениям. Так, создание преступного сообщества считается оконченным преступлением с момента создания такой организации (ст. 210 УК).

Организаторы преступного сообщества, кроме того, несут ответственность за все преступления, совершенные его членами, если эти преступления входили в план преступной деятельности и охватывались их умыслом.

Совершение преступления преступным сообществом признается отягчающим обстоятельством и влечет более строгое наказание в пределах санкции применяемой статьи Особенной части УК РФ (ст. 35, 63).

В уголовном законе в самостоятельных статьях Особенной части УК РФ выделены и другие формы соучастия, которые характеризуются наряду с общими признаками соучастия дополнительными специфическими признаками. В ст. 35 УК об этих формах ничего не говорится, хотя их опасность весьма высока. Речь идет о таких формах соучастия, как террористическая организация (ст. 205¹ УК), незаконное вооруженное формирование (объединение, отряд, дружина) (ст. 208 УК), устойчивая вооруженная группа (банда) (ст. 209 УК), экстремистское сообщество (ст. 282¹ УК). Как представляется, необходимо законодательно определить место и роль этих форм совместной деятельности в институте соучастия и более четко определить их признаки.

§ 4. Ответственность соучастников

Основанием уголовной ответственности соучастника преступления так же, как и при индивидуально совершаемых преступлениях, является виновно (умышленно) совершенное лицом общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом, т.е. наличие в содеянном каждым соучастником признаков состава преступления, предусмотренного уголовным законом (ст. 8 УК РФ).

Соучастие не создает каких-либо дополнительных оснований уголовной ответственности. Соучастники в преступлении отвечают в равном объеме с лицами, совершившими преступление в одиночку. При этом каждый соучастник отвечает самостоятельно за содеянное и несет персональную ответственность.

Рассматривая соучастие как самостоятельную форму преступной деятельности, следует отметить, что деяния соучастников нельзя рассматривать в отрыве от деяния исполнителя.

Между соучастниками преступления (организатором, подстрекателем, пособником) и исполнителем существует взаимосвязь и взаимообусловленность, которая, в частности, проявляется в том, что степень осуществления преступного намерения исполнителем, приближение его к намеченной цели обуславливает решение вопроса об ответственности соучастников. Если исполнитель по независящим от него обстоятельствам прерывает преступную деятельность на стадии приготовления или покушения, то и все остальные соучастники могут быть привлечены к уголовной ответственности за участие в приготовлении или покушении на преступление.

Когда преступление совершается в результате совместной деятельности нескольких соучастников, то в действие вступает норма Общей части о видах соучастников (ст. 33 УК РФ). В этих случаях признаки преступления соучастников (организаторов, подстрекателей, пособников) описаны не только в статьях Особенной части УК, они дополняются положениями ст. 33 УК РФ, поэтому при квалификации содеянного этими лицами необходимо всегда ссылаться на ст. 33 УК РФ помимо указания в формуле квалификации статьи Особенной части УК РФ.

Как уже отмечалось ранее, квалификация содеянного соучастником и ее формула могут зависеть от вида соучастия, а также от того, предусмотрен или нет в применяемой статье Особенной части УК РФ тот или иной вид соучастия.

Субъективная сторона состава преступления независимо от вида и формы соучастия представлена всегда умыслом, интеллектуальный элемент которого включает осведомленность об общественно опасном характере не только своего собственного поведения, но и поведения исполнителя, охватывая при этом и факт сложения усилий. Волевой элемент умысла характеризуется наличием желания достичь преступного результата путем сложения усилий или сознательного допущения результата, наступающего от соединения усилий.

Пределы ответственности соучастников преступления предопределяются, прежде всего, тем, насколько правильно произведена квалификация содеянного каждым из них. Это, в свою очередь, находится в прямой зависимости от учета общих условий и ряда обстоятельств частного порядка.

Общими условиями правильной квалификации содеянного соучастником преступления являются правильное определение вида соучастия (простое, сложное, без

предварительного соглашения, с предварительным соглашением, организованная группа и преступное сообщество), выяснение того, предусмотрена или нет в диспозиции статьи Особенной части УК РФ форма соучастия. Исполнителю достаточно просто прекратить начатое деяние, и процесс причинения ущерба объекту охраны на этом прекращается. Иначе обстоит дело с добровольным отказом организатора, подстрекателя и пособника. С простым прекращением действия этих причиняющих факторов развитие процесса причинения ущерба объекту охраны автоматически не прекращается. В связи с этим с их стороны должно иметь место активное вмешательство в этот процесс: подстрекатель и организатор должны принять все необходимые меры к предотвращению или прекращению деяния исполнителем (убедить, физически воспрепятствовать, сообщить органам власти о готовящемся преступлении); пособник должен отказать исполнителю в выполнении заранее данного обещания укрыть следы преступления, предметы, добытые преступным путем, изъять у исполнителя предоставленные им средства совершения преступления или иным путем нейтрализовать внесенный им вклад в совместно начатое преступление.

Если усилия организатора, подстрекателя прекратили начатое преступление, то на их стороне имеется добровольный отказ. В противном случае они несут ответственность за содеянное ими совместно с исполнителем, а предпринятые ими усилия к прекращению действий исполнителем могут быть учтены судом как смягчающие обстоятельства при определении вида и меры наказания (ст. 31 УК РФ).

К сказанному следует добавить, что добровольный отказ исполнителя от доведения начатого преступления до конца дает основание к его освобождению от уголовной ответственности, но не является основанием к освобождению от ответственности иных соучастников, если на их стороне не установлено добровольного отказа.

Принцип индивидуальной ответственности соучастников проявляется в том, что иногда возможна различная ответственность соучастников и исполнителя (при расхождении содержания умысла, когда исполнитель обладает определенными личными качествами, влияющими на квалификацию содеянного).

Учитывая, что каждый из соучастников совершил преступление, суд при назначении ему наказания обязан определить роль в совершенном преступлении и степень общественной опасности содеянного каждым.

Признание самостоятельной ответственности соучастников вовсе не означает, что к уголовной ответственности должны привлекаться обязательно все соучастники. Положение ч. 2 ст. 14 УК РФ распространяется и на случаи соучастия в преступлении. Если действия того или иного соучастника были малозначительными, т.е. не сыграли и не могли сыграть существенной роли для достижения преступного результата, то он не должен привлекаться к уголовной ответственности.

Организационную деятельность, подстрекательство и пособничество называют неудавшимися в случаях, когда они остались безрезультатными (исполнитель либо не собирался совершать преступления, либо собирался совершить преступление, но передумал и ничего не совершил). Исполнитель в этих случаях не может быть привлечен к уголовной ответственности. Организатор, подстрекатель, пособник совершили действия на склонение лица к совершению преступления или по оказанию содействия в предполагаемом преступлении, что должно рассматриваться как приготовление к соучастию в преступлении, т.е. действия виновных должны квалифицироваться по ст. 30, 33 УК РФ и статье Особенной части УК РФ, в которой предусмотрена ответственность за преступление, к которому склоняли исполнителя.

Неудавшимися подстрекательством и пособничеством будут такие действия, при которых данные участники преступления сделали все от них зависящее для совершения преступления, но исполнитель не мог его совершить по объективным причинам.

Рассмотрение вопроса о пределах ответственности соучастников преступления было бы неполным без изложения общих и специальных положений, которые должны быть учтены при назначении им наказания. К числу общих положений, учитываемых при назначении наказания, независимо от формы проявления преступного деяния, относятся предписания ст. 60 УК РФ в части пределов назначаемого наказания, индивидуализации наказания в зависимости от характера и степени опасности совершенного преступления, личности преступника, смягчающих и отягчающих ответственность обстоятельств. В соответствии с данными предписаниями наказание назначается в пределах санкции статьи, предусматривающей ответственность за конкретный вид преступления независимо от того, совершено оно одним лицом или в соучастии несколькими лицами.

Характер и степень общественной опасности преступления, совершенного в соучастии, в общем виде находят свое отражение в диспозиции и санкции применяемой статьи

Особенной части УК. Однако в каждом отдельном случае совершения преступления группой лиц характер и степень общественной опасности оказываются различными в зависимости от наличия или отсутствия сопутствующих ему тех или иных объективных и субъективных обстоятельств. Очень важно при назначении наказания в пределах, предоставленных законом, сообразуясь со всеми конкретными обстоятельствами каждого отдельного случая, определить характер и степень опасности преступления. Специальные положения, учитываемые при назначении наказания соучастникам преступления, касаются, с одной стороны, отдельных видов соучастия, а с другой — характера и степени участия лица в совершаемом преступлении.

Применительно к видам соучастия необходимо учитывать, что там, где группа лиц, группа предварительно договорившихся лиц, организованная группа и преступное сообщество в применяемых статьях Особенной части УК РФ выступают основным (конститутивным) или квалифицирующим признаками, связанное с ними повышение общественной опасности содеянного уже принято во внимание самим законодателем и отражено в санкциях соответствующих статей закона. Если указанные разновидности соучастия не предусмотрены в упомянутых двух значениях в применяемых статьях Особенной части УК, то связанное с ними повышение опасности содеянного должно быть учтено судом при назначении наказания каждому из участников этих групп (ст. 35, 63 УК РФ).

Что касается норм, где совершение преступления группой лиц рассматривается законом в качестве квалифицирующего признака, то в данных случаях содеянное каждым из участников квалифицируется по указанным статьям УК РФ. В то же время совершение, например, изнасилования группой предварительно договорившихся лиц или организованной группой сверх того должно быть учтено при назначении наказания как повышающие ответственность обстоятельства (ст. 63 УК РФ). Аналогично этому должно обстоять дело и в случаях совершения организованной группой преступления, подпадающего под статью Особенной части УК, где в качестве основного или квалифицирующего признака предусмотрена только группа предварительно договорившихся лиц, т.е. содеянное должно быть квалифицировано по этой статье закона, а совершение преступления организованной группой должно быть сверх того учтено как отягчающее обстоятельство (ст. 63 УК РФ).

В соответствии со ст. 34 УК РФ суд при назначении наказания должен учесть характер и степень фактического участия каждого из соучастников в совершении преступления.

Характер соучастия в преступлении определяется видом и формой соучастия, т.е. непосредственным участием в выполнении объективной стороны преступления, предварительным соглашением на совершение преступления или его отсутствием, разновидностью соучастия с предварительным соглашением, если оно имело место. Как более опасный вид соучастия следует рассматривать соучастие в узком смысле слова по сравнению с соисполнительством. Однако это правило может иметь исключение, что обусловлено характером самого преступления. Когда сравнивается опасность видов, форм, разновидностей соучастия, то это условное сравнение допустимо лишь в рамках, обусловленных характером преступления. Установив соучастие, суд должен учесть, что, как правило, соучастие с предварительным соглашением более опасно, чем без предварительного соглашения. Необходимо учесть и разновидности соучастия с предварительным соглашением, в иерархии которых первое место занимает преступное сообщество, организованная группа лиц и, наконец, группа с предварительным сговором.

Степень участия в преступлении определяется той ролью, которую выполнял виновный, что обуславливает выделение видов соучастников (исполнитель, организатор, подстрекатель, пособник). Организатор, как правило, наиболее опасен и несет повышенную ответственность. Определение вида соучастника не может завершить процесс индивидуализации наказания. Важно установить значение деятельности каждого, обусловившей совершение преступления и наступление общего, единого для всех последствия.

Таким образом, различная степень участия в преступлении наблюдается не только в плане сравнительного рассмотрения образа поведения исполнителя, организатора, подстрекателя и пособника, но и в пределах отдельно взятого образа поведения каждого из них.

Нельзя также не заметить, что сам характер участия в преступлении, очерченный в законе для каждого вида соучастника, включает в себя и различную меру (степень) такого участия.

Предписание закона об учете при назначении наказания характера и степени фактического участия соучастников в преступлении распространяется на все виды

соучастия, в том числе и на участников преступной группы в любой из ее разновидностей. Однако по нашему уголовному закону соучастники не несут ответственности за совершение исполнителем преступления, которое не охватывалось их умыслом. Речь идет об эксцессе исполнителя и о его индивидуальной ответственности за такие действия (ст. 36 УК). При эксцессе исполнитель выходит за рамки того преступления, которое он должен совершить по договоренности с другими соучастниками. Возможно, законодатель полагает, что привлечение к ответственности за эксцесс исполнителя других соучастников означало бы объективное вменение. Но на практике очень часто соучастники доверяют исполнителю действовать по обстановке, поэтому они должны нести ответственность за все, что совершит исполнитель. Из сказанного следует, что преступная группа в любой из своих разновидностей не есть обезличенное соучастие, и поэтому различия в функциональных ролях ее участников, в степени активности каждого из них вполне могут и должны быть в полной мере учтены в пределах решения вопроса о наказании этих лиц.

Соучастие следует отличать от прикосновенности к преступлению. Под прикосновенностью понимаются запрещенные уголовным законом, но не находящиеся в причинной связи с совершением исполнителем конкретного преступления, а лишь «прикасающиеся» к нему деяния, которые не были заранее обещаны. К таким действиям относятся заранее не обещанное укрывательство преступлений (ст. 316 УК) и приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем (ст. 175 УК).

Глава 14

ОБСТОЯТЕЛЬСТВА, ИСКЛЮЧАЮЩИЕ ПРЕСТУПНОСТЬ ДЕЯНИЯ

§ 1. Понятие и виды обстоятельств, исключающих преступность деяния

В уголовном праве под обстоятельствами, исключающими преступность деяния, понимают такие, при которых причинение вреда охраняемым интересам не рассматривается как совершение общественно опасного деяния, влекущего уголовную ответственность. Эти действия признаются правомерными, общественно полезными, целесообразными или вынужденными. Высказано мнение, что в подобных действиях отсутствует состав преступления. Но более точно, на наш взгляд, юридическую природу этих обстоятельств определил А.А. Пионтковский. Он подчеркивал, что это такие обстоятельства, которые являются как бы отрицательными элементами состава преступления, наличие которых нейтрализует противоправный характер фактических обстоятельств, относящихся к объективному составу того или иного преступления³⁸.

Необходимо отметить, что до настоящего времени вопрос о видах таких обстоятельств остается дискуссионным в науке уголовного права. Одни авторы отмечают отсутствие общественной опасности и противоправности при наличии данных обстоятельств. Другие предлагают считать таковыми только те, которые специально выделены в уголовном законе. Наиболее правильной нам представляется точка зрения большинства авторов, согласно которой к таким обстоятельствам относятся не только указанные в уголовном законе, но и иные, определяемые другими отраслями права. Это находит свое подтверждение в нормах УК РФ. Глава 8 Кодекса предусматривает перечень обстоятельств, исключающих преступность деяния. Перечень значительно расширен по сравнению с УК РСФСР 1960 г., в него включены и обстоятельства, известные ранее, но относившиеся к другим сферам правового регулирования. Вместе с тем вне УК остается ряд других обстоятельств (согласие потерпевшего на причинение вреда, выполнение

³⁸ См.: *Пионтковский А.А.* Уголовное право РСФСР. Часть Общая. М., 1924. С. 153.

профессиональных функций, осуществление своего права), но это не меняет их юридической природы как обстоятельств, в определенных условиях, исключающих преступность деяния.

Специалисты выделяют наиболее общие признаки обстоятельств, исключающих преступность деяния. Во-первых, это акты человеческого поведения, осуществляемые в форме действия либо бездействия при определенных условиях. Во-вторых, эти действия либо бездействия внешне схожи с признаками общественно опасных деяний, запрещенных уголовным законом. Такие деяния законодатель признает правомерными, направленными на защиту охраняемых интересов или на достижение общественно полезных целей. В некоторых случаях ответственность исключается в связи с отсутствием у лица, вынужденного причинять вред, свободы воли.

Указанные признаки дают нам право предложить следующую классификацию обстоятельств, исключающих преступность деяния обстоятельства, закрепленные в уголовном законе, и иные подобные обстоятельства.

К первой группе относятся необходимая оборона, причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление, крайняя необходимость, физическое и психическое принуждение, обоснованный риск, исполнение приказа или распоряжения.

Во второй группе будут рассмотрены согласие потерпевшего, осуществление своего права, исполнение профессиональных функций.

§ 2. Понятие необходимой обороны

Уголовный закон выделяет необходимую оборону как важнейшее обстоятельство, исключающее преступность деяния. Она считается общественно полезной и рассматривается как конституционное право каждого гражданина на защиту своих интересов и интересов других лиц от общественно опасных посягательств (ст. 45 Конституции РФ).

Право на необходимую оборону было присуще всем законодательным системам и практически на всех этапах человеческого общества. Оно признавалось естественным, прирожденным правом человека. Защита правового порядка, возможность для каждого пользоваться правами и благами, ему принадлежащими, есть необходимое условие

существования цивилизованного общества. Но при обороне вторжение в право другого имеет производный характер.

Обороняющийся употребляет силу, предупреждая общественно опасное деяние. Он стремится сохранить свои интересы от грозящей опасности³⁹. Следует помнить, что цель необходимой обороны — защита правоохраняемых интересов, а причинение посягающему вреда в процессе ее осуществления носит вынужденный характер.

В УК РФ сохраняется преемственность норм о праве на необходимую оборону. Указанное обстоятельство неслучайно первое в перечне подобных. Это свидетельствует о его исключительной важности и большой значимости для государства и общества.

Новая редакция ст. 37 УК, на наш взгляд, усиливает позицию обороняющейся стороны, расширяет право граждан на самооборону от опасных посягательств. В соответствии с ч. 1 ст. 37 УК не является преступлением причинение вреда посягающему лицу в состоянии необходимой обороны, т.е. при защите личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества и государства от общественно опасного посягательства, если это посягательство было сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия.

Федеральный закон от 8 декабря 2003 г. внес существенное дополнение в статью о необходимой обороне. Согласно ч. 2¹ ст. 37 УК РФ не являются превышением пределов необходимой обороны действия обороняющегося лица, если это лицо вследствие неожиданности посягательства не могло объективно оценить степень и характер опасности нападения. Значение такого законодательного решения, на наш взгляд, еще не осмыслено в полной мере. Вопрос может касаться отмены уголовной ответственности как таковой за превышение пределов необходимой обороны.

Наш закон исходит из того, что право на необходимую оборону имеют в равной мере все лица независимо от их профессиональной или иной специальной подготовки и служебного положения (ч. 3 ст. 37 УК). В связи с этим автор не может согласиться с мнением тех специалистов, которые рассматривают необходимую оборону в отдельных случаях и как правовую обязанность некоторых лиц. Закон не может требовать от граждан, чтобы они были обязаны защищать себя и других от противоправных посягательств (на

³⁹ См.: Таганцев Н.С. Русское уголовное право: Лекции: В 2 т. Часть Общая. М., 1994. Т. 1. С. 194.

сотруднике милиции лежит обязанность по пресечению противоправных действий и задержанию правонарушителей, но юридическая обязанность обороны от нападения на него не возлагается). Если же право на необходимую оборону является субъективным правом гражданина, значит ему и решать — или воспользоваться им, или уклониться, или прибегнуть к помощи других лиц.

§ 3. Условия и пределы необходимой обороны

В науке уголовного права и в судебной практике выработаны условия правомерности необходимой обороны, относящиеся к посягательству и к защите от него.

Условия правомерности необходимой обороны, относящиеся к посягательству:

1. Посягательство должно быть общественно опасным, т.е. оно должно либо причинять вред охраняемым интересам, либо создавать объективную и реальную угрозу причинения такого вреда. Необходимая оборона возможна только от посягательства, запрещенного уголовным законом. Хотя не все специалисты согласны с такой постановкой вопроса. Случаи и формы посягательства на охраняемые интересы разнообразны, и ограничивать право граждан на защиту возможностью обороняться только от преступных посягательств означает существенное сужение их гражданских прав и свобод.

Особый случай — оборона против посягательств невменяемых и лиц, не достигших установленного законом возраста уголовной ответственности. Если обороняющийся сознает, что на него нападают указанные субъекты, он обязан принять все возможные меры для прекращения нападения и только в исключительных случаях прибегнуть к причинению вреда. Указанное условие не относится, на наш взгляд, к случаям групповых нападений и нападений, соединенных с насилием, опасным для жизни и здоровья обороняющегося. Вместе с тем в соответствии с разъяснениями высших судебных инстанций не может признаваться находившимся в состоянии необходимой обороны лицо, причинившее вред другому лицу в связи с совершением последним действий, хотя формально и содержащих признаки какого-либо деяния, предусмотренного уголовным законом, но для причинившего вред заведомо не представлявших общественной опасности в силу малозначительности⁴⁰.

⁴⁰ Бюллетень Верховного Суда СССР. 1984. № 5.

Не признается также правомерной оборона, которая осуществляется против законных действий, если ограничение или лишение обороняющегося каких-либо прав было выполнением требований закона или обязательного приказа, или осуществлением дисциплинарной власти, или даже дозволенным законом осуществлением частного права⁴¹. Вопрос же о пределах обороны от неправомерных действий должностных лиц решается на практике неоднозначно. Общеизвестно, что всегда правомерна необходимая оборона против преступных действий должностных лиц, соединенных с насилием над личностью или с нарушением важнейших прав и свобод (незаконное задержание, пытки в отношении подследственного, незаконное проникновение в жилище). Нарушение прав и свобод гражданина, совершенное с соблюдением всех процессуальных формальностей, но которое представляется гражданину незаконным и необоснованным, не дает оснований для необходимой обороны. Существует установленный порядок обжалования таких действий, который должен быть соблюден.

2. Вторым условием правомерности необходимой обороны является наличие посягательства. Наличием считается такое посягательство, в результате которого охраняемым объектам реально причиняется вред или существует реальная угроза причинения такого вреда. Реальность угрозы означает, что вред будет причинен неминуемо, немедленно. Следовательно, нет необходимости в ожидании первого удара со стороны посягающего.

Вместе с тем следует учесть, что судебная практика не признает установку опасных для жизни приспособлений с целью предотвращения посягательства на собственность правомерной, поскольку в таких случаях отсутствует наличие посягательства, а вред может быть причинен совершенно случайным людям. Каждый раз вопрос о наличии посягательства должен решаться на основе анализа всей совокупности обстоятельств и фактов, при которых оно осуществляется. Возможны случаи, когда необходимая оборона следует за оконченным посягательством, но по обстоятельствам дела для оборонявшегося не был ясен момент его окончания.

Переход оружия или других предметов, использованных при нападении, от нападавшего к оборонявшемуся сам по себе не может свидетельствовать об окончании

⁴¹ См.: Таганцев Н.С. Указ. соч. С. 200.

посягательства⁴². Например, действия В., который выбил у нападавшего преступника нож и, защищаясь, нанес ему этим же ножом два ранения, признаны правомерными, совершенными в состоянии необходимой обороны⁴³.

Существенное значение имеет момент окончания посягательства, так как в случае причинения вреда посягавшему после явного окончания нападения или его предотвращения действия оборонявшегося не могут считаться совершенными в состоянии необходимой обороны. В этих случаях ответственность наступает на общих основаниях, но необходимо тщательно выяснять, не совершены ли эти действия в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения, вызванного неправомерными действиями.

До настоящего времени воспринималась как догма недопустимость необходимой обороны против подготовляемого или предполагаемого нападения. Но, во-первых, согласно ст. 30 УК, преступным и наказуемым признается приготовление к тяжкому и особо тяжкому преступлениям. Во-вторых, жестокие теракты последних лет и рост квалифицированных убийств позволяют ставить вопрос о правомерности оборонительных действий на стадии приготовления к указанным преступлениям.

3. Третье важное условие, относящееся к посягательству, — его действительность. Действительность означает фактическое наличие посягательства в объективном мире, а не в воображении обороняющегося. Несоблюдение данного условия приводит к так называемой мнимой обороне, под которой понимается причинение вреда лицу, ошибочно принятому за преступника. Действия обороняющегося при мнимой обороне могут быть вызваны различными факторами, которые по-разному оцениваются правоприменительными органами. Возможна неправильная оценка обстановки, при которой поведение лица ошибочно принимается за общественно опасное посягательство. Возможна ошибка в моменте окончания посягательства, в результате которой нападающему причиняется вред, который не вызывался необходимостью.

Некоторые ученые-криминалисты возражали против установления данного признака, полагая, что признак наличности является достаточным. Но следует учесть, что этот признак служит критерием правильного разграничения необходимой и мнимой обороны, при которой вопросы квалификации решаются по разным правилам.

⁴² Бюллетень Верховного Суда СССР. 1984. № 5. С. 8.

⁴³ Бюллетень Верховного Суда РФ. 1998. № 6. С. 12.

При мнимой обороне решающее значение принадлежит анализу субъективного восприятия обстановки обороняющимся. 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, его действия следует рассматривать как совершенные в состоянии необходимой обороны. Если при этом лицо превысило пределы защиты, допустимой в данных условиях, оно подлежит ответственности за превышение пределов необходимой обороны. Если же лицо, причинившее вред, не сознавало мнимости посягательства, но по обстоятельствам дела должно было и могло это сознавать, действия такого лица подлежат квалификации по статьям УК, предусматривающим ответственность за причинение вреда по неосторожности. Но если будет установлено, что лицо при мнимой обороне не должно и не могло предвидеть, что нападения в действительности нет, то налицо казус — невиновное причинение вреда.

Вместе с тем следует поддержать точку зрения некоторых ученых, согласно которой в тех случаях, когда лицо совершенно необоснованно предполагало о начале нападения, хотя 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 таких случаях действия лица не связаны с мнимой обороной, а вред причиняется потерпевшему вследствие чрезмерной, ничем не оправданной подозрительности виновного⁴⁴.

Не менее важны условия правомерности необходимой обороны, относящиеся к защите:

1. Защита всегда является активным действием, направленным на причинение вреда посягающему. При этом главная цель обороняющегося — защитить охраняемые интересы, а не причинить вред. Исходя из этого защита не должна быть направлена против третьих лиц. Если это происходит, то нужно применять правила о крайней необходимости. Субъектом посягательства, которое дает право на необходимую оборону, может быть только физическое лицо, т.е. человек. Но бывают и специфические ситуации, когда вред причиняется нападшему животному, владелец которого использует его в качестве орудия нападения (например, натравливает собаку). В таких случаях причинение вреда

⁴⁴ Комментарий к УК РФ. М., 1996. С. 100.

животному есть причинение имущественного вреда нападавшему (владельцу животного) в процессе правомерной необходимой обороны.

Вред, причиненный нападавшему, может выражаться в различных формах. Физический вред — в причинении различной тяжести вреда здоровью и даже в причинении смерти нападавшему. Законодатель не ограничивает действия обороняющегося, который действует в экстремальной обстановке и имеет право на причинение любого вреда.

Причинение смерти посягающему — особый случай, для которого судебная практика очертила определенные границы. Такие последствия признаются обоснованными, если: а) нападение сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия; б) обороняющийся вследствие неожиданности посягательства не мог объективно оценить степень и характер опасности нападения.

В соответствии с разъяснениями Пленума Верховного Суда РФ в постановлении от 27 декабря 2002 г. «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое» под насилием, опасным для жизни, следует понимать такое насилие, которое независимо от причиненных телесных повреждений в момент применения создавало реальную опасность для жизни и здоровья потерпевшего. Примерами могут быть: утопление, удушение, нанесение множества ударов в жизненно важные органы, угроза оружием, причинение проникающего ранения, реальная угроза убийством. Аналогичный вывод сделан и в определении Президиума Тамбовского областного суда по делу о действиях стрелка военизированной охраны по отражению нападения лиц, пытавшихся задушить его и завладеть табельным оружием. Он вынужден был в процессе обороны выстрелить в нападавшего, причинив ему смертельное ранение⁴⁵.

2. Правомерна защита не только личности и прав обороняющегося, но и охраняемых интересов других лиц, а также интересов общества и государства. Суды подчас неправильно признают право обороны за лицом только при посягательстве на него самого, тогда как согласно закону граждане имеют право защищать от посягательств интересы государства, общества, а также личность и права другого лица, подвергнувшегося нападению. Вместе с тем не может быть признано находившимся в состоянии необходимой обороны лицо, которое намеренно вызвало нападение, чтобы использовать

⁴⁵ Бюллетень Верховного Суда РФ. 1994. № 5. С. 13, 14.

его как повод для совершения противоправных действий (развязывание драки, учинение расправы, совершение акта мести и т.п.). Содеянное в таких случаях должно квалифицироваться на общих основаниях. Защита является результатом провокации, а не актом необходимой обороны.

3. Защита не должна превышать пределов необходимой обороны. В науке уголовного права и в судебной практике такие пределы определяются совокупностью признаков, характеризующих интенсивность нападения (с количественной и качественной сторон), и ценностью защищаемого блага. Из смысла ч. 2 ст. 37 УК вытекает, что пределами необходимой обороны являются действия, которые соответствуют характеру и степени общественной опасности посягательства. При этом важно подчеркнуть, что обороняющийся, находясь в состоянии душевного волнения, вызванного посягательством, не всегда может точно взвесить характер опасности и избрать соразмерные средства защиты. Основное требование при этом — не допустить явного несоответствия защиты характеру и опасности посягательства. Закон не раскрывает подробно всех признаков, характеризующих пределы необходимой обороны. Данное понятие является оценочным, т.е. вопрос о пределах необходимой обороны есть вопрос факта. Только на основании анализа конкретных обстоятельств дела можно определить пределы защиты, в теории же могут быть даны лишь общие принципы⁴⁶.

Под интенсивностью нападения с качественной стороны, по нашему мнению, следует понимать совокупность объективных и субъективных признаков, характеризующих степень общественной опасности нападения: время, место, способ посягательства, орудия и средства, используемые нападающим, его физическое состояние и возраст. Количественный критерий интенсивности предполагает осуществление нападения группой лиц. Определяющее значение в выборе средств и способа защиты имеет ценность обороняемого объекта, блага, интереса. При этом важно исходить из общепризнанной шкалы таких ценностей, которые в настоящее время закреплены в Конституции РФ и в соответствии с которыми построена Особенная часть УК.

⁴⁶ См.: *Кириченко В.Ф.* Основные вопросы учения о необходимой обороне в советском уголовном праве. М., 1948. С. 47.

§ 4. Превышение пределов необходимой обороны

В соответствии с ч. 2 ст. 37 УК превышением пределов необходимой обороны признаются умышленные действия, явно не соответствующие характеру и опасности посягательства. Закон признает такие действия общественно опасными, а в ряде случаев преступными. В теории уголовного права превышение пределов необходимой обороны принято называть эксцессом обороны, т.е. выходом за пределы необходимой обороны. При этом эксцессом обороны может быть признано лишь явное, очевидное несоответствие защиты характеру и опасности посягательства, когда посягающему без необходимости умышленно причиняется вред, указанный в ст. 108 и 114 УК. Законодатель уточнил, что превышение может быть лишь в том случае, когда посягательство не сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия. Причинение посягающему при отражении общественно опасного посягательства вреда по неосторожности не может повлечь уголовной ответственности.

Каждый раз необходимо подробно устанавливать интеллектуальный и волевой моменты умысла, т.е. осознание обороняющимся того, что защита не соответствует характеру и степени опасности посягательства, предвидение причинения такого вреда, который явно превышает вред, необходимый для защиты, и желание или сознательное допущение причинения такого вреда либо безразличное отношение к последствиям (обычно последнее состояние и имеет место).

При малейшем сомнении в доказанности указанных моментов умысла, как мы полагаем, необходимо считать, что отсутствует важнейший субъективный критерий эксцесса обороны.

Закон не раскрывает признаков явного несоответствия защиты характеру и степени опасности посягательства. Вновь мы встречаемся с оценочным понятием. В науке уголовного права предпринимались попытки конкретизировать признаки данного понятия. Некоторые авторы предлагают считать превышением пределов необходимой обороны и так называемую несвоевременную оборону (преждевременную либо запоздалую)⁴⁷. Чаще встречаются случаи эксцесса обороны при очевидном несоответствии интенсивности защиты интенсивности посягательства. Важно помнить, что несоответствие не означает

несоразмерности, поэтому последнее понятие не совсем верно применять к институту необходимой обороны. Это подтверждает возможность причинения при определенных условиях любого вреда нападавшему.

В судебной практике признается правомерной защита с использованием камня от нападения кулаком, топора — от нападения безоружного, охотничьего ружья — от нападения с лопатой, ножовкой, пистолета — от нападения с ножом⁴⁸.

Интенсивность защиты характеризуется совокупностью признаков, которые определяют ценность охраняемого блага, время и место нападения (темное время суток, глухой пустырь, где помощи ждать неоткуда). Существенную роль играют и орудия защиты и способ их использования: не должно быть резкого несоответствия между орудиями нападения и орудиями защиты; необходимо выяснить, случайно ли они оказались в руках обороняющегося или были приготовлены заранее; относятся ли эти предметы к оружию либо к хозяйственно-бытовым предметам. Очень важно установить, каким образом орудия применялись при защите — можно ли было использовать их лишь для устрашения нападавшего или необходимо было причинять ему вред. В некоторых случаях определяющим признаком является физическое состояние субъекта. Примером может служить определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РСФСР об отмене приговора, которым Ф. была осуждена за убийство своего мужа при превышении пределов необходимой обороны. Муж беспричинно избивал ее в квартире, использовал приемы каратэ, которым занимался несколько лет. Он угрожал убить ее, искалечить, наносил удары по голове, лицу и телу. Защищая свою жизнь и здоровье, Ф. ранила мужа кухонным ножом, что повлекло его смерть. Судебная коллегия признала действия Ф. правомерными, не выходящими за пределы необходимой обороны⁴⁹.

Превышением пределов, по нашему мнению, следует признавать лишь такое явное несоответствие, при котором всем присутствующим было абсолютно точно понятно, что обороняющийся имел возможность отразить нападение более мягкими средствами и сознавал такую возможность, но, тем не менее, выбрал заведомо более опасные средства и методы защиты и без необходимости причинил тяжкий вред нападавшему.

⁴⁷ Уголовный закон. Опыт теоретического моделирования. М., 1987. С. 124.

⁴⁸ Курс советского уголовного права: В 5 т. Т. 1. Л., 1968. С. 481.

⁴⁹ Бюллетень Верховного Суда РСФСР. 1992. № 2. С. 7, 8.

Иногда суды ошибочно оценивают действия обороняющегося как превышение, не учитывая всех объективных и субъективных факторов. Например, сотрудник милиции П. был ошибочно обвинен в убийстве при превышении пределов необходимой обороны хотя все обстоятельства (групповое нападение с насилием, опасным для жизни) свидетельствовали о правомерном причинении смерти нападавшему, что впоследствии и подтвердил Президиум Московского городского суда⁵⁰.

Следует сказать, что новелла уголовного закона, которая позволяет обороняющемуся причинять любой вред посягающему в том случае, если последний действовал неожиданно и не давал обороняющемуся возможности объективно оценить степень и характер опасности нападения, существенно сужает рамки наказуемого эксцесса обороны, но требует специального судебного толкования новых оценочных понятий.

Заслуживают внимания предложения ряда авторов, касающиеся состава преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 108 УК (убийство при превышении пределов необходимой обороны). Речь идет о том, чтобы исключить это преступление из категории убийств и именовать «причинением смерти при превышении пределов необходимой обороны».

§ 5. Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление

Институт задержания преступника представлен в УК 1996 г. впервые. Ранее вопросы причинения вреда при задержании рассматривались либо в рамках необходимой обороны, либо в рамках крайней необходимости. Следует заметить, что в науке уголовного права данное обстоятельство и ранее рассматривалось некоторыми авторами как самостоятельное обстоятельство, исключающее преступность деяния. Отсутствие последнего очень часто приводило к ошибкам в оценке действий сотрудников правоохранительных органов.

В настоящее время в соответствии со ст. 38 УК не является преступлением причинение вреда лицу, совершившему преступление, при его задержании для доставления органам власти и пресечения возможности совершения им новых преступлений, если иными средствами задержать такое лицо не представлялось возможным и при этом не было допущено превышение необходимых для этого мер.

⁵⁰ Бюллетень Верховного Суда РФ. 1998. № 1. С. 8.

Важно подчеркнуть несколько аспектов: закон не ограничивает круг субъектов, имеющих право на задержание, но для обычного гражданина это является правом, а для должностных лиц (представителей власти) — служебной обязанностью, четко очерченной федеральными законами и иными нормативными актами; данное обстоятельство является самостоятельным, исключаящим уголовную ответственность, задержание признается общественно полезным действием, которое способствует осуществлению принципа законности и принципа неотвратимости ответственности за совершенное преступление; процесс задержания представляет собой эффективное средство для осуществления частной и общей превенции, т.е. при задержании устраняется опасность продолжения преступного поведения со стороны задерживаемого и возможность совершения новых преступлений, а все остальные граждане информируются о возможности причинения вреда при попытке скрыться после совершения преступления.

Если преступник задержан без причинения ему серьезного вреда, то не требуется никакой правовой оценки действий. Законодатель связывает процесс задержания с причинением вреда. При этом наука уголовного права и судебная практика выработали ряд условий правомерности причинения такого вреда.

Некоторые авторы предлагают характеризовать основания задержания лица, совершившего преступление, и признаки, относящиеся к действиям задерживаемого⁵¹. Другие специалисты полагают, что следует выделять две группы условий правомерности задержания: относящиеся к факту совершения преступления и относящиеся к осуществлению задержания⁵². Как представляется, правильнее будет выделять две группы условий правомерности причинения вреда при задержании лица, совершившего преступление: условия, определяющие законность и обоснованность задержания, и условия, характеризующие действия лица, осуществляющего задержание.

Условия, определяющие законность и обоснованность задержания:

1. Основание для задержания возникает лишь тогда, когда лицо совершило преступление, т.е. деяние, запрещенное уголовным законом под угрозой наказания. Необходимо, чтобы лицо выполнило объективную сторону состава преступления либо начало выполнять, но не довело до конца по не зависящим от него причинам. Абсолютно обосновано задержание лица, признанного виновным по приговору суда и пытавшегося

⁵¹ Уголовное право России. Общая часть: Учебник. М., 1996. С. 317.

скрыться и избежать наказания. Сложнее решается вопрос, когда лицо пытается скрыться сразу после совершения преступления.

Важно при этом отличать задержание с позиций уголовного права от задержания на основании административного и уголовно-процессуального права. В последнем случае никакого вреда не причиняется, а задержание является мерой пресечения, осуществляемой в рамках особой процедуры. В уголовно-правовом задержании предполагается, что осуществляется задержание лица, заведомо совершившего преступление, хотя в некоторых случаях такая заведомость в сознании обычных граждан представлена лишь вероятностью. Последнее обстоятельство не гарантирует от ошибок, как юридических, так и фактических. В этом смысле формулировку ст. 39 УК в части «лицо, совершившее преступление» можно назвать не соответствующей нормам действующего законодательства. Более правильно говорить о задержании лица, подозреваемого в совершении преступления.

При уголовно-правовом задержании важно, чтобы действия задерживаемого основывались на убедительных фактах. Законодатель закрепляет правомерность причинения вреда при задержании лица, совершившего преступление любой тяжести. Главное условие при этом, чтобы правила уголовно-правового задержания не применялись при совершении иных правонарушений.

2. Важным условием задержания является стремление лица, совершившего преступление, скрыться от правосудия с целью избежать ответственности. Это касается и случаев побега из мест лишения свободы или из-под стражи. Такие формы уклонения лиц, совершивших преступления, от уголовной ответственности и наказания дают право осуществлять принудительные действия при их задержании для доставления в органы правопорядка и пресечения возможности совершения ими новых преступлений.

При уклонении возможно применение насилия, которое в рамках закона признается правомерным. Так, по определению Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РСФСР действия участкового инспектора милиции Н., направленные на задержание Ш., совершившего разбойное нападение с применением оружия, признаны правомерными. Ш. после совершения тяжкого преступления пытался скрыться, оказывая вооруженное сопротивление, в связи с чем сотрудник милиции был вынужден

⁵² Советское уголовное право. Общая часть: Учебник. М., 1988. С. 159.

осуществить оперативное задержание вооруженного преступника, открыв огонь на поражение⁵³.

Условия, характеризующие действия лица, осуществляющего задержание:

1. Уголовно-правовое задержание по смыслу ст. 38 УК РФ всегда обусловлено причинением вреда задерживаемому. Причинение вреда третьим лицам при задержании не допускается. Если такое случается, то действуют правила о крайней необходимости.

Практика показывает, что возможно причинение вреда при задержании лиц, ошибочно принятых за преступника. В таком случае подлежит тщательному анализу субъективный критерий в действиях лица, осуществившего так называемое «мнимое задержание». Вопрос об ответственности в данном случае решается по правилам фактической ошибки. Если лицо не сознавало ошибочности своих действий и, исходя из всех материалов дела, не могло и не должно было это сознавать, то речь идет о невиновном причинении вреда; если же могло и должно было сознавать, то следует говорить о причинении вреда по неосторожности.

Вред, причиняемый задерживаемому, может быть физическим либо имущественным. Само причинение вреда не является целью задержания, это лишь средство для достижения другой важной цели — доставления лица, совершившего преступление, в органы власти и пресечения возможности совершения им новых преступлений. Если же в процессе разбирательства по существу будет установлено, что субъект задержания преследовал совершенно иные цели (месть, желание расправиться с обидчиком), то правомерность задержания отсутствует, и лицо несет ответственность за совершение умышленного преступления на общих основаниях.

В специальной литературе высказаны различные точки зрения по поводу тяжести вреда, причиняемого задерживаемому. Одни авторы полагают, что вред должен быть минимальным, наименьшим. При этом отрицается возможность причинения задерживаемому смерти, так как якобы в таком случае не достигается важнейшая цель — предание его правосудию. Эти же авторы утверждают более решительно, что нельзя лишать жизни при задержании и лиц, осужденных к исключительной мере наказания и совершающих побег, так как это есть не что иное, как приведение в исполнение смертной

⁵³ Бюллетень Верховного Суда РСФСР. 1990. № 1. С. 8, 9.

казни⁵⁴. Но, как представляется, более правильной является точка зрения, согласно которой не следует ограничивать меры по задержанию преступника условиями крайней необходимости, когда причиненный вред должен быть менее значительным по сравнению с характером и степенью опасности совершенного преступления. Вред при задержании может быть и более существенным. Например, причинение задерживаемому тяжкого вреда здоровью, а в исключительных случаях и смерти правомерно, на наш взгляд, лишь в случае совершения им тяжкого или особо тяжкого преступлений, сопряженных с посягательством на жизнь и здоровье граждан.

Важно при этом не нарушить границы мер, необходимых для задержания. Эти границы не определены в законе точно и исчерпывающе и носят оценочный характер. Практика нуждается в дополнительных разъяснениях и уточнениях в виде постановления Пленума Верховного Суда РФ. Вместе с тем некоторые нормативные акты предоставляют право сотрудникам правоохранительных органов применять физическую силу, специальные средства и огнестрельное оружие при задержании лиц, совершивших преступление. Все эти документы должны соответствовать нормам уголовного закона. В связи с этим следовало бы в ст. 15 Закона РФ «О милиции», где закрепляется право на применение при задержании огнестрельного оружия, уточнить, что сотрудник милиции вправе применить огнестрельное оружие в случае задержания лица, застигнутого при совершении тяжкого насильственного или особо тяжкого преступления и пытающегося скрыться.

2. Действия задерживаемого лица по причинению вреда возможны лишь при соблюдении следующего важного условия: иными средствами задержать такое лицо не представлялось возможным. В подобном случае лицо не реагирует на требование проследовать в органы власти, пытается скрыться, оказывает сопротивление. Его не останавливает предупреждение о применении физического воздействия, специальных средств, оружия. Подозреваемый пытается скрыться, все ненасильственные меры исчерпаны — в этот момент и возникает право на насильственное задержание, соединенное с причинением вреда.

3. Последнее и определяющее условие — не должны быть превышены меры, необходимые для задержания лица, совершившего преступление. Таким превышением мер в соответствии с ч. 2 ст. 38 УК признается их явное несоответствие характеру и степени

⁵⁴ Советское уголовное право. Общая часть: Учебник. М., 1988. С. 160.

общественной опасности совершенного задерживаемым лицом преступления и обстоятельствам задержания, когда лицу без необходимости причиняется явно чрезмерный, не вызываемый обстановкой вред.

Большое значение при этом имеет субъективный критерий. Законодатель связывает ответственность за превышение мер, необходимых для задержания, с умышленным причинением вреда. Как указывалось ранее, по своей юридической природе понятия «превышение мер, необходимых для задержания» и «явное несоответствие», как и в случае с необходимой обороной являются оценочными. Каждый раз окончательное решение в этом вопросе принимается субъектом правоприменения с учетом оценки всей совокупности объективных и субъективных признаков.

В науке уголовного права и в судебной практике принято выделять несколько видов действий, характеризующих превышение мер, необходимых для задержания:

1. Средства и методы задержания явно не соответствуют тяжести совершенного преступления. Например, применение оружия при задержании лица, совершившего преступление небольшой или средней тяжести, при задержании несовершеннолетнего или женщины. Аналогично будет решен вопрос и при причинении вреда здоровью задерживаемого, если он упал, и его настигли, но подозреваемый и не предпринимал дальнейших попыток скрыться.

2. Обстановка задержания не вызвала необходимости причинения вреда задерживаемому либо причинения явно чрезмерного вреда. В данном случае учитываются многие факторы: время и место задержания, количество задерживающих и задерживаемых, их поведение и др. Если будет установлено, что вся обстановка задержания предполагала применение минимальных насильственных мер либо имелась возможность осуществить задержание вообще без применения физической силы, но, тем не менее, задерживаемому причинен тяжкий вред, то налицо превышение мер, необходимых для задержания.

Учитывая предложения об исключении преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 108 УК из категории убийств, полагаем, что аналогичное решение можно принять и по поводу преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 108.

§ 6. Крайняя необходимость

В повседневной жизни нередко возникают случаи, когда лицо, желая спасти одно охраняемое благо, причиняет вред другому охраняемому объекту. Такое причинение вреда является вынужденным, крайней мерой и в теории права названо крайней необходимостью. Эта ситуация, по верному определению А.А. Пионтковского, есть столкновение двух охраняемых законом интересов, где сохранение одного может быть достигнуто лишь путем нарушения другого⁵⁵.

Согласно ст. 39 УК не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в состоянии крайней необходимости, т.е. для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или иных лиц, охраняемым законом интересам общества и государства, если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и при этом не было допущено превышения пределов крайней необходимости.

Закон признает право на крайнюю необходимость за всеми без исключения гражданами. В некоторых случаях обязательность действий в условиях крайней необходимости входит в обязанность определенных лиц (сотрудников милиции, служащих МЧС, работников пожарной охраны, военнослужащих). Важно осознать, что целью действий при крайней необходимости является устранение опасности, угрожающей охраняемым интересам. Устранение опасности, угрожающей неправомерным, незаконным интересам, не охватывается понятием крайней необходимости.

В науке уголовного права и в судебной практике принято выделять условия правомерности крайней необходимости, относящиеся к грозящей опасности и к действиям по устранению такой опасности.

Условия правомерности крайней необходимости, относящиеся к грозящей опасности:

1. Опасность может исходить из различных источников. Это могут быть стихийные бедствия и природные катаклизмы (землетрясения, наводнения, тайфуны, засуха, извержение вулкана). Опасным может быть и поведение домашних и диких животных. При этом следует помнить, что защита от нападения животного, которого умышленно направляет человек, рассматривается как необходимая оборона.

⁵⁵ Курс советского уголовного права: В 6 т. Т. 2. М., 1971. С. 380.

Источниками опасности могут стать и физиологические экстремальные ситуации, в которых находится человек (болезнь, чувство голода, жажды и т.п.). Аналогично рассматриваются и общественно опасные действия человека (провоцирующие ситуации), в результате которых причиняется вред охраняемым интересам третьих лиц либо возникает реальная угроза причинения такого вреда.

Например, Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РСФСР признала приговор, в соответствии с которым М. был осужден, а В. оправдан, обоснованным. М. на автомашине нарушил правила дорожного движения и создал аварийную ситуацию. В. во избежание тяжких последствий применил резкое торможение на своей автомашине, из-за чего автомобиль занесло на разделительный газон, где передней частью автомобиля была сбита Ш., которая от полученных повреждений скончалась. Судом было установлено, что В. при указанных обстоятельствах принял все зависящие от него меры и все же не смог предотвратить наезд. Судебная коллегия посчитала правильными выводы суда о том, что В. действовал в условиях крайней необходимости и уголовной ответственности понести не может⁵⁶.

2. Грозящая опасность должна быть наличной и действительной. Наличность означает, что опасность возникла и еще не миновала. Действительной считается такая опасность, которая существует в объективном мире реально, а не в воображении лица. Опасность, существующая лишь в воображении лица, является мнимой и в некоторых случаях не исключает преступности и наказуемости действий, якобы совершенных в условиях крайней необходимости. Если лицо заблуждалось в осознании существования опасности, но могло и должно было это предвидеть, то наступает уголовная ответственность за неосторожное причинение вреда. Если же по обстоятельствам дела лицо предполагало наличие опасности и при этом не могло и не должно было предвидеть своей ошибки, то налицо невиновное причинение вреда.

3. Грозящая опасность не могла быть устранена другими средствами. Данное условие означает, что если существует любая другая возможность по устранению опасности, не связанная с причинением вреда другим охраняемым интересам, то состояние крайней необходимости исключается. Если лицо могло уклониться от опасности, спастись бегством, обратиться за помощью к другим, но выбрало путь причинения вреда при

предотвращении опасности, то такие действия также не могут рассматриваться как совершенные в состоянии крайней необходимости.

Условия правомерности крайней необходимости, относящиеся к действиям по устранению грозящей опасности:

1. Устранение опасности при крайней необходимости в уголовно-правовом смысле связано с причинением вреда охраняемым интересам. Вред причиняется третьим лицам, т.е. совершенно посторонним, не связанным с источником опасности.

2. В соответствии с волей законодателя вред, причиненный при крайней необходимости, должен быть меньше вреда предотвращенного. В данном случае следует учитывать соразмерность и ценность защищаемого объекта и объекта причинения вреда. Причинение равного по объему вреда не дает права говорить о состоянии крайней необходимости (например, причинение смерти другому человеку при спасении собственной жизни).

3. Действия по устранению опасности не должны превышать пределов крайней необходимости. Ранее действующее законодательство не знало такого понятия, а ответственность в таких случаях наступала в общем порядке. В настоящее время в соответствии с ч. 2 ст. 39 УК превышением пределов крайней необходимости признается причинение вреда, явно не соответствующего характеру и степени угрожающей опасности и обстоятельствам, при которых опасность устранялась, когда указанным интересам был причинен вред равный или более значительный, чем предотвращенный.

Такое превышение влечет за собой уголовную ответственность только в случаях умышленного причинения вреда. В законе четко выделены объективный и субъективный критерии. Объективный критерий выражается в размере причиненного вреда, явно не соответствовавшего, во-первых, характеру и степени угрожавшей опасности, а во-вторых, обстоятельствам, при которых опасность устранялась. Вновь приходится констатировать, что эти понятия оценочные. Подлежат оценке все фактические обстоятельства (время, место, экстремальность и неординарность ситуации, ограниченные временные рамки).

Субъективный критерий означает, что ответственность наступает в том случае, когда лицо осознавало возможность причинения равного или большего вреда и желало или сознательно допускало его причинение либо безразлично относилось к этому (что чаще

⁵⁶ Сборник постановлений Президиума и определений судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РСФСР.

всего и происходит на практике). В Особенной части УК не предусмотрено конкретных составов преступлений, связанных с превышением пределов крайней необходимости. Из этого следует, что ответственность наступает за умышленные преступления, но с указанием того, что виновный действовал в состоянии крайней необходимости. Данное обстоятельство при назначении наказания рассматривается как смягчающее обстоятельство.

В специальной литературе обсуждается вопрос о так называемой неудавшейся крайней необходимости. В нормах уголовного закона такие случаи не предусмотрены, но специалисты полагают, что состояние крайней необходимости не исключается, если действия, предпринятые с целью предотвращения вреда, не увенчались успехом и вред наступил, несмотря на все усилия лица, добросовестно рассчитывавшего его предотвратить⁵⁷. С таким мнением можно согласиться, но необходимо добавить, что вред причинен минимальный, а в действиях лица отсутствуют небрежность и легкомыслие. В противном случае ответственность наступает как за совершение неосторожного преступления.

По общему правилу, вытекающему из судебной практики, вред, причиненный в состоянии крайней необходимости, возмещается лицом, его причинившим, но суд вправе возложить обязанность по возмещению вреда на третьих лиц, в интересах которых осуществлялась крайняя необходимость.

§ 7. Физическое и психическое принуждение

УК РСФСР 1960 г. не предусматривал норм о принуждении как самостоятельном правовом основании, которое исключало бы преступность деяния. Причинение вреда лицом, на которое оказывалось физическое или психическое воздействие, признавалось обстоятельством, смягчающим ответственность. Вместе с тем на практике часто возникают случаи, когда лицо вынуждено причинять вред другим охраняемым интересам, его воля оказывается парализованной из-за оказанного на него воздействия. Возникал естественный вопрос о виновности такого лица. Проблема решалась неоднозначно, хотя в науке уголовного права было общепризнано, что физическое принуждение, лишаящее

М., 1981. С. 39, 40.

⁵⁷ Уголовный закон. Опыт теоретического моделирования. С. 132.

человека возможности действовать по своему выбору, должно исключать его ответственность за наступивший в результате вред ввиду того, что такой вред не может рассматриваться как причиненный данным лицом⁵⁸.

В новом УК появилась норма о физическом и психическом принуждении. Вместе с тем содержание данной нормы наводит на мысль, что законодатель испытывал определенную трудность в выделении признаков правомерности причинения вреда в указанных обстоятельствах.

В соответствии с ч. 1 ст. 40 УК не является преступлением причинение вреда охраняемым интересам в результате физического принуждения, если вследствие такого принуждения лицо не могло руководить своими действиями. Речь в данном случае идет лишь о таком физическом принуждении, которое признается непреодолимым, когда лицо полностью лишается возможности действовать в соответствии со своей волей. Содержание физического принуждения в законе не раскрыто, что затрудняет применение нормы на практике. По нашему мнению, это понятие должно включать в себя меры физического воздействия со стороны другого человека, т.е. насилие (побои, причинение вреда здоровью, связывание, удушение, угроза оружием), применяемое к лицу с целью заставить его причинить вред каким-либо охраняемым интересам. При этом лицо фактически теряет свободу воли и становится орудием в руках другого человека. Например, водитель государственного автомобиля под угрозой применения оружия передает преступнику автомобиль; связанный охранник не препятствует преступному изъятию имущества. Аналогично должны рассматриваться и случаи, которые в праве именуется непреодолимой силой. Определение последней отсутствует в уголовном законе, но о ней говорится в ГК РФ. В ст. 401 ГК закреплено, что непреодолимая сила представляет собой наличие чрезвычайных и неотвратимых при данных условиях обстоятельств. Применительно к уголовному праву ряд авторов определяют данное обстоятельство как ситуацию, при которой лицо, находясь под воздействием стихийных сил природы, животных, механизмов, людей или иных факторов, не имеет возможности осуществить необходимые действия либо осуществляет действия, не обусловленные его волей⁵⁹. Следует оговориться, что если лицо само спровоцировало обстановку непреодолимой силы, то оно не освобождается от уголовной ответственности.

⁵⁸ Понятие преступления. М., 1948. С. 39, 40.

Часть 2 ст. 40 УК предусматривает причинение вреда в результате такого физического или психического принуждения, при котором лицо не лишается возможности действовать по своему усмотрению и сохраняет способность руководить своими действиями. Такое принуждение принято называть преодолимым. При этом законодатель определил, что вопрос об уголовной ответственности за причинение вреда при таком принуждении решается с учетом положения о крайней необходимости (в основном это касается объема и содержания причиненного вреда).

Под психическим принуждением судебная практика понимает реальную и действительную угрозу применения физического насилия, причинения материального или морального ущерба. Реальность и действительность угрозы предполагают возможность приведения ее в исполнение в момент предъявления каких-либо требований. Считается, что такое принуждение оставляет лицу свободу выбора в поведении. Лицо может покориться и выполнить требования, но может и противостоять угрозе, оказать сопротивление. Законодатель в последнем случае дает шанс для непризнания таких действий преступными, но при соблюдении правил правомерности крайней необходимости.

Вместе с тем следует оговориться, что преодолимость и непреодолимость — категории оценочные, и требуется тщательный анализ всей совокупности фактических данных. Своевременными были бы и разъяснения Пленума Верховного Суда РФ по данному вопросу, так как на практике возникают разнообразные случаи, требующие судебного толкования.

Например, при гипнозе воля лица полностью подавлена, но это вид психического насилия, в связи с чем возникает проблема ответственности лица, причинившего вред, находясь в гипнотическом состоянии. Кроме того, понятие непреодолимости не является абсолютно неизменным. Всегда требуется учитывать физическое состояние лица, его способности, наличие либо отсутствие обязанности действовать тем или иным способом. Одни и те же обстоятельства могут быть признаны непреодолимыми для гражданских лиц и преодолимыми для военнослужащих, к которым предъявляются повышенные требования (например, караульный, имея боевое оружие, под угрозой убийством пропускает на охраняемый объект преступников).

⁵⁹ Советское уголовное право. М., 1988. С. 107.

В УК предусмотрена ситуация, связанная с конкретным принуждением к совершению преступления. Части 3 и 4 ст. 150 УК РФ предусматривают ответственность за вовлечение в совершение преступления несовершеннолетнего с применением насилия или угрозой его применения, а также за аналогичные действия, связанные с вовлечением несовершеннолетнего в преступную группу либо в совершение тяжкого или особо тяжкого преступления. Следует признать, что понятие непреодолимости принуждения в таких случаях имеет свою специфику. По нашему мнению, возраст несовершеннолетнего, психофизические особенности его личности дают право признавать принуждение непреодолимым и в некоторых случаях, когда оно считается преодолимым при воздействии на взрослых граждан. Например, каким признавать принуждение несовершеннолетнего совершить кражу под страхом лишения пищи? А если такое принуждение переходит в насилие: причиняется вред здоровью, осуществляются изнасилование, иные насильственные действия сексуального характера, истязание? Как мы полагаем, в статье о физическом или психическом принуждении следовало бы отразить различную степень принуждения применительно к несовершеннолетним.

При назначении наказания физическое или психическое принуждение признается обстоятельством, смягчающим ответственность.

§ 8. Обоснованный риск

Обоснованный риск как самостоятельное обстоятельство, исключающее преступность деяния, ранее не выделялся в нормах УК. Вместе с тем в науке уголовного права данное обстоятельство было хорошо известно, но имелись некоторые разногласия по поводу его наименования. Одни авторы предлагали называть это производственным риском, другие именовали это обстоятельство профессиональным риском, третьи — хозяйственным⁶⁰.

В одном авторы были едины, а именно в том, что риск — это действие, направленное на получение положительного результата, хотя и основанное на предположении и не исключающее в ряде случаев причинения вреда охраняемым интересам. Цель риска — раздвинуть рамки непознанного, научиться управлять новейшими технологиями. Нормы права должны помочь творческим личностям в достижении общественно полезных целей,

⁶⁰ См.: Гринберг М.С. Проблема производственного риска в уголовном праве. М., 1963; Уголовный закон. Опыт теоретического моделирования // Бюллетень Верховного Суда СССР. 1988. № 6.

не связывать руки запретами и многочисленными условностями. В то же время право, закон должны быть преградой для авантюристов и проходимцев, мошенников и откровенных маньяков, которые преследуют сугубо личные, подчас корыстные и криминальные цели.

Лишь тот риск оправдан, который осуществляется pro bono publico (во имя общественного блага — лат.) Такой риск направлен на получение положительного результата, благополучного исхода. Конечно, действие в данном случае основано не на стопроцентной уверенности, предполагается, что удача возможна. Не исключено и причинение вреда. Лицо, идущее на риск, сознает такую возможность, но пытается предпринять все необходимое, чтобы исключить подобные следствия. При этом не проявляется никакого легкомыслия, в условиях риска надеются не на случай, а на большую вероятность успеха.

В соответствии со ст. 41 УК не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам при обоснованном риске для достижения общественно полезной цели. Законодатель признает право на риск за любым гражданином, независимо от его профессиональной деятельности. Право на риск признается в любой сфере, а не только в производственной или хозяйственной, при этом найдено удачное определение — обоснованный риск.

Теория и практика сформулировали условия правомерности обоснованного риска:

1. При обоснованном риске вред причиняется лицом, который действует для достижения общественно полезной цели. Содержание такой цели состоит в том, что рискующий стремится к открытию, к успеху, польза от которых наступает для многих людей, для общества и государства. Важность открытия, положительного результата может нести в себе угрозу причинения и существенного вреда (например, заболевание лучевой болезнью при открытии радиоактивных элементов).

Возникает естественный вопрос: если человек рискует ради достижения личной выгоды, то охватывается ли это понятием достижение общественно полезной цели? Одни авторы дают в этом случае отрицательный ответ, считая, что применение данной нормы исключается⁶¹. По нашему мнению, возможна ситуация, когда экономический, коммерческий риск чисто внешне дает основание говорить о личной выгоде рискующего,

⁶¹ Комментарий к УК РФ. М., 1996. С. 135.

но на самом деле такие действия дают возможность открыть новые механизмы рыночного хозяйства, предоставить новые рабочие места. При этом личная выгода является как бы составной частью общественно полезного результата.

2. Полезная цель не может быть достигнута средствами, не связанными с риском. При существовании малейшей возможности достижения результата без совершения рискованных действий лицо обязано ее использовать. В противном случае за причиненный вред ответственность наступает на общих основаниях. Например, конструктор может использовать робота для проверки новых технологий, но, пренебрегая такой возможностью, идет на риск и посылает на испытания человека, который погибает. Автор идеи должен нести ответственность за неосторожное причинение вреда.

3. Рискованные действия не должны нарушать прямых предписаний закона или иных нормативных актов, содержащих правила поведения в определенных ситуациях, осуществления специфических видов деятельности. Действия должны быть основаны на объективных знаниях и длительном опыте, накопленном в той или иной области. Возможна ситуация, когда действия рискующего направлены на опровержение существующих предписаний, теорий. Но опровержение должно быть основано на точном расчете, на анализе всех позиций по той или иной проблеме.

4. Лицо предприняло все достаточные меры для предотвращения вреда охраняемым интересам. Содержание этого понятия не раскрывается в законе, т.е. мы имеем очередное оценочное понятие. Как представляется, речь идет об объективном и субъективном критериях достаточности. Первый означает, что лицо обеспечило все меры безопасности рискованных действий (получение разрешения, соблюдение инструкций и правил, устройство страхующих приспособлений, укрытий и т.д.). Субъективный критерий заключается в том, что лицо сознает вероятную возможность и размер вредных последствий, но предпринимает все необходимые меры для того, чтобы вред не наступил или, по крайней мере, был минимальным.

При соблюдении всех указанных условий риск признается обоснованным, а наступление вредных последствий не влечет мер уголовной ответственности. В ряде случаев участники рискованных экспериментов (испытатели, каскадеры, спортсмены и др.) дают подписку о том, что добровольно участвуют в испытаниях, опытах и что они в

полном объеме информированы о характере и целях таких действий, о риске и возможных негативных последствиях.

Законодатель предусмотрел условия, при которых риск признается необоснованным.

Во-первых, если риск был заведомо сопряжен с угрозой для жизни многих людей. По нашему мнению, угроза для жизни многих людей предполагает опасность хотя бы для двух человек.

Во-вторых, если риск был заведомо сопряжен с угрозой экологической катастрофы или общественного бедствия. Заведомость в данном случае означает осознание рискующим угрозы указанных последствий до совершения всех задуманных действий. Под экологической катастрофой следует понимать вред, причиненный природе в результате человеческой деятельности и угрожающий самой биологической основе существования человека (аварии на газо- и нефтепроводах, радиоактивное заражение обширной территории, крупномасштабные лесные пожары). Общественное бедствие можно определить как негативные последствия, возникшие в результате непродуманных, легкомысленных действий человека, влекущих лишения и страдания для многих людей (аварии на теплотрассах зимой, разрушение жилых домов из-за ошибок в расчетах и т.п.). Субъективная сторона при причинении вреда вследствие необоснованного риска характеризуется, как правило, неосторожной формой вины в виде преступного легкомыслия. Лицо сознает, что его действия связаны с необоснованным риском, предвидит возможность наступления серьезных последствий, но самонадеянно рассчитывает на их предотвращение.

Обоснованный риск следует отличать от случаев крайней необходимости. При последней существует источник опасности, а сами действия направлены на предотвращение вреда. При обоснованном риске действия не обусловлены грозящей опасностью, они направлены на достижение общественно полезной цели. При крайней необходимости причиненный вред должен быть меньше вреда предотвращенного, а при обоснованном риске размер вреда не имеет определяющего значения для оценки действий рискующего.

При назначении наказания за преступление, совершенное при нарушении условий правомерности обоснованного риска, данное обстоятельство признается смягчающим ответственность.

§ 9. Исполнение приказа или распоряжения

Длительное время вопрос об уголовно-правовом значении исполнения приказа был предметом научных дискуссий. В судебной практике оценка действий по причинению вреда при исполнении приказа также вызывала разночтения. Одни авторы утверждали, что данное обстоятельство исключает преступность деяния, но в том случае, если приказ является законным. Другие считают, что исполнение незаконного приказа не входит в предмет уголовно-правового регулирования, а определяется нормами других отраслей права⁶². Мнение сторонников первой позиции и стало определяющим при подготовке нового УК.

Согласно ст. 42 УК не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам лицом, действующим во исполнение обязательного для него приказа или распоряжения. Уголовную ответственность за причинение вреда несет лицо, отдавшее незаконный приказ или распоряжение.

По нашему мнению, понятия приказа и распоряжения тождественны. Приказ — это властное указание о выполнении или невыполнении каких-либо действий, изданное в надлежащей форме, в пределах компетенции должностного лица и имеющее обязательную силу. Приказ руководителя, начальника обязателен для всех лиц, находящихся в его подчинении. Жизнь требует в некоторых сферах деятельности и в ряде случаев строить отношения между людьми на основе подчиненности, чтобы не допустить хаоса и правового беспредела. Такие вопросы, как подбор и расстановка кадров, осуществление государственного управления, не могут решаться иначе как посредством отдачи приказов и распоряжений. Есть сферы, где основой деятельности является единоначалие, что предполагает обязательность приказов и распоряжений начальника и ответственность за их неисполнение (военнослужащие, сотрудники МВД, ФСБ и др.).

Приказ может быть устным и письменным, а в некоторых случаях только письменным. Приказ объявляется подчиненному как лично руководителем, начальником, так и через других лиц (помощников, заместителей), и является обязательным не в силу устного договора между начальником и подчиненным, а в силу законов и иных нормативных актов. Теория и практика выработали условия правомерности исполнения приказа или распоряжения, относящиеся к его изданию и исполнению.

Условия правомерности приказа или распоряжения, относящиеся к его изданию:

1. Приказ или распоряжение должен быть отдан должностным лицом в пределах своей компетенции. Если обязательность приказа существует только субъективно, т.е. лицо полагает, что выполняет приказ компетентного начальника, но последний никаких прав на издание такового не имеет, то ссылка на обязательность приказа не может иметь никакого юридического значения.

Пределы компетенции — это объем прав и обязанностей должностного лица, вытекающих из нормативных актов, положений, инструкций, принятых в соответствии с действующим законодательством.

2. Приказ должен быть издан в надлежащей форме, которую в каждом случае определяют нормативные документы. Еще в русском дореволюционном уголовном праве указывалось, что при всякой ссылке на приказ суд должен удостовериться, дан ли он компетентным лицом, относился ли к служебным обязанностям исполнителя, были ли соблюдены предписанные законом формы⁶³.

3. Приказ не должен быть заведомо незаконным, а тем более преступным. Заведомость означает, что должностное лицо заранее сознает несоответствие своего распоряжения правовым предписаниям, но, несмотря на это, издает приказ и требует его исполнения. Преступный приказ означает, что в результате его исполнения может быть причинен вред интересам, охраняемым уголовным законом. Вред причиняется при этом не в связи с необходимостью выполнить государственные или служебные задачи, а ради собственной карьеры, вопреки интересам службы, часто из корыстных или иных низменных побуждений.

За причинение вреда при выполнении незаконного приказа исполнитель ответственности не несет. Его действия характеризуются как причинение вреда. Ответственность в данном случае возлагается на лицо, отдавшее незаконный приказ или распоряжение. При исполнении же заведомо незаконного либо преступного приказа ответственность и для исполнителя, и для начальника наступает на общих основаниях. Кроме того, если должностное лицо, отдавая преступный приказ, действует из корыстных или иных личных побуждений, оно несет ответственность по совокупности и за должностное преступление. И что более важно — действия начальника и подчиненного,

⁶² См.: Козак В.Н. Вопросы теории и практики крайней необходимости. Саратов, 1981. С. 52.

которые осознают преступный характер приказа, следует расценивать как соучастие в совершении умышленного преступления.

Условия правомерности, относящиеся к действиям исполнителя приказа или распоряжения:

1. Вопрос об ответственности рассматривается лишь тогда, когда исполнитель, выполняя приказ, причинил вред охраняемым интересам. Размер причиненного вреда не имеет значения для оценки действий.

2. Исполнитель не должен выходить за рамки действий, определенных приказом. Н.С. Таганцев писал по этому поводу, что исполнитель не должен переступать пределов приказа, так как всякое превышение приказа влечет его личную ответственность⁶⁴.

3. Лицо, выполняющее заведомо незаконный приказ или распоряжение, будет нести ответственность только за умышленное причинение вреда. При совершении неосторожного преступления в результате исполнения такого приказа ответственность несет начальник. Хотя следует заметить, что в специальной литературе высказана и иная точка зрения, согласно которой при причинении вреда по неосторожности исполнитель также несет уголовную ответственность за самостоятельное неосторожное преступление. По нашему мнению, не следует расширять рамки ответственности исполнителя, установленные законодателем.

4. Лицо, отказавшееся исполнять заведомо незаконный (в некоторых случаях и преступный) приказ, не подлежит уголовной ответственности. Это, пожалуй, одна из главных идей, которую обозначил законодатель в ст. 41 УК. Неисполнение предполагает полный и окончательный отказ. Подчиненный должен сознавать, что отказывается исполнять, действительно, заведомо незаконный приказ. Если такой приказ выполняется под принуждением, то вопрос необходимо решать, исходя из правил ст. 40 УК.

Неисполнение преступного приказа позволяет говорить не о нарушении порядка подчиненности, а о сознательном отказе фактически совершать преступление. Вместе с тем существует определенная специфика в вопросе ответственности за неисполнение приказа военнослужащими. Такое поведение подчиненного в определенных случаях влечет уголовную ответственность в соответствии со ст. 332 УК. Это преступление против

⁶³ См.: Таганцев Н.С. Русское уголовное право: Лекции. Часть Общая. М., 1996. Т. 1. С. 190.

⁶⁴ Н.С. Таганцев приводил пример с полицейским: если полицейскому было приказано задержать кого-либо, а он без всякой необходимости избил задержанного, то будет отвечать за побои. См.: Таганцев Н.С. Указ. соч. С. 90.

порядка подчиненности и воинских уставных взаимоотношений. Нормы Дисциплинарного устава вооруженных сил определяют главную заповедь военнослужащего: «Приказ начальника — закон для подчиненного». Но устав не охватывает исполнение заведомо незаконного, а тем более преступного приказа. Положения ст. 332 УК распространяются лишь на случаи, когда приказ законен и по сути и по форме. Как тонко иронизировал Н.С. Таганцев по поводу сторонников так называемой доктрины безусловного подчинения, «сомнительно, можно ли считать обязательным изменнический приказ начальствующего отрядом сдать без всякого основания неприятелю или приказ ротного командира сжечь деревню, в которой рота стояла в мирное время»⁶⁵. Для военнослужащего должно быть очевидным, что приказ связан с нарушением присяги, воинского долга, но что его выполнение будет главным поводом причинения вреда охраняемым интересам.

Вместе с тем совершение преступления при нарушении условий правомерности исполнения приказа или распоряжения, которое причиняет вред общественным отношениям, признается смягчающим обстоятельством.

§ 10. Иные обстоятельства, исключающие преступность деяния

В уголовно-правовой литературе называются и иные обстоятельства, не содержащиеся в УК. Речь идет о согласии потерпевшего, осуществлении своего права, исполнении профессиональных функций и обязанностей.

Согласие потерпевшего. Не считается преступлением причинение вреда охраняемым интересам, если оно совершено с согласия потерпевшего, в свободном распоряжении которого находится данный интерес. Теория и судебная практика выработали условия правомерности причинения вреда с согласия потерпевшего:

а) согласие на причинение вреда дано в отношении таких благ и интересов, которые находятся в его свободном распоряжении. Круг таковых довольно ограничен. В основном это имущественные права, т.е. правомочия по поводу конкретного имущества. Главное условие — чтобы деяние не охватывало причинение вреда охраняемым интересам третьих

⁶⁵ Таганцев Н.С. Указ. соч. С. 189.

лиц (например, уничтожение имущества с согласия потерпевшего общеопасным способом — путем поджога);

б) согласие должно быть дано в пределах того объема правомочий, которые позволяют лицу свободно распоряжаться своими правами и интересами. Это означает, что согласие на причинение вреда наиболее ценным личным правам и интересам не устраняет преступности деяния.

В уголовном законе существуют специальные нормы, которые предусматривают ответственность за причинение вреда потерпевшему даже в том случае, когда он выразил на это согласие (незаконное производство аборта — ст. 123 УК, половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста, — ст. 134 УК, умышленное причинение вреда, опасного для жизни и здоровья — ст. 111 УК).

Особо следует отметить ситуацию лишения жизни с согласия потерпевшего. По нашему УК это расценивается как умышленное убийство. Хотя история знает и иное решение вопроса: первая редакция УК РСФСР 1922 г. предусматривала, что лишение человека жизни, совершенное из сострадания и по настойчивой просьбе убитого, признается непроступным (вскоре эта норма была отменена). Русское дореволюционное уголовное законодательство также не уравнивало умышленное убийство с убийством по согласию. В Уложении 1903 г. закреплялось положение об уменьшенной ответственности за убийство, «учиненное по настоянию убитого и из сострадания к нему». На наш взгляд, это более правильное решение. К сожалению, в новом УК такое положение отсутствует;

в) согласие должно быть результатом собственной воли. Субъект, выразивший согласие, должен быть вменяемым, достигшим возраста, с которого наступает дееспособность. Согласие дается добровольно, а не вынужденно (под влиянием обмана или под принуждением), по времени оно должно предшествовать причинению вреда. При этом согласие следует отличать от прощения, которое возможно сразу после причинения вреда. Также согласие, взятое обратно, теряет силу, но только до того, как деяние было совершено (если человек, связанный по его просьбе, потребует освобождения, то дальнейшее удержание его в таком состоянии носит противозаконный характер). Форма выражения согласия большого значения не имеет, вполне достаточно согласия молчаливого, словесного или заявленного конклюдентными действиями.

При причинении вреда охраняемым интересам, которое явилось результатом так называемого мнимого согласия, ответственность наступает по правилам фактической ошибки. Если лицо, причинявшее вред, не признавало мнимости согласия, но по обстоятельствам дела должно и могло это сознавать, налицо неосторожное преступление. При этом, безусловно, учитывается ценность нарушаемого блага. Если же лицо безосновательно делало вывод о согласии потерпевшего, действовало самоуверенно, без достаточной осмотрительности, то ответственность наступает на общих основаниях за умышленное причинение вреда.

Осуществление своего права. Причинение вреда при осуществлении своих частных прав не признается преступным, если не нарушены пределы правомочий, установленных законом.

Необходимо выделить ряд условий правомерности осуществления своего права: во-первых, право должно быть действительным, т.е. принадлежать лицу на основании какой-либо юридической нормы; во-вторых, право должно осуществляться в рамках, определенных законом; в-третьих, право должно осуществляться только в тех формах, которые разрешены законом; и, наконец, осуществление права не должно вызывать причинение существенного вреда охраняемым интересам или отличаться жестокостью. Так, ст. 38 Конституции РФ закрепляет, что забота о детях, их воспитание являются равным правом и обязанностью родителей. Эти права и обязанности конкретизированы в различных статьях Семейного кодекса РФ. Например, ст. 63 названного кодекса устанавливает ответственность родителей за воспитание своих детей. Статья 65 определяет, что при осуществлении родительских прав родители не могут причинять вред физическому и психическому здоровью детей, их нравственному развитию.

Способы воспитания детей должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление или эксплуатацию детей. Естественно, что родители, осуществляющие свои права в ущерб правам и интересам детей, подлежат ответственности в соответствии с законом. Например, в соответствии со ст. 156 УК родители несут ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетних, если это деяние соединено с жестоким обращением, выражающимся в систематических побоях, в лишении пищи и воды, крова, одежды. Не следует забывать при этом, что осуществление родительских прав

не может быть связано с применением некоторых принудительных мер в отношении ребенка.

В некоторых случаях лицо нарушает порядок реализации своих законных прав или реализует их в формах, противоречащих закону. Такие действия расцениваются как самоуправство (ст. 330 УК). Аналогично расцениваются и действия по осуществлению лицом предполагаемого права, которое в действительности ему не принадлежит (например, лицо, имеющее право на дополнительную жилплощадь, самовольно занимает освободившуюся комнату в коммунальной квартире; истец самовольно, не дожидаясь решения суда, забирает спорное имущество). Вопрос о правомерности или неправомерности причинения вреда в таких случаях должен решаться исходя из совокупности всех фактов.

Исполнение профессиональных функций и обязанностей. В различных сферах действуют специалисты, профессионалы, отчего жизнь остальных людей становится более организованной, комфортной и безопасной. Но в ряде случаев выполнение таких функций может проходить в формах, которые внешне содержат признаки того или иного состава преступления (например, врач ампутирует конечность у больного человека, пожарный уничтожает имущество, ликвидируя пожар, спортсмен в спортивном поединке причиняет травму сопернику).

Если профессиональные функции исполняются в соответствии с определенными условиями (можно назвать их условиями правомерности осуществления такой деятельности), то исключается их преступность.

Следует назвать несколько таких условий: а) данная профессиональная деятельность должна быть разрешена законом, а выполнение обязанностей основано на нормах права; б) такая деятельность осуществляется строго в пределах и в соответствии с целями, определяемыми законом; в) данные действия выполняются с помощью предусмотренных законом средств и способами, указанными в соответствующем нормативном акте. Соблюдение данных условий образует надлежащее выполнение профессиональных функций и обязанностей, что в свою очередь дает право признать неправомерным сопутствующее им причинение вреда.

При ненадлежащем исполнении обязанностей и причинении в связи с этим вреда лицо может быть привлечено к уголовной ответственности (такие случаи специально указаны в

ст. 124, 143, 215, 219, 225, 236, 247, 248, 249, 251, 293 УК). В большинстве своем это так называемые специальные нормы, т.е. те, которые конкретизируют вид и условия ненадлежащего выполнения профессиональных функций и обязанностей, при этом причинению вреда предшествует нарушение специальных правил, положений, инструкций. Общими нормами в данном случае являются ст. 109 и 118 УК, которые предусматривают ответственность при ином ненадлежащем исполнении лицом своих профессиональных обязанностей (за исключением такой крайней формы, как их незаконное исполнение).

В основном речь идет о деятельности врачей. Она связана с причинением вреда больным, а иногда и с причинением смерти (возможны сложнейшие операции с летальным исходом). Но сама эта деятельность не только правомерна, но и общественно полезна, так как направлена на борьбу за здоровье и жизнь человека. Следует признать, что ответственность врача может наступать в исключительных случаях, когда установлено, что неблагоприятный исход операции вызван недобросовестным отношением его к своим обязанностям: нарушение существующих правил осмотра больного, невыполнение мер предосторожности, подмена лекарств, оставление инородных тел в полостях и т.д.⁶⁶ Совершенно по-иному будут оцениваться действия врача в случае осуществления пластической операции для изменения внешности преступника, с целью укрыть его от органов правосудия. Если такая помощь была обещана заранее, то налицо соучастие в преступлении. При отсутствии признака заведомости возможна ответственность за укрывательство. В таком случае следует говорить о незаконном осуществлении профессиональных функций и обязанностей. Незаконны действия врача и в том случае, когда при проведении необходимой операции он самовольно изымает здоровые органы или ткань из тела больного для последующей трансплантации другим лицам. Такие действия расцениваются как умышленное причинение вреда здоровью различной тяжести.

Кроме того, в УК предусмотрена ответственность за незаконное осуществление конкретных видов профессиональной деятельности (ст. 123 УК — незаконное производство аборта, ст. 171 УК — незаконное предпринимательство, ст. 172 УК — незаконная банковская деятельность). Важную роль играет субъективный критерий. Ненадлежащее исполнение профессиональных функций и обязанностей совершается с

⁶⁶ См.: Дагель П. Об уголовной ответственности врачей // Сов. юстиция. 1964. № 19.

неосторожной формой вины: лицо предвидело возможность причинения незапланированного вреда, но легкомысленно рассчитывало на его предотвращение либо не предвидело такого вреда, но при внимательности должно было и могло его предвидеть. Незаконное исполнение такой деятельности предполагает только умышленную форму вины: лицо осознает, что осуществляет незаконную деятельность, предвидит причинение вреда охраняемым интересам, желает или сознательно допускает наступление такого вреда либо относится к этому безразлично.

Весьма интересное обстоятельство, сходное по правовой природе с предыдущим, закреплено в УК Республики Беларусь, который принят 2 июня 1999 г. и отличается значительной новизной. Статья 38 указывает на такое обстоятельство, как пребывание среди соучастников преступления по специальному заданию. Согласно данной статье не подлежит уголовной ответственности лицо, которое, выполняя в соответствии с действующим законом специальное задание по предупреждению или раскрытию преступления и действуя с другими его участниками, вынужденно совершит преступление. При этом ч. 2 ст. 38 УК РБ оговаривает, что правила ч. 1 не применяются к лицу, совершившему особо тяжкое или тяжкое преступление, связанное с посягательством на жизнь или здоровье человека. Как представляется, содержание данной нормы заслуживает пристального внимания и анализа на предмет включения ее в УК РФ.

К такого рода обстоятельствам можно, по нашему мнению, отнести и действия по освобождению заложников. В настоящее время эта проблема является очень актуальной. Сотрудники спецподразделений, освобождающие заложников, могут причинить вред и самим заложникам, что потребует тщательной правовой оценки. Уголовно-правовая оценка затруднена отсутствием специальной нормы в системе норм об обстоятельствах, исключающих преступность деяния.

Все вышеперечисленные иные обстоятельства, исключающие преступность деяния, в полной мере соответствуют юридической природе аналогичных обстоятельств, включенных в УК. По нашему мнению, следовало бы изучить возможность внесения их в уголовный закон.

Глава 15

НАКАЗАНИЕ И ЕГО ЦЕЛИ

§ 1. Понятие наказания и его признаки

Уголовное наказание — это предусмотренная уголовным законом (ст. 43 УК) мера государственного принуждения, применяемая по приговору суда к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключающаяся в лишении или ограничении его прав и свобод.

Уголовному наказанию присущи свои специфические признаки, отличающие его от иных мер государственного принуждения и способные в комплексе представить всю сущность наказания.

Прежде всего уголовное наказание — это особая, одна из наиболее суровых и тяжких мер (форм) государственного принуждения к лицу, виновному в совершении какого либо деяния, предусмотренного уголовным законом в качестве преступления. Уголовное наказание назначается от имени государства (Российской Федерации) и только по приговору суда. Никакой орган государственной власти не наделен такими функциями. Никто не может быть признан виновным в совершении преступления, а также подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в соответствии с законом и только в порядке, предписанном уголовным, уголовно-процессуальным и уголовно-исполнительным законодательством.

Уголовное наказание носит всегда строго индивидуальный (личный) и публичный характер, т.е. применяется конкретно к лицу, совершившему преступление, и не распространяется на других лиц, непричастных к совершению преступления (его родственников, близких). При назначении наказания проявляется официальная отрицательная, моральная и правовая оценка как совершенного общественно опасного поступка, так и лица, его совершившего. Государство, наказывая виновного, тем самым порицает его противоправное поведение. Чем выше степень общественной опасности преступления и лица, его совершившего, тем выше уровень исправительно-воспитательных элементов в уголовном наказании. Государство с помощью наказания

заставляет преступника искупить свою вину перед обществом, стать честным гражданином, т.е. принуждает лицо к определенному законопослушному поведению.

Наказание имеет объектами воздействия наиболее значимые для личности блага (жизнь, свобода, честь и достоинство и т.п.), состоит в лишении или ограничении прав и свобод виновного лица. Вместе с тем наказание применяется на основании принципа экономии использования воспитательно-карательных средств при наказании преступников. Так, лишения, ограничения и иные тяготы лицо испытывает и в процессе отбывания назначенного наказания.

Только уголовное наказание влечет судимость, т.е. правовое последствие, связанное с вступлением обвинительного приговора в законную силу и действующее до момента погашения или снятия судимости. Осуждение лица за совершение преступлений может повлечь некоторые ограничения, например, в занятии определенных должностей или возможности заниматься определенной деятельностью. Наказание по своему содержанию и объему принудительного воздействия на правонарушителя существенно отличается от иных мер уголовно-правового воздействия — принудительных мер медицинского характера к лицам, указанным в ч. 1 ст. 97 УК, и принудительных мер воспитательного характера, применяемых к несовершеннолетним.

Законодательная формулировка понятия наказания полностью соответствует международно-правовым актам о правах человека и об обращении с осужденными. В частности, она отвечает требованиям ст. 29 Всеобщей декларации прав человека, согласно которой каждый член общества должен подвергаться только таким ограничениям, какие установлены законом исключительно с целью обеспечения должного признания и уважения прав и свобод других и удовлетворения справедливых требований морали, общественного порядка и общего благосостояния в демократическом обществе. Следовательно, уголовное наказание не имеет целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства. Это положение находит свое проявление в том, что уголовное законодательство РФ не знает телесных или иных позорящих наказаний, что соответствует требованиям ст. 5 «Всеобщей декларации прав человека» и ст. 7 «Международного Пакта о гражданских и политических правах».

Вместе с тем человек, совершая противоправные действия, грубо попирает юридические и нравственные устои общества и государства, создает ситуацию, при

которой оно вынуждено идти на лишение или ограничение его основных прав и свобод (на свободу и личную неприкосновенность, а подчас и права на жизнь — в случаях исполнения исключительной меры наказания за особо тяжкие преступления против жизни). Такие ограничения необходимы в любом демократическом обществе. Ни одно общество не может предоставить человеку безграничную свободу, поскольку это привело бы к проявлению эгоистического своеволия и анархизма, к бесконечным столкновениям и конфликтам индивидуальных интересов.

§ 2. Цели наказания

Цели наказания определены в законе. В соответствии с ч. 2 ст. 43 УК РФ «наказание применяется в целях восстановления социальной справедливости, а также в целях исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений». Таким образом, УК предусматривает три цели наказания: а) восстановление социальной справедливости; б) исправление осужденного; в) предупреждение совершения нового преступления.

Справедливость — категория морально-правового и социально-политического характера, понятие о должном, связанное с неотъемлемыми правами и свободами человека. Она содержит требование соответствия между реальной значимостью людей и их социальным положением, между их правами и обязанностями, между деянием и воздаянием. Закон, в том числе и уголовный, фиксирует определенный уровень прав и обязанностей человека. Он как бы ограждает государство, общество и личность от произвола преступности. Нарушение закона — это отступление от принципа социальной справедливости.

Восстановление социальной справедливости как цели наказания предполагает, во-первых, по возможности восстановление исходного (существовавшего до совершения преступления) положения дел, полную и адекватную реконструкцию нарушенных преступлением интересов и отношений, обеспечивающих нормальное функционирование личности, общества, государства. Во-вторых, данная цель позволяет говорить о торжестве законности и справедливости в обществе.

Кроме того, между характером и степенью общественной опасности преступлений, содержанием и суровостью наказаний (санкций и наказуемостью) должна существовать

соразмерность, означающая, что за причинение тяжкого вреда жизни и здоровью следует лишение свободы либо ограничение таковой (а в исключительных случаях — за особо тяжкие преступления против жизни — смертная казнь). Корыстные посягательства преимущественно санкционируются законодателем и судом имущественными наказаниями (в виде штрафов, конфискации имущества). Преступления по службе влекут соответственно «трудовые» наказания — исправительные и обязательные работы, запрещение занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью.

Социальная справедливость наказания должна пониматься в том смысле, который содержится в трактовке принципа справедливости, закрепленного в ст. 6 УК РФ, «соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного». Иными словами, наказание справедливо, если к лицу, совершившему преступление, будет применена мера государственного принуждения, соответствующая тяжести преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного. При этом исключается повторное осуждение за одно и то же преступление (ст. 50 Конституции РФ). Этот принцип вытекает из ч. 7 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах.

При назначении наказания суды избирают меру принуждения таким образом, чтобы наказание достигло поставленных целей исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений.

При этом необходимо иметь в виду два обстоятельства. Во-первых, государство не может использовать свое право наказывать преступника без необходимости и целесообразности такого наказания, и поэтому уголовный закон содержит ряд норм, дающих право не применять наказание фактически (в частности, нормы об условном осуждении либо освобождении лица от уголовной ответственности или от отбывания наказания). Во-вторых, виновный даже после осуждения продолжает оставаться членом общества, и все иные его права и свободы, за исключением ограниченных или аннулированных назначенной мерой наказания, у него сохраняются. Недопустимо причинять ему физические мучения, унижать его человеческое достоинство, налагать на него иные правоограничения, выходящие за рамки назначенной меры.

В качестве второй цели уголовного наказания в ч. 2 ст. 43 УК РФ называется *исправление осужденного*. Названная цель направлена на изменение личности осужденного, нейтрализацию его антиобщественных взглядов и привычек, под влиянием которых было совершено преступление, привитие ему уважительного отношения к закону, установленному правопорядку, правам и интересам других граждан, общественно-полезному труду. Важно, чтобы осужденный возвращался в общество безвредным, добропорядочным и честным гражданином, не нарушающим уголовный закон, уважающим правила человеческого общежития.

Средства для достижения цели исправления осужденного весьма разнообразны. Для наказаний, не связанных с лишением свободы, цель исправления зачастую достигается самим фактом их применения. Для лишения свободы требуется применение определенных мероприятий — установление режима отбывания наказания, воспитательная работа, общеобразовательная и профессиональная подготовка осужденных. При этом если цель исправления ставится перед наказанием в уголовном законе, то у осужденного появляется право на получение помощи, направленной на приспособление его к нормальной жизни, и на нахождение в таких условиях при отбывании, которые бы не усугубляли его отрыв от общества и закрепление отрицательных свойств его личности.

Наряду с восстановлением социальной справедливости и исправлением осужденного наказание имеет цель *предупреждения* совершения новых преступлений. Различают частное и общее предупреждения. Несмотря на то что в законе они не выделяются, на практике они существуют и взаимодействуют между собой.

Частное (специальное) предупреждение заключается прежде всего в профилактике совершения нового преступления со стороны самого осужденного как в процессе отбывания наказания, так и после его отбытия. Ставится единственная задача — исключить рецидив преступлений со стороны ранее судимого лица. Достигается это путем применения к данному лицу предусмотренных соответствующими законами воспитательно-профилактических и других исправительных мероприятий со стороны государственных и общественных организаций. Чем строже назначенное наказание, тем интенсивнее меры должны применяться, например, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на период отбывания наказания исключают возможность совершения преступлений, которые связаны с использованием

служебного положения или определенной сферы деятельности. Изоляция от общества, охрана и надзор за осужденным также существенно ограничивают возможности совершения осужденным новых преступлений. Достижению цели частного предупреждения служат ограничения, порожденные наличием судимости. Вместе с тем предупредительная значимость наказания — не в его жестокости, а в его неотвратимости.

Общее предупреждение достигается путем угрозы применения наказания за совершение общественно опасных действий иными лицами, особенно неустойчивыми из тех, кто конфликтует с законом, находится в сфере внимания милиции. В этих случаях общее предупреждение реализуется опосредованно и свидетельствует о том, что неотвратимость наступления ответственности за совершенное преступление существует реально. Здесь имеет место психологическое воздействие не только на неустойчивых, но и на всех законопослушных граждан, поскольку реализуется принцип социальной справедливости и формируется уважение к закону, создается убеждение, что такие деяния преступны, формируется непримиримое, негативное отношение к преступлениям.

Итак, предупредительное воздействие наказания складывается, как общепризнанно в уголовно-правовой литературе, из трех стадий: 1) издание закона; 2) назначение наказания судом; 3) исполнение наказания. Хотя каждая стадия имеет свое содержание, тем не менее, только их комплексное воздействие на граждан (и не только на осужденных) имеет эффективное значение в борьбе с преступностью. Уголовное наказание является стимулом правопослушного поведения. Оно как бы предупреждает всех, каковы последствия нарушения уголовно-правового запрета.

Цели наказания достигаются органическим единством его назначения и исполнения. Наказание должно быть справедливым, соразмерным тяжести содеянного и общественной опасности виновного. Только тогда оно будет максимально способствовать достижению поставленных перед ним целей.

Глава 16

СИСТЕМА И ВИДЫ НАКАЗАНИЙ

§ 1. Общая характеристика системы и видов уголовных наказаний

Перечень видов уголовных наказаний содержится в ст. 44 УК РФ. Указанные в данной статье виды наказаний и образуют систему уголовных наказаний. Всего 12 видов уголовных наказаний.

Зафиксированная в УК РФ система наказаний отражает основные принципы современного уголовного права, в первую очередь принципы законности, справедливости и гуманизма, а также основные тенденции противостояния преступности в наше время: ужесточение уголовно-правовых мер в борьбе с тяжкими и особо тяжкими (в особенности с насильственными) преступлениями и злостными преступниками и сужение принудительных мер, связанных с лишением свободы, для менее опасных преступлений. С учетом особенностей личности совершившего преступление это дает возможность выбора соответствующего справедливого уголовного наказания. Все виды уголовного наказания в совокупности образуют определенную систему, которая представляет собой установленный уголовным законом и обязательный для суда исчерпывающий перечень видов наказаний, расположенных в определенном порядке с учетом их характера и сравнительной тяжести (от менее строгого к более строгому).

Установленная законодателем последовательность в расположении видов наказаний, изложенная в ст. 44 УК, применена и в санкциях статей Особенной части УК. Таким образом, современное уголовное законодательство нацеливает суды на преимущественное применение менее строгих наказаний.

Все виды наказаний, включенные в систему, находятся в определенном соподчинении и соотношении: некоторые из них могут назначаться только как основные, а некоторые — лишь в дополнение к другим; одни наказания могут назначаться всем осужденным, а другие — более узкому их кругу и за посягательство на конкретные охраняемые отношения, интересы, ценности.

Все уголовные наказания можно классифицировать по субъекту, по возможности определения срока и по характеру исправительных элементов воздействия. Так, по субъекту, к которому они применяются, наказания подразделяются на общие и специальные. Общие — это те наказания, которые могут быть применены к любому лицу, признанному виновным в совершении преступления (например, штраф). Специальными называются наказания, применяемые к строго ограниченному законом кругу осужденных. Так, ограничение по военной службе назначается лишь военнослужащим, проходящим военную службу по призыву или по контракту на должностях рядового и сержантского состава.

По возможности определения срока наказания классифицируются на срочные и одномоментные (не связанные с установлением определенного срока). К срочным видам наказания необходимо отнести те из них, в которых указан минимальный и максимальный срок, применяемый к осужденным по приговору суда. К ним относятся лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, обязательные работы, исправительные работы, ограничение по военной службе, ограничение свободы, арест, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение свободы на определенный срок, пожизненное лишение свободы. Ряд наказаний по своему характеру таковы, что не связаны с каким-либо сроком их отбытия: штраф, лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград и смертная казнь.

По характеру исправительных элементов воздействия, оказываемого на осужденного, можно выделить три группы наказаний: не связанные с ограничением или лишением свободы (штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, лишение специального или воинского звания, обязательные работы, исправительные работы, ограничение по военной службе); связанные с ограничением или лишением свободы (ограничение свободы, арест, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение свободы на определенный срок и пожизненное лишение свободы); смертная казнь.

Выбор вида уголовного наказания, его размера — прерогатива только суда.

Назначать за конкретное преступление можно лишь те наказания, которые установлены законодателем в санкции нормы Особенной части УК. Однако есть исключения. Так,

существуют два вида наказания, которые могут быть назначены судом даже в том случае, если они не предусмотрены в санкции нормы. Это относится к лишению специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград (ст. 48 УК) и лишению права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью (ст. 47 УК).

Для несовершеннолетних в Кодексе установлены самостоятельная система и перечень уголовных наказаний (ст. 88 УК).

Не все из перечисленных в ст. 44 УК видов наказания на данный момент времени могут быть назначены судом. Это относится к трем из двенадцати видов уголовных наказаний — ограничению свободы, аресту и смертной казни. Согласно ст. 4 ФЗ от 13 июня 1996 г. №64-ФЗ «О введении в действие Уголовного кодекса Российской Федерации», положения УК о наказаниях в виде ограничения свободы и ареста вводятся в действие федеральным законом или федеральными законами после вступления в силу УИК РФ по мере создания необходимых условий для исполнения этих видов наказаний. Крайний срок для введения в действие наказания в виде ограничения свободы — 2005 год, в виде ареста — 2006 год. Назначение смертной казни приостановлено Постановлением Конституционного Суда РФ от 2 февраля 1999 г. № 3-П.

Уголовный закон разделяет наказания на основные и дополнительные.

Основными наказаниями считаются те из них, которые могут назначаться лишь самостоятельно, их нельзя присоединить в дополнение к другим видам наказания, причем с ними в основном связывается выполнение целей наказания. За совершение одного преступления нельзя назначить два основных наказания. К ним относятся 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.

Дополнительными наказаниями считаются меры, которые имеют вспомогательный характер для обеспечения целей наказания. Они не могут назначаться самостоятельно, их только присоединяют к основным. Они призваны максимально индивидуализировать наказание, усилить его воспитательный эффект и, в конечном счете, обеспечить достижение целей наказания. Лишение специального, воинского или почетного звания,

классного чина и государственных наград применяется только в качестве дополнительных видов наказаний.

В санкциях статей Особенной части УК дополнительные наказания выступают как в качестве обязательных (к примеру, ч. 1 ст. 187 УК), так в качестве факультативных (ч. 2 ст. 187 УК). Суды в каждом случае должны обсуждать вопрос о целесообразности их назначения и указывать в приговоре мотивы своего решения.

Недопустимо применение дополнительного наказания к лицам, к которым оно не может быть применено (например, к несовершеннолетним). Оно не может быть более строгим, чем основное, а также быть того же вида, что и основное. Не может быть назначено дополнительное наказание, имеющее такие же исправительные свойства, что и основное (например, лишение права заниматься определенной деятельностью в дополнение к лишению права занимать определенную должность).

Уголовные наказания, которые применяются и в качестве основных, и в качестве дополнительных к основному, принято считать смешанными. Их два — штраф и лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. Такие наказания могут назначаться как основные (например, ст. 170, 176 УК) и как дополнительные (например, ч. 2 ст. 188, ст. 264 УК).

Исключительно в качестве дополнительного наказания может применяться лишь лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград, причем в этом качестве оно указано лишь в ст. 45 УК, а в санкциях норм Особенной части УК указание о нем отсутствует.

§ 2. Штраф

Согласно ст. 46 УК штраф является денежным взысканием, назначаемым в размере от двух тысяч пятисот до одного миллиона рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух недель до пяти лет.

Штраф может быть назначен почти за все преступления небольшой или средней тяжести. Подавляющая часть штрафных санкций предусмотрена за общественно опасные деяния, имеющие имущественный характер. Совершая такое преступление, виновный обычно хочет обогатиться за чужой счет, извлечь какую-либо материальную выгоду.

Применение штрафа не только лишает его полученной выгоды, но и в значительной степени ущемляет его собственные материальные интересы.

Штраф применяется в качестве основного и дополнительного наказания. Как основное наказание штраф предусматривается в качестве альтернативы к другим видам наказания; он может быть применен и в случае назначения более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление (ст. 64 УК), и в порядке замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 80 УК), и при вердикте присяжных заседателей о снисхождении (ст. 65 УК).

Что касается размера штрафа, то закон устанавливает его предел — от двух тысяч пятисот до одного миллиона рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух недель до пяти лет — в зависимости от тяжести совершенного преступления, его характера, наступивших последствий, имущественного положения осужденного, а также с учетом возможности получения осужденным заработной платы или иного дохода.

Выплата штрафа может быть рассрочена на срок до трех лет определенными частями.

При назначении наказаний по совокупности преступлений и совокупности приговоров, штраф при сложении его с ограничением свободы, арестом, содержанием в дисциплинарной воинской части, лишением свободы исполняется самостоятельно (ч. 2 ст. 71 УК). При назначении штрафа в качестве основного вида наказания лицу, содержащемуся под стражей до судебного разбирательства, суд, учитывая срок содержания под стражей, смягчает назначенное наказание или полностью освобождает виновного от отбывания этого наказания.

В связи с изменением исчисления штрафа с минимальных размеров оплаты труда на конкретные суммы в рублях, следует обратить внимание на ст. 4 ФЗ от 8 декабря 2003 г. №162-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации»¹, согласно которой назначенное наказание в виде штрафа в размере минимального размера оплаты труда, не исполненное до введения в действие ФЗ от 8 декабря 2003 г., взыскивается в размерах, установленных приговором суда, вступившим в законную силу. Кроме того, штраф, назначенный осужденному в качестве основного наказания, от уплаты которого он злостно уклоняется, с момента вступления в силу ФЗ от

8 декабря 2003 г. заменяется по правилам, установленным ч. 5 ст. 46 УК РФ в этой же редакции.

На первый взгляд, эта норма выглядит эффективнее аналогичной, существовавшей в предыдущей редакции УК. Однако при детальном рассмотрении выясняются некоторые пробелы при применении штрафа. Например, в случае злостного уклонения от уплаты штрафа, назначенного в качестве основного наказания за легализацию (отмывание) денежных средств (ч. 1 ст. 174, ч. 1 ст. 174¹ УК), заменять его не на что, так как санкции этих норм относительно определенные и содержат только один вид наказания — штраф. Подобная ситуация существует и в ряде других норм Особенной части УК. В этих случаях при условии невыплаты штрафа виновный может остаться безнаказанным.

Злостно уклоняющимся от уплаты штрафа признается осужденный, не уплативший штраф либо часть штрафа в течение 30 дней со дня вступления приговора суда в законную силу. В отношении осужденного, злостно уклоняющегося от уплаты штрафа, назначенного в качестве основного наказания, судебный пристав-исполнитель не ранее 10, но не позднее 30 дней со дня истечения предельного срока уплаты, указанного в ч. 1 и 3 ст. 31 УИК РФ, направляет в суд представление о замене штрафа другим видом наказания. В отношении осужденного, злостно уклоняющегося от уплаты штрафа, назначенного в качестве дополнительного наказания, судебный пристав-исполнитель производит взыскание штрафа в принудительном порядке, предусмотренном гражданским законодательством РФ. Злостно уклоняющийся от отбывания наказания осужденный, местонахождение которого неизвестно, объявляется в розыск и может быть задержан на срок до 48 часов. Данный срок может быть продлен судом до 30 суток.

Исполнение штрафа регулируется нормами гл. 5 Уголовно-исполнительного кодекса РФ. В частности, в них указывается на то, что осужденный к штрафу без рассрочки выплаты обязан уплатить штраф в течение 30 дней со дня вступления приговора суда в законную силу. В случае, если осужденный не имеет возможности единовременно уплатить штраф, суд по его ходатайству и заключению судебного пристава-исполнителя может рассрочить уплату штрафа на срок до трех лет. В этом случае осужденный обязан в течение 30 дней со дня вступления приговора или решения суда в законную силу уплатить первую часть штрафа. Оставшиеся части штрафа осужденный обязан уплачивать ежемесячно не позднее последнего дня каждого последующего месяца.

§ 3. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью (ст. 47 УК) состоит в запрещении занимать должности на государственной службе, в органах местного самоуправления либо заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью.

Лишение права занимать определенные должности осуществляется путем прекращения трудового договора с осужденным, внесения в трудовую книжку осужденного записи о том, на каком основании, на какой срок и какие должности он лишен права занимать. В приговоре суд должен указать конкретно, какие должности на государственной службе осужденный лишен права занимать (например, это могут быть должности, связанные с распоряжением денежными или материальными ценностями). Под должностью не следует понимать только выполнение лицом, ее занимающим, функции представителя власти, организационно-распорядительных или административно-хозяйственных обязанностей. Это более широкое понятие, например, заведующий хозяйственной частью, бухгалтер и т.д.

Лишение права заниматься определенной деятельностью подразумевает как служебную (управленческую, педагогическую, врачебную, управление транспортом по договору найма и т.п.), так и внеслужебную деятельность осужденного (предпринимательство, управление личным транспортом, охота и т.п.).

Данный вид наказания может быть применен и в качестве основного, и в качестве дополнительного.

Как основное наказание, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью назначается в случаях, когда это указано в санкции применяемой статьи УК; когда суд может назначить более мягкое наказание, чем предусмотрено за данное преступление (ст. 64 УК); при вердикте присяжных заседателей о снисхождении (ст. 65 УК); при замене неотбытой части наказания более мягким (ст. 80 УК).

Как дополнительное наказание, оно может назначаться судом вне зависимости от того, предусмотрено ли соответствующей статьей Особенной части УК, если с учетом характера и степени общественной опасности совершенного преступления и личности виновного суд

признает невозможным сохранить за ним право занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. Однако суд в описательной части приговора обязан привести мотивы принятого решения. При этом не имеет значения, выполняло ли лицо соответствующие обязанности постоянно или временно, по приказу или распоряжению соответствующего должностного лица.

Исполнение наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью регулируется гл. 6 Уголовно-исполнительного кодекса РФ, а также инструкцией «О порядке исполнения наказаний и мер уголовно-правового характера без изоляции от общества», утвержденной приказом Минюста РФ от 12 апреля 2005 г. № 38⁶⁷. Наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, назначенное в качестве основного, равно как и дополнительного вида наказания к штрафу, обязательным работам или исправительным работам, а также при условном осуждении в соответствии с законом, исполняют уголовно-исполнительные инспекции по месту жительства. Если указанное наказание назначено в качестве дополнительного к основному, то оно исполняется той же инспекцией после отбытия основного наказания.

В случаях призыва или поступления осужденных на военную службу или их поступления на альтернативную гражданскую службу уголовно-исполнительные инспекции направляют в военный комиссариат или по месту службы осужденных копию приговора суда для исполнения данного наказания при прохождении службы.

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

В ст. 48 УК РФ устанавливается, что при осуждении за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления с учетом личности виновного суд может лишить его специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград.

Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград может назначаться лишь в качестве дополнительного наказания (ч. 3 ст. 45) при осуждении за совершение тяжкого и особо тяжкого преступления при обязательном учете данных о личности виновного, т.е. когда виновный потерял моральное

⁶⁷ Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2005. № 19.

право носить то или иное специальное, воинское или почетное звание, классный чин и государственные награды. Это наказание может применяться и при условном осуждении (ч. 4 ст. 73 УК).

Специальными являются звания, присваиваемые работникам органов внутренних дел, дипломатической, таможенной, налоговой службы, связи, железнодорожного транспорта, гражданского воздушного флота, прокурорско-следственным работникам и др.

Воинскими считаются звания, присваиваемые лицам офицерского состава Вооруженных Сил РФ, а также гражданам, успешно завершившим обучение в образовательных учреждениях высшего профессионального образования.

Почетные звания устанавливаются в целях поощрения граждан за высокие профессиональные качества, мастерство и многолетний добросовестный труд⁶⁸. Классный чин — это служебный разряд государственных служащих, с которым связаны определенные права и обязанности (присваивается, к примеру, работникам органов юстиции, прокуратуры, суда и пр.).

Государственные награды РФ являются высшей формой поощрения граждан за выдающиеся заслуги в защите Отечества, государственном строительстве, экономике, науке, культуре, искусстве, воспитании, просвещении, охране здоровья, жизни и прав граждан, благотворительной деятельности и иные выдающиеся заслуги перед государством⁶⁹.

Лишение званий, классных чинов и наград влечет утрату всех прав, льгот и преимуществ, которые связаны с соответствующим званием или наградой. Суд не вправе лишать осужденного ученых степеней и ученых званий. О лишении осужденного специального, воинского или почетного звания, классного чина суд сообщает органу, присвоившему это звание или классный чин, который вносит соответствующие изменения в документы и принимает меры к лишению осужденного прав и льгот, связанных с этим званием или классным чином. Должностное лицо в течение одного месяца со дня получения копии приговора сообщает в суд, вынесший приговор, о его исполнении.

⁶⁸ Указ Президента РФ от 30 декабря 1995 г. № 1341 «Об установлении почетных званий Российской Федерации, утверждении положений о почетных званиях и описания нагрудного знака к почетным званиям Российской Федерации» (с изм. от 25 января 1996 г. и 28 мая 1997 г., 30 марта 1998 г., 21 ноября 1999 г., 2 марта 2000 г., 9 апреля, 5 октября, 23 декабря 2001 г.) // СЗ РФ. 1996. № 2. Ст. 64. 8 янв.

⁶⁹ Указ Президента РФ от 2 марта 1994 г. № 442 «О государственных наградах Российской Федерации» // Российская газета. 1994. № 46. 10 марта.

Лишить государственных наград и почетных званий РФ может только Президент РФ своим указом по представлению суда в том случае, если награжденный осужден за тяжкое или особо тяжкое преступление. Ордена, медали, знаки отличия и нагрудные знаки к почетным званиям, документы о награждении, принадлежащие лицу, лишенному государственных наград, изымаются правоохранительными органами и направляются в Управление Президента РФ по государственным наградам.

§ 5. Обязательные работы

Согласно ст. 49 УК РФ обязательные работы заключаются в выполнении осужденным в свободное от основной работы или учебы время бесплатных общественно полезных работ.

Федеральным законом от 28 декабря 2004 г. №177-ФЗ «О введении в действие положений УК РФ и УИК РФ о наказании в виде обязательных работ» введены в действие положения УК РФ о наказании в виде обязательных работ. С 1 января 2005 г. суды имеют право назначать данный вид наказания.

Обязательные работы могут успешно применяться в качестве альтернативы краткосрочному лишению свободы, так как способствуют достижению целей уголовного наказания и, кроме того, менее дорогостоящи, чем лишение свободы. Определяющей особенностью нового вида наказания является бесплатность труда осужденного. Карательное свойство этого вида наказания состоит в том, что работы, к которым привлекается осужденный, носят обязательный характер, а их вид определяется независимо от воли осужденного.

Обязательные работы могут быть назначены только в качестве основного наказания. К общественно полезным работам можно отнести, в частности, работы по уборке и благоустройству улиц и других общественных мест, уходу за больными и престарелыми людьми и другие подобные работы, не требующие специальных знаний и особой квалификации.

Обязательные работы предусмотрены за многие преступления небольшой, а в ряде случаев и средней тяжести, в частности, за побои (ст. 116 УК), оставление в опасности (ст. 125 УК), клевету (ч. 1 и 2 ст. 129 УК), оскорбление (ст. 130 УК) и пр.

Порядок исполнения наказания в виде обязательных работ определяется в гл. 4 УИК РФ и в соответствующей инструкции. Наказание в виде обязательных работ исполняют

уголовно-исполнительные инспекции по месту жительства осужденных на предприятиях, подведомственных органам местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительными инспекциями (ст. 25 УИК РФ). На практике главой органа местного самоуправления издается приказ, который содержит перечень предприятий, на которые должностными лицами уголовно-исполнительных инспекций направляются осужденные для отбывания данного вида наказания. Как правило, в этот перечень входят государственные унитарные предприятия коммунального хозяйства и благоустройства населенных пунктов.

Осужденный к обязательным работам привлекается к отбыванию наказания не позднее 15 дней со дня поступления в уголовно-исполнительную инспекцию соответствующего распоряжения суда с копией приговора (определения, постановления).

Данный вид наказания исполняется в свободное от основной работы или учебы время, причем их срок не может быть длительным и не может занимать все свободное время: общество не заинтересовано в лишении осужденного средств к существованию, как и в том, чтобы он прерывал учебу. Время обязательных работ не может превышать четырех часов в выходные дни и в дни, когда осужденный не занят на основной работе, службе или учебы; в рабочие дни — двух часов после окончания работы, службы или учебы, а с согласия осужденного — четырех часов. Время обязательных работ в течение недели, как правило, не может быть менее 12 часов.

При наличии уважительных причин уголовно-исполнительная инспекция, осуществляющая исполнение данного вида наказания, вправе разрешить осужденному отработать в течение недели меньшее количество часов.

В отношении осужденных, злостно уклоняющихся от отбывания обязательных работ, уголовно-исполнительная инспекция направляет в суд представление о замене обязательных работ другим видом наказания. Время, в течение которого осужденный работал, учитывается при определении срока ограничения свободы, ареста или лишения свободы из расчета один день ограничения свободы или ареста за восемь часов обязательных работ. При этом допускается назначение ограничения свободы, ареста и лишения свободы (ст. 53, 54, 56 УК) на срок, который меньше минимального, установленного УК РФ для этих наказаний, т.е. менее одного года ограничения свободы, менее одного месяца ареста и менее двух месяцев лишения свободы.

В соответствии со ст. 30 УИК осужденный признается злостно уклоняющимся от отбывания обязательных работ, если он более двух раз в течение месяца не вышел на обязательные работы без уважительных причин; более двух раз в течение месяца нарушил трудовую дисциплину; скрывался в целях уклонения от отбывания наказания.

§ 6. Исправительные работы

Исправительные работы заключаются в направлении и устройстве не работающего на момент вынесения приговора суда осужденного на работу. В ст. 50 УК РФ отмечается, что исправительные работы назначаются осужденному, не имеющему основного места работы, и отбываются в местах, определяемых органом местного самоуправления по согласованию с органом, исполняющим наказания в виде исправительных работ, но в районе места жительства осужденного.

Исправительные работы применяются только в качестве основного вида наказания лишь к трудоспособным, в том числе и при условном осуждении. Правоограничительными элементами исправительных работ являются: удержание в доход государства от 5 до 20% заработка (со всех его видов); запрещение увольняться с работы по собственному желанию без разрешения уголовно-исполнительной инспекции; ограничение оплачиваемого отпуска восемнадцатью рабочими днями; исключение времени отбывания наказания из стажа, дающего право на получение льгот и надбавок к зарплате и пр. Контроль за отбыванием исправительных работ осуществляют уголовно-исполнительные инспекции по месту жительства осужденного.

Исправительные работы отбываются в местах, определяемых органами местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительными инспекциями, но в районе места жительства осужденного. Осужденные к исправительным работам направляются уголовно-исполнительными инспекциями для отбывания наказания не позднее 30 дней со дня поступления в уголовно-исполнительную инспекцию соответствующего распоряжения суда с копией приговора (определения, постановления).

Осужденный не вправе отказаться от предложенной ему работы.

Данный вид наказания не назначается инвалидам первой группы, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до 3-х лет, военнослужащим, проходящим службу по призыву, а также по контракту на воинских должностях рядового

и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву.

В период отбывания исправительных работ осужденным запрещается увольнение с работы по собственному желанию без разрешения в письменной форме уголовно-исполнительной инспекции. Разрешение может быть выдано после проверки обоснованности причин увольнения. Отказ в выдаче разрешения должен быть мотивирован. Решение об отказе может быть обжаловано в установленном законом порядке.

Срок исправительных работ исчисляется в месяцах и годах, в течение которых осужденный работал, и из его заработной платы производились удержания. В каждом месяце установленного срока наказания количество дней, отработанных осужденным, должно быть не менее количества рабочих дней, приходящихся на этот месяц. Если осужденный не отработал указанного количества дней и отсутствуют основания, установленные для зачета неотработанных дней в срок наказания, отбывание исправительных работ продолжается до полной отработки осужденным положенного количества рабочих дней. Фактический срок отбывания наказания может быть больше назначенного приговором календарного срока.

Время содержания под стражей до судебного разбирательства засчитывается в срок исправительных работ как один день за три.

Началом срока отбывания исправительных работ является день выхода осужденного на работу. Время, в течение которого осужденный не работал по уважительным причинам, в срок отбывания исправительных работ не засчитывается. В случае тяжелой болезни осужденного, препятствующей дальнейшему отбыванию наказания, суд — по представлению уголовно-исполнительной инспекции — может освободить его от дальнейшего отбывания наказания. В случае наступления беременности осужденной в период отбывания наказания уголовно-исполнительная инспекция направляет в суд представление об отсрочке ей отбывания наказания со дня предоставления отпуска по беременности и родам (ст. 82 УК).

В срок наказания не засчитываются: время, в течение которого осужденный не работал без уважительных причин; время болезни, вызванной алкогольным, наркотическим или токсическим опьянением или действиями, связанными с ним; время отбывания

административного взыскания в виде ареста, а также время содержания под домашним арестом или под стражей в порядке меры пресечения по другому делу в период отбывания наказания.

Удержания в размере от 5 до 20% производятся из заработной платы по основному месту работы осужденного за каждый отработанный месяц при выплате заработной платы независимо от наличия к нему претензии по исполнительным документам. При производстве удержаний учитывается денежная и натуральная часть заработной платы осужденного. Удержанные суммы перечисляются в соответствующий бюджет ежемесячно. Удержания не производятся из пособий, получаемых осужденным в порядке социального страхования и социального обеспечения, из выплат единовременного характера, за исключением пособий по безработице и ежемесячных страховых выплат по обязательному социальному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний.

В случаях отмены или изменения приговора суда с прекращением дела суммы, излишне удержанные из заработной платы осужденного, возвращаются ему полностью.

Уголовно-исполнительная инспекция, сам осужденный или администрация организации, в которой он работает, вправе обращаться в суд с ходатайством о снижении размера удержаний из заработной платы осужденного в случае ухудшения его материального положения. Решение о снижении размера удержаний выносится с учетом всех доходов осужденного.

Злостно уклоняющимся от отбывания исправительных работ признается осужденный, допустивший повторное нарушение порядка и условий отбывания наказания после объявления ему предупреждения в письменной форме, а также скрывшийся с места жительства осужденный, местонахождение которого неизвестно.

Нарушением порядка и условий отбывания осужденным исправительных работ являются неявка на работу без уважительных причин в течение пяти дней со дня получения предписания уголовно-исполнительной инспекции, неявка в уголовно-исполнительную инспекцию без уважительных причин, прогул или появление на работе в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения.

Скрывшийся с места жительства осужденный, местонахождение которого неизвестно, объявляется в розыск и может быть задержан на срок до 48 часов. Данный срок может быть продлен судом до 30 суток.

В соответствии с ч. 4 ст. 50 УК РФ в случае злостного уклонения от отбывания исправительных работ суд может заменить неотбытый срок исправительных работ лишением свободы (из расчета один день лишения свободы за три дня исправительных работ) и в том случае, когда санкция статьи Особенной части УК РФ предусматривает меньший срок лишения свободы, чем тот, на который ему были заменены исправительные работы, либо вообще не предусматривает лишения свободы⁷⁰.

§ 7. Ограничение по военной службе

Ограничение по военной службе является основным видом наказания и применяется лишь к военнослужащим, проходящим военную службу по контракту. К таким лицам относятся граждане как мужского, так и женского пола, заключившие добровольно, согласно Положению о порядке прохождения военной службы, письменный договор (контракт) с Министерством обороны РФ сроком на три, пять или десять лет, а также на меньший срок (до наступления предельного возраста пребывания на военной службе).

Согласно ч. 12 ст. 16 УИК РФ данное наказание исполняется командованием воинских частей, в которых проходят службу осужденные военнослужащие.

Содержание данного вида наказания состоит в следующих правоограничениях: из денежного содержания осужденного происходит удержание в доход государства в размере, установленном приговором суда, но не свыше 20%; во-вторых, во время отбывания этого вида наказания осужденный не может быть повышен в должности и воинском звании; в-третьих, срок наказания не засчитывается в срок выслуги лет для присвоения очередного воинского звания. Если с учетом характера совершенного преступления и иных обстоятельств осужденный военнослужащий не может быть оставлен в должности, связанной с руководством подчиненными, он по решению соответствующего командира воинской части перемещается на другую должность — как в

⁷⁰ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 11 июня 1999 г. № 40 «О практике назначения судами уголовного наказания» // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 1999. № 8.

пределах воинской части, так и в связи с переводом в другую часть или местность, о чем извещается суд, вынесший приговор.

Ограничение по воинской службе применяется в двух случаях: когда в санкции статьи Особенной части предусмотрен этот вид наказания за преступления против военной службы (ч. 1 и 2 ст. 332, ч. 1 ст. 333 УК и др.) на срок от трех месяцев до двух лет; и военнослужащим вместо исправительных работ, предусмотренных статьями, устанавливающими ответственность за конкретные преступления (ч. 1 ст. 129, ч. 1 и 2 ст. 130 и др.), соответственно на срок, указанный в этих санкциях.

Установленный приговором суда размер удержания из денежного довольствия осужденного военнослужащего исчисляется из должностного оклада, оклада по воинскому званию, ежемесячных и иных надбавок и других дополнительных денежных выплат. Минимальный процент удержаний в доход государства закон не устанавливает.

Порядок исполнения наказания в виде ограничения по военной службе, помимо УИК РФ, подробно регламентируется Правилами отбывания уголовных наказаний осужденными военнослужащими, утвержденные приказом Министра обороны РФ от 29 июля 1997 г. № 302⁷¹.

§ 8. Ограничение свободы

Данный вид наказания в определенной степени ограничивает право гражданина на свободу, не изолируя его от общества, и тем самым не разрывая социальных связей осужденного с окружающей его средой — что выгодно отличает его от лишения свободы. Еще одной положительной стороной ограничения свободы является то, что в процессе его исполнения осужденный не подвергается постоянному негативному влиянию со стороны лиц, осужденных за более тяжкие преступления, для которых совершение преступлений стало основным родом деятельности.

Ограничение свободы применяется только в качестве основного наказания и состоит в содержании осужденного, достигшего к моменту вынесения судом приговора 18-летнего возраста, в специальном учреждении без изоляции от общества в условиях осуществления за ним надзора (ст. 53 УК). При этом осужденному может быть назначено любое

⁷¹ Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 1998. № 1.

дополнительное наказание, кроме штрафа. При условном же осуждении к ограничению свободы могут быть назначены любые дополнительные виды наказания.

Данный вид наказания может быть назначен судом только в том случае, если он предусмотрен в санкции применяемой статьи УК (самостоятельно или в альтернативе с другими видами наказания); в порядке назначения более мягкого наказания по ст. 64 УК; при вердикте присяжных заседателей о снисхождении (ст. 65 УК); в случае замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания; оно может быть назначено надзорной или кассационной инстанцией вместо лишения свободы; в случае замены обязательных работ, а также исправительных работ при злостном от них уклонении.

Осужденные к ограничению свободы отбывают наказание в специальных учреждениях — исправительных центрах, как правило, в пределах территории субъекта РФ, в котором они проживали или были осуждены.

Срок ограничения свободы исчисляется со дня прибытия осужденного в исправительный центр. В срок ограничения свободы засчитываются время содержания осужденного под стражей в качестве меры пресечения и время следования под конвоем из исправительного учреждения в исправительный центр при замене неотбытой части лишения свободы ограничением свободы из расчета один день пребывания под стражей за два дня ограничения свободы, а также время краткосрочного выезда после освобождения из исправительного учреждения до прибытия в исправительный центр. В срок ограничения свободы не засчитывается время самовольного отсутствия осужденного на работе или по месту жительства свыше одних суток.

По своему правовому содержанию данный вид наказания заключается в целом ряде правоограничений, которые выражаются в том, что осужденные к ограничению свободы находятся под надзором и обязаны выполнять Правила внутреннего распорядка исправительных центров.

Осужденным, не допускающим нарушений Правил внутреннего распорядка исправительных центров и имеющим семью, по постановлению начальника исправительного центра может быть разрешено проживание с семьей на арендованной или собственной жилой площади. Эти осужденные обязаны являться для регистрации до четырех раз в месяц. Периодичность регистрации устанавливается постановлением начальника исправительного центра.

В содержание данного вида наказания входит обязательное привлечение осужденных к труду. Они привлекаются к труду в организациях различных форм собственности. Труд осужденных регулируется РФ о труде, за исключением правил приема на работу, увольнения с работы, перевода на другую работу. Перевод осужденных на другую работу, в том числе в другую местность, может осуществляться администрацией организации, в которой работает осужденный, по согласованию с администрацией исправительного центра и по возможности с учетом мнения осужденного.

За нарушение порядка и условий отбывания ограничения свободы и за злостное уклонение от отбывания ограничения свободы осужденные несут предусмотренную законодательством РФ ответственность.

Злостным уклонением от отбывания наказания являются самовольное без уважительных причин оставление осужденным территории исправительного центра, невозвращение или несвоевременное возвращение к месту отбывания наказания, оставление места работы или места жительства на срок свыше 24 часов.

В отношении осужденного, злостно уклоняющегося от отбывания наказания, начальник исправительного центра или лицо, его заменяющее, направляет в суд представление о замене неотбытого срока ограничения свободы лишением свободы.

Ограничение свободы не может быть назначено инвалидам первой и второй группы, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до 14 лет либо достигшим 50-летнего возраста, мужчинам, достигшим 60-летнего возраста, военнослужащим, проходящим службу по призыву.

§ 9. Арест

Арест заключается в содержании осужденного в условиях строгой изоляции от общества (ст. 54 УК). Этот новый краткосрочный вид наказания назначается только в качестве основного на срок от одного до шести месяцев — самостоятельно или в альтернативе с другими видами наказания, если содержится в санкции применяемой статьи УК. В случае применения ареста взамен обязательных или исправительных работ (например, при злостном уклонении от отбывания этих наказаний) он может быть назначен на срок менее одного месяца.

Несовершеннолетним осужденным, достигшим к моменту вынесения приговора 16 лет, арест может быть назначен на срок от одного до четырех месяцев.

Сроки ареста в целом исчисляются в месяцах и днях. При назначении ареста лицу, содержащемуся под стражей до судебного разбирательства, время этого содержания засчитывается из расчета день за день.

Как наказание, хотя и связанное с лишением свободы, но все же более мягкое, арест может быть назначен в качестве такового в силу ст. 64 УК, а также при вердикте присяжных заседателей о снисхождении (ст. 65 УК), замене неотбытой части наказания более мягким (ст. 80 УК), применен судом надзорной или кассационной инстанций вместо лишения свободы в порядке замены наказания.

Если лицом, отбывающим наказание в виде ареста, совершается новое преступление, ему назначается наказание по правилам совокупности приговоров (ст. 70, 71 УК). В соответствии с этими правилами при частичном или полном сложении наказаний по совокупности приговоров одному дню лишения свободы соответствует один день ареста.

Осужденные к аресту должны будут отбывать наказание по месту осуждения в так называемых арестных домах, а содержаться они должны в условиях, установленных УИК РФ для осужденных к лишению свободы, отбывающих наказание в условиях общего режима в тюрьме.

Порядок исполнения наказания в виде ареста в отношении осужденных военнослужащих, помимо УИК РФ, подробно регламентируется Правилами отбывания уголовных наказаний осужденными военнослужащими. При этом военнослужащие отбывают арест на гауптвахте.

Арест не может быть назначен несовершеннолетним, не достигшим 16-летнего возраста, беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до 14 лет.

§ 10. Содержание в дисциплинарной воинской части

Содержание в дисциплинарной воинской части согласно ст. 55 УК РФ назначается военнослужащим, проходящим срочную (обязательную) военную службу по призыву и контракту на должностях рядового и сержантского состава и приравненным к ним лицам (курсантам военных училищ и иных военно-учебных заведений).

Данный вид наказания является основным его видом (ст. 45 УК), в том числе и при условном осуждении (ст. 73 УК). Содержание в дисциплинарной воинской части может быть назначено только тем лицам, которые к моменту совершения преступления приняли присягу.

Дисциплинарная воинская часть (отдельные дисциплинарные батальоны и отдельные дисциплинарные роты) — это место отбывания наказания осужденных военнослужащих за преступления против военной службы. Основные положения, касающиеся дисциплинарной воинской части, регулируются в Постановлении Правительства РФ от 4 июня 1997 г. № 669 «Об утверждении Положения о дисциплинарной воинской части»⁷².

Дисциплинарные воинские части создаются и ликвидируются приказами Министра обороны РФ по представлению командующих войсками военных округов (командующих флотами). Организационная структура дисциплинарных воинских частей и их численность определяются Министерством обороны РФ. Общее руководство дисциплинарными воинскими частями возлагается на командующих войсками военных округов (командующих флотами).

Внутренняя и караульная службы в дисциплинарных воинских частях организуются в соответствии с Уставом внутренней службы Вооруженных Сил РФ, Уставом гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил РФ и Положением о дисциплинарной воинской части.

Осужденные военнослужащие привлекаются только для несения внутренней службы в качестве дневальных по дисциплинарной роте и рабочих в столовой. Оружие им не выдается. Дисциплинарная воинская часть размещается отдельно от других воинских частей гарнизона. Территория, на которой расположены жилые и нежилые помещения, предназначенные для размещения и обслуживания осужденных военнослужащих, должна быть изолирована и оборудована техническими средствами охраны.

В период отбывания содержания в дисциплинарной воинской части все осужденные военнослужащие независимо от их воинского звания и ранее занимаемой должности находятся на положении солдат (матросов) и носят единые установленные для данной дисциплинарной воинской части форму одежды и знаки различия.

⁷² СЗ РФ. 1997. № 23. Ст. 2697.

После отбытия наказания в дисциплинарной воинской части военнослужащие возвращаются в обычные воинские части для дальнейшего прохождения службы. Время пребывания осужденного военнослужащего в дисциплинарной воинской части в общий срок военной службы не засчитывается. Однако осужденным военнослужащим, овладевшим воинской специальностью, знающим и точно выполняющим требования воинских уставов и безупречно несущим службу, освобождаемым из дисциплинарной воинской части после истечения срока их призыва, время пребывания в дисциплинарной воинской части может быть зачтено в общий срок военной службы.

Порядок исполнения наказания в виде содержания в дисциплинарной воинской части, помимо УИК РФ, подробно регламентируется Правилами отбывания уголовных наказаний осужденными военнослужащими, утвержденными приказом Министра обороны РФ от 29 июля 1997 г. № 302.

§ 11. Лишение свободы на определенный срок

Согласно ст. 56 УК РФ лишение свободы заключается в строгой изоляции осужденного от общества путем направления его в колонию-поселение, в воспитательную колонию, лечебное исправительное учреждение, исправительную колонию общего, строгого или особого режима либо в тюрьму на срок от двух месяцев до 20 лет.

Лишение свободы по-прежнему является самым распространенным наказанием. Этот вид уголовного наказания на протяжении многих лет порождает наибольшее количество проблем и дискуссий в силу своей репрессивности.

В настоящее время в Российской Федерации постепенно набирает силу тенденция по замене лишения свободы на альтернативные виды наказания. Немало этому способствует интеграция России в мировое сообщество за последние два десятилетия. Так, Комитет Министров Совета Европы, в свете экспериментов, проведенных в ряде стран-участниц, рекомендовал шире использовать меры наказания, альтернативные лишению свободы. В Резолюции Комитета Министров Совета Европы (76) 10 «О некоторых мерах наказания, альтернативных лишению свободы», в частности, говорится о необходимости не жалеть усилий в развитии существующих альтернатив, а именно: изучать новые методы применения испытательного срока, включая расширение использования жилых зон для испытуемых; обеспечить более широкое применение штрафов и мер по обеспечению

адекватности налагаемого штрафа материальному положению наказуемого; рассмотреть целесообразность отсрочки приговора после установления вины, чтобы применяемые санкции принимали во внимание поведение преступника после осуждения; выявить преимущества общественно полезных работ; изучить, как может воздействовать на осужденного режим частичного заключения вместо полного и т.д.⁷³

Лица, осужденные к лишению свободы, отбывают наказание в исправительных учреждениях в пределах территории субъекта РФ, в котором они проживали или были осуждены. В исключительных случаях по состоянию здоровья осужденных или для обеспечения их личной безопасности либо с их согласия осужденные могут быть направлены для отбывания наказания в соответствующее исправительное учреждение, расположенное на территории другого субъекта РФ.

Так, в некоторые местности для отбывания лишения свободы ряд категорий осужденных направлять нельзя по медицинским показаниям. В лечебных исправительных учреждениях отбывают наказание осужденные, больные открытой формой туберкулеза, алкоголизмом и наркоманией (ст. 101 УИК РФ). Лечебно-профилактические учреждения выполняют функции исправительных учреждений в отношении находящихся в них осужденных.

Лица, не достигшие к моменту вынесения судом приговора 18-летнего возраста, помещаются в воспитательные колонии (на срок не свыше 10 лет). В воспитательных колониях также отбывают наказание осужденные, оставленные в воспитательных колониях до достижения ими возраста 21 года. В воспитательных колониях могут создаваться изолированные участки, функционирующие как исправительные колонии общего режима, для содержания осужденных, достигших во время отбывания наказания возраста 18 лет. Порядок создания указанных участков определяется Министерством юстиции РФ.

В случае частичного или полного сложения сроков лишения свободы при назначении наказания по совокупности преступлений максимальный срок лишения свободы не может превышать 25 лет, а по совокупности приговоров — не более 30 лет.

⁷³ Резолюция Комитета Министров Совета Европы «О некоторых мерах наказания, альтернативных лишению свободы» (Принята Комитетом Министров Совета Европы 9 марта 1976 г.). Защита прав человека и борьба с преступностью. Документы Совета Европы. М., 1998. С. 64.

§ 12. Пожизненное лишение свободы

Согласно ст. 57 УК РФ, в которую ФЗ от 21 июля 2004 г. № 74-ФЗ внесены изменения, пожизненное лишение свободы устанавливается за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, а также за совершение особо тяжких преступлений против общественной безопасности

Пожизненное лишение свободы не назначается женщинам, а также лицам, совершившим преступления в возрасте до 18 лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора 65-летнего возраста.

В настоящее время пожизненное лишение свободы является самостоятельной наиболее суровой из применяемых мер наказания. По своему превентивному воздействию на лиц, склонных к совершению преступлений, этот вид наказания наиболее близко стоит к смертной казни. Пожизненное лишение свободы отбывается в исправительных колониях особого режима отдельно от других категорий осужденных (ст. 126, 127 УИК РФ).

Хотя законодатель и допускает условно-досрочное освобождение при пожизненном лишении свободы, но это возможно только после отбытия 25-летнего срока наказания. Рассчитывать на это могут далеко не все осужденные: ведь оно применяется не автоматически после отбытия установленного срока, а только тогда, когда суд по представлению специальной комиссии учреждения уголовно-исполнительной системы приходит к выводу, что осужденный не нуждается в дальнейшем реальном отбывании наказания (ст. 79 УК).

Пожизненное лишение свободы не назначается женщинам, несовершеннолетним и мужчинам, достигшим к моменту вынесения приговора 65-летнего возраста.

§ 13. Назначение осужденным к лишению свободы вида исправительного учреждения

В ст. 58 УК РФ установлены правила определения вида исправительного учреждения осужденным к лишению свободы. В уголовно-исполнительной системе Минюста существует семь видов исправительных учреждений. Кроме того, лишение свободы может отбываться — в случаях, предусмотренных ст. 77 УИК РФ, — в следственном изоляторе.

Правильное определение судом вида исправительного учреждения чрезвычайно важно, так как по объему карательного воздействия (жесткости, репрессивности) режимы,

устанавливаемые для каждого из видов исправительных учреждений, существенно отличаются друг от друга.

Суды обязаны на основании ч. 5 ст. 307 и п. 9 ч. 1 ст. 299 УПК РФ в описательно-мотивировочной части обвинительного приговора обосновывать назначенный осужденному к лишению свободы вид исправительного учреждения.

При назначении вида исправительного учреждения следует иметь в виду, что в колониях-поселениях не осуществляется принудительное лечение от алкоголизма и наркомании (ст. 78 УИК РФ).

При назначении наказания в виде лишения свободы по совокупности преступлений или по совокупности приговоров суд должен назначить вид исправительной колонии после определения окончательной меры наказания.

Под «моментом вынесения судом приговора», указанного в ч. 3 комментируемой статьи, следует понимать время провозглашения обвинительного приговора в зале судебного заседания (ст. 310 УПК РФ).

Обстоятельства, характеризующие личность виновного, которые в силу п. «а» ч. 1 ст. 58 УК РФ должны учитываться судом при решении вопроса о назначении ему отбывания наказания в колонии-поселении или в исправительной колонии общего режима, могут касаться его поведения до совершения преступления, наличия судимости и характера ранее совершенных преступлений, поведения в следственном изоляторе, в исправительной колонии, если ранее лицо отбывало лишение свободы, а также данных о состоянии здоровья и нуждаемости в применении принудительных мер медицинского характера, наличия несовершеннолетних детей и других обстоятельств.

К ранее не отбывавшим лишение свободы, на которых указывается в ст. 58 УК РФ, относятся:

- а) лица, осуждавшиеся к наказанию в виде исправительных работ или ограничения свободы, которому по основаниям, предусмотренным ч. 3 ст. 50 и ч. 4 ст. 53 УК РФ, эти виды наказаний были заменены лишением свободы;
- б) лица, которым за совершенное преступление суд в соответствии с ч. 2 ст. 55 УК РФ вместо лишения свободы назначил наказание в виде содержания в дисциплинарной воинской части;

- в) лица, находившиеся в исправительном учреждении по приговору суда, если в отношении них приговор отменен в порядке надзора с прекращением дела либо изменен и назначено наказание, не связанное с лишением свободы, или применено условное осуждение к лишению свободы;
- г) осуждавшиеся к лишению свободы лица, но фактически не отбывавшие наказание в исправительных учреждениях в связи с применением к ним амнистии или освобождением от отбывания наказания в порядке помилования либо не приведением в исполнение приговора в случаях истечения установленных законом сроков давности обвинительного приговора согласно ст. 83 УК РФ;
- д) лицо, отбывающее наказание в виде лишения свободы, в случае его осуждения к лишению свободы за преступление, совершенное до вынесения первого приговора;
- е) лица, осужденные к лишению свободы и отбывшие наказание в местах лишения свободы за деяния, преступность и наказуемость которых устранена действующим законом, а равно, если действующим законом за их совершение не предусмотрено наказание в виде лишения свободы.
- ж) лица, ранее осуждавшиеся к лишению свободы в пределах срока нахождения их под стражей в качестве меры пресечения, поскольку они не отбывали наказания в исправительном учреждении.

При условном осуждении к лишению свободы вид исправительного учреждения не назначается. Это происходит при отмене условного осуждения на основании ч. 4 или 5 ст. 74 УК РФ.

Изменение вида исправительного учреждения осуществляется судом на основании ст. 78 УИК РФ в зависимости от поведения и отношения к труду осужденного. Кроме того, существует еще определенный временной ценз: например, положительно характеризующиеся осужденные могут быть переведены для дальнейшего отбывания наказания в виде лишения свободы из тюрьмы в исправительную колонию — по отбытии осужденными в тюрьме не менее половины срока, назначенного по приговору суда.

Вопросы назначения осужденным к лишению свободы вида исправительного учреждения подробно регламентируются в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 11 апреля 2000 г. № 14⁷⁴.

⁷⁴ Российская газета. 2001. 5 дек.

§ 14. Смертная казнь

Самым строгим и спорным среди видов уголовного наказания, предусмотренных УК РФ, является исключительная мера — смертная казнь (ст. 59 УК). Статья 20 Конституции РФ подчеркивает временный характер этой суровой меры: «Смертная казнь вплоть до ее отмены может устанавливаться федеральным законом в качестве исключительной меры наказания за особо тяжкие преступления против жизни...». В соответствии с уголовным законом РФ смертная казнь может применяться только за особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь. В УК РФ она предусмотрена в санкциях пяти статей — 105, 277, 295, 317 и 357.

В настоящее время наказание в виде смертной казни не может назначаться независимо от статуса суда, рассматривающего дела о преступлениях, санкции которых содержат смертную казнь, на основании Постановления Конституционного Суда РФ № 3-П от 2 февраля 1999 г.

Проблема возникла из-за того, что согласно ст. 20 (ч. 2) Конституции РФ обвиняемому за преступление, санкция которого содержит смертную казнь, должно предоставляться право на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей. В настоящее же время такие суды имеются не во всех регионах России, поэтому Конституционный Суд РФ запретил назначать данный вид наказания до момента создания во всех субъектах Федерации судов присяжных. Это произойдет согласно п. 5 ст. 8 ФЗ «О введении в действие Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации» не ранее 1 января 2007 г. с момента образования коллегии присяжных в последнем субъекте РФ — Чеченской Республике.

Основанием для исполнения наказания в виде смертной казни являются вступивший в законную силу приговор суда, а также решение Президента РФ об отклонении ходатайства осужденного о помиловании или решение Президента РФ о неприменении помилования к осужденному, отказавшемуся от обращения с ходатайством о помиловании.

В любом случае смертная казнь не может быть назначена женщинам, несовершеннолетним и мужчинам, достигшим к моменту вынесения приговора 65-летнего возраста.

Глава 17

НАЗНАЧЕНИЕ НАКАЗАНИЯ

§ 1. Общие начала назначения наказания

Общие начала назначения наказания — это установленные правила (критерии), которыми руководствуется суд при назначении наказания по каждому уголовному делу при определении виновному конкретной меры наказания. Наряду с соответствующими нормами УК РФ при назначении наказания необходимо руководствоваться разъяснениями Пленума Верховного Суда РФ, данными в постановлении от 11 июня 1999 г. «О практике применения судами уголовного наказания»⁷⁵.

Наказание должно назначаться в пределах санкции соответствующей статьи Особенной части УК. Это положение обязывает суд правильно квалифицировать преступление, т.е. установить соответствие признаков совершенного деяния элементам и признакам конкретного состава преступления, предусмотренного уголовным законом. Установив, по какой статье должен отвечать подсудимый, суд руководствуется санкцией данной нормы. Более строгий вид наказания из числа предусмотренных за совершенное преступление назначается только в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания.

Суд вправе назначить наказание, превышающее пределы максимального срока, предусмотренного для данного вида наказания, в двух случаях: 1) при назначении наказания по совокупности преступлений (ст. 69 УК РФ) и 2) при назначении наказания по совокупности приговоров (ст. 70 УК РФ). Однако и в этих случаях речь идет о назначении виновному лицу наказания за совершение им не одного, а двух и более преступлений.

Суд назначает наказание в точном соответствии с положениями Общей части УК, относящимися как к преступлению, так и к наказанию: имеется ли в деянии состав преступления, какие формы вины установлены, возраст подсудимого, применение конкретных видов наказания, имело ли место покушение или оконченное деяние,

⁷⁵ Судебная практика по уголовным делам / Сост. Г.А. Есаков. М., 2005. С. 140–147.

соучастие в нем, возможность освобождения лица от уголовной ответственности и т.д. Учитываются также стадии совершения преступления, роль того или иного лица в совершении преступления, если преступление совершено соучастниками и др.

При назначении наказания суд учитывает характер и степень общественной опасности совершенного преступления. Характер общественной опасности преступления определяется прежде всего объектом посягательства (его ценностью) — какие общественные отношения нарушены или поставлены под угрозу нарушения совершенным преступлением, т.е. это качественная характеристика общественной опасности.

Степень общественной опасности преступления — это количественная характеристика опасности, которая определяется величиной вреда, причиненного объекту посягательства, совокупностью различных обстоятельств совершения преступления: причинением значительного или крупного ущерба, формой вины, мотивами, способом, обстановкой и стадией совершения преступления, степенью и ролью участия каждого из соучастников в совершенном преступлении и т.д.

При назначении наказания суд учитывает личность виновного: его психофизиологические особенности, отношение к работе и учебе, правопорядку, семье, окружающим и т.п. При этом следует обращать внимание на положительные черты виновного, благодаря которым можно определить наиболее целесообразный путь его исправления и перевоспитания, предупреждения совершения им новых преступлений. Именно в комплексном изучении личности виновного данные факторы играют важное значение как с точки зрения вынесения справедливого наказания, так ближних и отдаленных перспектив его исправления, предупреждения совершения новых преступлений как со стороны самого осужденного, так и его ближайшего окружения. В частности, необходимо иметь в виду материальное положение семьи, наличие малолетних детей, их обеспеченность и другие условия жизни семьи осужденного.

§ 2. Обстоятельства, смягчающие наказание

При назначении наказания в целях его индивидуализации существенную роль играют обстоятельства, смягчающие наказание (ст. 61 УК РФ). Юридическое значение смягчающих обстоятельств заключается в том, что они снижают степень общественной опасности совершенного преступления, а также личности виновного и влияют не только

на выбор судом конкретной меры наказания, но и учитываются при решении вопроса об освобождении от уголовной ответственности, применении условного осуждения и т.д. Характер смягчающих обстоятельств, а также наличие нескольких обстоятельств может дать суду основание рассматривать их как исключительные и назначить более мягкое наказание, чем предусмотрено законом (ст. 64 УК РФ).

При назначении наказания учитываются следующие смягчающие обстоятельства.

1. Совершение впервые преступления небольшой тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств (п. «а» ч. 1 ст. 61 УК РФ). Перечисленные признаки указывают на их содержание. Так, лицо считается совершившим преступление впервые, если оно ранее не совершало преступления или хотя бы и совершало, но судимость была погашена или снята в установленном законом порядке. Случайное стечение обстоятельств — это вопрос факта. Определяется оно только судом при исследовании всей совокупности обстоятельств, выявленных по делу. К ним можно объективно отнести сложившиеся личные или семейные обстоятельства, хотя и кратковременного характера, но оказавшие сильное эмоциональное воздействие на виновного; заблуждение лица в степени опасности совершенного деяния и т.д.

2. Несовершеннолетие виновного (п. «б» ч. 1 ст. 61 УК РФ). Здесь подчеркивается необходимость особо внимательного и экономного подхода к назначению наказания лицам, не достигшим совершеннолетия.

3. Беременность (п. «в» ч. 1 ст. 61 УК РФ) накладывает серьезный отпечаток на поведение виновной, состояние ее здоровья и психику, сопровождается повышенной чувствительностью, восприимчивостью, раздражительностью и т.п.

4. Наличие малолетних детей у виновного (п. «г» ч. 1 ст. 6.1 УК РФ). Этот фактор снижает эффективность наказания, так как отсутствие одного из родителей (особенно матери) отрицательным образом сказывается на воспитании и формировании ребенка.

5. Совершение преступления в силу стечения тяжких жизненных обстоятельств либо по мотиву сострадания (п. «д» ч. 1 ст. 61 УК РФ). К ним можно отнести тяжелое материальное положение из-за отсутствия работы или недостаточного для содержания семьи заработка, болезни какого-либо из членов семьи или близких, тяжелых жилищных или семейных условий и т.п.

6. Совершение преступления в результате физического или психического принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости (п. «е» ч. 1 ст. 61 УК РФ). На виновного оказывалось принуждение (физическое или психическое), подавляющее волю человека, ограничивающее его свободу поведения; установлены материальная, служебная зависимость виновного лица от других лиц, в том числе и должностных лиц.

7. Совершение преступлений при нарушении условий правомерности необходимой обороны, задержания лица, совершившего преступление, крайней необходимости, обоснованного риска, исполнения приказа или распоряжения (п. «ж» ч. 1 ст. 61 УК РФ). Данные обстоятельства при соблюдении всех условий, установленных в уголовном законе, исключают преступность деяния.

8. Противоправность или аморальность поведения потерпевшего, явившегося поводом для совершения преступления (п. «з» ч. 1 ст. 51 УК РФ). Поведение потерпевшего обязательно должно быть противоправным или аморальным.

9. Явка с повинной, активное содействие раскрытию преступления, изобличению других соучастников преступления и розыску имущества, добытого в результате преступления (п. «и» ч. 1 ст. 61 УК РФ). В данном положении закона фактически предусмотрены четыре самостоятельных смягчающих обстоятельства, хотя и тесно связанных между собой, но имеющих серьезные различия. Нередко они сочетаются с предотвращением виновным вредных последствий и различными видами заглаживания причиненного вреда.

10. Оказание медицинской или иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления, добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления, иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему (п. «к» ч. 1 ст. 61 УК РФ). Перечисленные обстоятельства свидетельствуют о действиях виновного лица после совершения преступления, вызванных различными мотивами: жалостью к потерпевшему, страхом перед наказанием за совершенное деяние, раскаянием и т.д.

Согласно ч. 2 ст. 61 УК РФ перечень смягчающих наказание обстоятельств не является исчерпывающим, при назначении наказания в качестве смягчающих могут учитываться и другие обстоятельства, не указанные в ч. 1 ст. 61 УК РФ.

Учитывая принцип законности, законодатель закрепил правило, согласно которому смягчающее обстоятельство, предусмотренное соответствующей статьей Особенной части УК РФ в качестве признака преступления, не может само по себе повторно учитываться при назначении наказания.

§ 3. Обстоятельства, отягчающие наказание

Перечень отягчающих обстоятельств, предусмотренных уголовным законом (ст. 63 УК), является исчерпывающим, и при назначении наказания суды не могут признать отягчающими другие обстоятельства, не указанные в законе.

1. Рецидив преступлений. Под рецидивом преступления понимается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление.

2. Наступление тяжких последствий в результате совершения преступления. К тяжким последствиям суд может отнести не только те, которые непосредственно причинены преступлением, но и более отдаленные последствия, которые могут наступать в результате деяния, при условии предвидения их виновным.

3. Совершение преступления в составе группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы или преступного сообщества. Названные обстоятельства (формы соучастия) раскрываются в ст. 35 УК РФ.

4. Особо активная роль в совершении преступления. Органы расследования и суд должны четко определить роль каждого виновного, особенно, когда речь идет о соучастии, данный фактор имеет первостепенное значение для вынесения размера и вида наказания.

5. Привлечение к совершению преступления лиц, которые страдают тяжелыми психическими расстройствами либо находятся в состоянии опьянения, а также лиц, не достигших возраста, с которого наступает уголовная ответственность. Необходимым признаком в подобных случаях является сознание субъекта, что он использует указанных в законе лиц и желает привлечь их к совершению преступления.

6. Совершение преступления по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды, из мести за правомерные действия других лиц, садизма, а также с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение.

7. Совершение преступления в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга. Данное обстоятельство усиливает наказание в связи с выполнением потерпевшим служебных и общественно полезных дел. Преступник стремится прекратить деятельность по выполнению служебного или общественного долга или отомстить за нее, или запугать потерпевшего.

8. Совершение преступления в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности, а также в отношении малолетнего, другого беззащитного или беспомощного лица либо лица, находящегося в зависимости от виновного. Для признания наличия такого отягчающего обстоятельства недостаточно того, чтобы женщина была беременной, необходимо, чтобы виновный достоверно это знал. При этом срок беременности значения не имеет. Беззащитность и беспомощность означает, что лицо находится в таком физическом либо психическом состоянии, при котором не может оказать сопротивления или не понимает сути происходящего. Виновный должен осознавать, что совершает посягательства против малолетнего, беззащитного или беспомощного лица.

9. Совершение преступления с особой жестокостью, садизмом, издевательством, а также мучениями для потерпевшего.

Учитывая данное отягчающее обстоятельство, суды обязаны установить, что виновный сознает, что применяет особо жестокий способ, садизм, издевательство или мучения в отношении потерпевшего при совершении преступления, предвидит возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий и желает их наступления.

10. Совершение преступления с использованием боеприпасов, 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. При этом обстоятельстве избирается способ, создающий повышенную опасность не только для лиц, в отношении которых совершается посягательство, но и для других.

11. Совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия, а также при массовых беспорядках. Использование

обстановки вокруг указанных событий для совершения преступлений повышает их опасность, что и служит основанием для отнесения этих обстоятельств к отягчающим наказаниям.

12. Совершение преступления с использованием доверия, оказанного виновному в силу его служебного положения или договора. В основе данного обстоятельства лежит обман со стороны виновных лиц, оказавших ему доверие в силу его служебного положения или договора, используемое им для совершения преступления.

13. Совершение преступления с использованием форменной одежды или документов представителя власти. Данное обстоятельство способно облегчить совершение преступления, подрывает авторитет органов власти, дискредитирует их, вводит граждан в заблуждение и т.п.

В соответствии с ч. 2 ст. 63 УК РФ, если обстоятельство, указанное в части первой этой статьи, предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК в качестве признака преступления, оно не может повторно учитываться при назначении наказания. Однако, когда обстоятельства, включенные в качестве основного или квалифицирующего признака состава преступления, имеют размеры (степень выраженности), это должно учитываться при назначении наказания (например, п. «а» ст. 105 УК РФ).

§ 4. Смягчение наказания

Уголовный закон предусматривает случаи, когда наличие смягчающих обстоятельств может служить основанием не только для снижения назначаемого виновному наказания в пределах санкции статьи УК, по которой квалифицируется совершенное им преступление, но и для назначения более мягкого наказания, чем предусмотрено за совершенное преступление.

При назначении такого наказания суд, учитывая обстоятельства дела (как отдельные смягчающие, так и их совокупность), может не только назначить виновному наказание ниже низшего предела, предусмотренного законом за данное преступление, но и перейти к другому, более мягкому виду наказания (ст. 64 УК). Основанием назначения такого наказания являются исключительные обстоятельства, связанные: а) с целями и мотивами преступления; б) с ролью виновного, его поведением во время или после совершения преступления; в) с учетом обстоятельств, существенно уменьшающих степень

общественной опасности преступления; г) с активным содействием участника группового преступления раскрытию этого преступления.

Цели и мотивы виновного должны быть лишены низменного характера и свидетельствовать о том, что преступление им совершено не по злему умыслу, а в силу причин, которые уголовный закон связывает с возможностью смягчения наказания. Например, мотивы и цели, вызванные стечением тяжелых жизненных обстоятельств, мотивы преступления, совершенного под принуждением либо в силу материальной, служебной, или иной зависимости, в условиях необходимой обороны, задержания лица, совершившего преступление и т.п.

Значительное место должно занимать изучение роли виновного лица, его поведение во время или после завершения преступления: явка с повинной; активное способствование раскрытию преступления, изобличению других участников преступления, в том числе активное содействие участника группового преступления раскрытию совершенных группой, преступлений, и т.п.

Серьезное внимание должно быть уделено и другим обстоятельствам, существенно уменьшающим степень общественной опасности преступления. Исключительными могут признаваться как предусмотренные законом смягчающие обстоятельства, так и не предусмотренные, например, совершение преступления впервые или под воздействием принуждения.

Закон не указывает на ограничение в применении наказания ниже низшего предела, поэтому наказание более мягкое, чем предусмотрено законом, может быть назначено лицу, совершившему любое преступление. Однако суд не имеет права назначить наказание ниже того предела, который, определен для данного вида наказания статьей Общей части УК. Суд может назначить более мягкий вид наказания, санкцией не предусмотренного, может не применять обязательное дополнительное наказание. И в этом случае суд может, кроме освобождения от дополнительного наказания, назначить основное наказание ниже минимума или избрать более мягкий вид наказания, чем предусмотрено санкцией.

Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено в санкции, обязательно при вердикте присяжных заседателей о снисхождении наказания подсудимому. Наказание лицу, признанному присяжными виновным в совершении преступления, но заслуживающему особого снисхождения, назначается по правилам о назначении более

мягкого наказания, чем предусмотрено за совершение данного преступления. В таких случаях размер назначаемого наказания определяется таким же образом, как и при наличии исключительных обстоятельств.

При назначении наказания лицу, признанному присяжными заседателями виновным в совершении преступления, но заслуживающему снисхождения, учитываются смягчающие и отягчающие обстоятельства. При особом снисхождении учитываются только смягчающие обстоятельства.

Норма о назначении наказания за неоконченное преступление (ст. 66 УК РФ) дифференцирует срок и размер наказания отдельно за приготовление и покушение на преступление. Законодатель исходит из того, что более опасной стадией является оконченное преступление. Наказание за приготовление, как за менее опасную стадию совершения умышленного преступления не может превышать половины максимального срока или размера наиболее строго вида наказания, предусмотренного за оконченное преступление. За покушение соответственно не может быть назначено более трех четвертей максимального срока. Следует поддержать законодателя и в его решении не применять за преступную предварительную деятельность смертную казнь и пожизненное лишение свободы.

§ 5. Назначение наказания при вердикте присяжных заседателей о снисхождении

С появлением в судебной системе суда присяжных необходимо учитывать специфику его деятельности, в том числе особенности назначения наказания после соответствующего вердикта (ст. 65 УК). В случае признания подсудимого виновным присяжные заседатели решают вопрос о том, заслуживает ли он снисхождения.

Следует заметить, что законодатель существенно изменил содержание данной статьи. Отменено такое понятие, как «особое снисхождение», более строгий подход к назначению наказания по совокупности преступлений или приговоров. Срок или размер наказания лицу, признанному присяжными заседателями виновным в совершении преступления, но заслуживающим снисхождения, не может превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление. Вместе с тем при вердикте о снисхождении смертная казнь или

пожизненное лишение свободы не применяются, а наказание назначается в пределах санкции, предусмотренной соответствующей статьей.

Кроме того, при назначении наказания лицу, признанному вердиктом присяжных заседателей виновным в совершении преступления, но заслуживающим снисхождения, обстоятельства, отягчающие наказание, не учитываются.

§ 6. Назначение наказания за неоконченное преступление

Неоконченным преступлением признается приготовление к преступлению и покушение на преступление. Общим основанием уголовной ответственности за их совершение является состав неоконченного преступления.

Обстоятельства, в силу которых преступление не было доведено до конца, учитываемые при назначении наказания за неоконченное преступление, могут быть самые разные. Главное здесь состоит в том, что виновный не совершил всех тех действий, которые, по его убеждению, были необходимы для окончания преступления. Данные обстоятельства не зависят от воли виновного, но, тем не менее, не могут не учитываться при назначении наказания. Срок или размер наказания за приготовление к преступлению не может превышать половины максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ за оконченное преступление. Соответственно за покушение на преступление срок или размер наказания не может превышать $3/4$ максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей УК РФ за оконченное преступление.

Законодатель вполне обоснованно исключил возможность применения за неоконченное преступление смертной казни и пожизненного лишения свободы.

Смягчение наказания за приготовление и покушение вызвано тем, что они обладают меньшей общественной опасностью, чем оконченные преступления. Принцип дифференциации ответственности в данном случае соблюдается в полной мере. Преступник еще не причинил вреда объекту, охраняемому уголовным законом (при приготовлении и даже покушении) или причинил меньший вред при покушении. Приготовление менее опасно, чем покушение. УК учитывает эти обстоятельства, во-первых, устанавливая уголовную ответственность лица за приготовление только к

тяжкому или особо тяжкому преступлению (ч. 2 ст. 30 УК) и, во-вторых, снижая верхний предел наиболее строгого наказания за приготовление, чем за покушение (ч. 2 и 3 ст. 66 УК).

§ 7. Назначение наказания за преступление, совершенное в соучастии

При назначении наказания за преступление, совершенное в соучастии, учитываются: а) характер и степень фактического участия лица в его совершении; б) значение этого участия для достижения цели преступления; в) его влияние на характер и размер причиненного или возможного вреда.

Характер фактического участия лица в совершении преступления определяется ролью соучастника: организатор, подстрекатель, исполнитель (соисполнитель), пособник. Степень фактического участия лица в совершении преступления и ее влияние на характер и размер причиненного или возможного вреда зависят не только от роли соучастника (в качестве кого он выступает), но и от его активности в исполнении противоправных функций. Уголовное законодательство в то же время в целях достижения максимальной индивидуализации наказания представляет суду право определить наказание соучастникам с учетом характера и степени фактического участия лица в совершенном преступлении, характера и размера причиненного им возможного вреда.

Влияние этих обстоятельств на степень общественной опасности личности проявляются в том, что каждое из них свидетельствует о большей или меньшей возможности совершения виновным нового преступления в будущем. Все они влияют на содержание, глубину и стойкость отрицательных черт личности или сказываются на уровне общественной опасности преступления, в том числе и совершенного совместно несколькими лицами. Именно этим обосновывается то, что смягчающие и отягчающие обстоятельства, связанные с личностью отдельного соучастника, не могут учитываться при назначении наказания другим соучастникам.

§ 8. Назначение наказания при рецидиве преступлений

Статья 68 УК РФ предусматривает порядок назначения наказания при рецидиве, опасном рецидиве и особо опасном. При этом необходимо учитывать: а) количество ранее

совершенных преступлений; б) характер и степень общественной опасности ранее совершенных преступлений; в) обстоятельства, в силу которых исправительное воздействие предыдущего наказания оказалось недостаточным; г) характер и степень общественной опасности вновь совершенных преступлений.

Оценка судом вновь совершенного преступления рецидивистом должна быть обобщающей, опирающейся на прошлые факты, личность виновного, его отрицательное отношение к исправительному воздействию, характер и степень общественной опасности вновь совершенных преступлений.

В отличие от ранее установленных правил срок наказания при любом виде рецидива не может быть менее одной третьей части максимального срока наиболее строгого наказания, но при наличии смягчающих обстоятельств законодатель допускает назначение и менее строгого наказания, а в исключительных случаях возможно назначение наказания ниже низшего предела по правилам ст. 64 УК.

Рецидив преступлений больше не рассматривается в качестве квалифицирующего признака состава преступления.

§ 9. Назначение наказаний по совокупности преступлений

Закон (ч. 1 ст. 69 УК РФ) указывает, что при совершении нескольких преступлений, суд должен назначить наказание отдельно за каждое преступление. Такое требование основано на принципе индивидуализации наказания. Затем суд назначает окончательное наказание, руководствуясь одним из трех содержащихся в законе правил: а) путем поглощения менее строгого наказания более строгим; б) путем частичного сложения; в) путем полного сложения назначенных наказаний. Эти правила применяются при совокупности преступлений небольшой тяжести и средней тяжести. При этом окончательное наказание не может превышать более чем наполовину максимальный срок или размер наказания, предусмотренного за наиболее тяжкое из совершенных преступлений.

Если же совокупность преступлений включает в себя тяжкое или особо тяжкое преступление и если хотя бы одно из преступлений относится к этим категориям деяний, то в соответствии с законом окончательное наказание назначается путем частичного или полного сложения наказаний. При этом окончательное наказание в виде лишения свободы

не может превышать более чем наполовину максимальный срок или размер наказания, предусмотренного за наиболее тяжкое из совершенных преступлений.

Дополнительные наказания тоже должны быть назначены отдельно за преступления, входящие в совокупность, и только затем присоединяются к окончательному наказанию, т.е. складываются полностью или частично, но в пределах срока (размера), указанного для данного вида наказания статьей Общей части УК.

По совокупности преступлений назначается наказание и в случае, если после вынесения судом приговора по делу будет установлено, что осужденный виновен еще и в другом преступлении, совершенном им до вынесения приговора суда по первому делу. Тогда в окончательное наказание засчитывается наказание, отбытое по первому приговору суда.

§ 10. Назначение наказаний по совокупности приговоров

Согласно ст. 70 УК в тех случаях, когда осужденный после вынесения приговора, но до полного отбывания его совершил новое преступление, наказание назначается по совокупности приговоров. Суд обязан применить принцип частичного или полного сложения наказаний, т.е., назначив наказание за вновь совершенное преступление, полностью или частично присоединяет неотбытую часть наказания по последнему приговору в двух вариантах: а) применительно к наказаниям менее строгим, чем лишение свободы, и б) наказанию в виде лишения свободы.

Окончательное наказание по совокупности приговоров в случае, если оно менее строгое, чем лишение свободы, не может превышать максимального срока или размера по данному виду наказания. Максимальное наказание в виде лишения свободы при такого рода совокупности не должно превышать 30 лет. Присоединение дополнительных наказаний производится так же, как при назначении наказания по совокупности преступлений.

При частичном или полном сложении наказаний применяются правила, установленные в ст. 71 УК. Одному дню лишения свободы соответствует: 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. Отдельные виды наказаний (штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, лишение

специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград) даже при сложении их с ограничением свободы, арестом, содержанием в дисциплинарной воинской части, лишением свободы должны исполняться самостоятельно.

§ 11. Исчисление сроков наказаний и зачет наказания

Исчисление сроков наказаний и зачет наказания осуществляются в соответствии со ст. 72 УК.

Сроки лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, исправительных работ, ограничения по воинской, службе, ограничения свободы, ареста, содержания в дисциплинарной воинской части, лишения свободы исчисляются в месяцах и годах, а обязательных работ — в часах. Это означает, что срок наказаний не может быть назначен на часть месяца, например, лишение свободы на 1 год и три с половиной месяца. При замене или сложении наказаний, а также при зачете наказания — указанные сроки могут исчисляться в днях.

Если срок определен в годах, то он оканчивается в последний день истечения срока. Например, если по приговору суда один год исчисляется с 20 июня 2005 г., то он оканчивается 19 июня 2006 г. При этом не имеет значения число дней в году (т.е. является ли год високосным).

Если срок определен в месяцах, то он оканчивается в последний день истечения месяца. Например, если наказание определено в 4 месяца и его срок начинается с 5 января 2005 г., то оканчивается он 4 мая этого года, причем не имеет значения количество дней в каждом месяце.

Если срок определен в сутках, то должен быть указан час, когда начинается исчисление срока. В этот же час лицо должно быть освобождено. Содержание лица под стражей до судебного разбирательства засчитывается в срок наказания в виде лишения свободы, содержания в дисциплинарной воинской части и ареста из расчета день за день, в виде ограничения свободы — день за два дня, в виде исправительных работ и ограничения по воинской службе — день за 3 дня, а в срок обязательных работ — из расчета один день содержания под стражей за восемь часов обязательных работ.

Содержание лица под стражей до решения по делу наказанием не является и преследует иные цели (обеспечить производство предварительного следствия по уголовному делу и

исполнение приговора). Однако лицо, находясь под стражей, фактически лишается свободы, претерпевая подчас еще более серьезные ограничения и лишения, чем во время отбывания наказания. Необходимо учитывать сроки нахождения под стражей при назначении наказания в первую очередь в случаях вынесения обвинительного приговора.

Кроме того, руководствуясь принципом гуманизма, законодатель определил, что при назначении осужденному, содержащемуся под стражей до судебного разбирательства, в качестве основного вида наказания штрафа, лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью суд, учитывая срок содержания под стражей, смягчает назначенное наказание или полностью может освободить осужденного от отбывания этого наказания.

При экстрадиции лица, содержащегося под стражей либо отбывающего наказание вне пределов Российской Федерации, сроки засчитываются из расчета один день за один день.

§ 12. Условное осуждение

Условное осуждение заключается в том, что суд, назначив виновному наказание в виде исправительных работ, ограничения по военной службе, ограничения свободы, содержания в дисциплинарной части или лишения свободы на срок до восьми лет и придя к выводу о возможности исправления осужденного без реального отбывания наказания, постановляет считать назначенное наказание условным (ч. 1 ст. 73 УК РФ), т.е. возможным не применять назначенное наказание к осужденному под определенным условием.

Суд исходит из учета: а) характера и степени общественной опасности совершенного преступления; б) личности виновного; в) смягчающих и отягчающих обстоятельств.

Закон не устанавливает каких-либо ограничений рассматриваемого института в зависимости от категорий преступлений, не содержит прямого запрета на его применение в отношении лица, совершившего тяжкое или особо тяжкое преступление. Однако суд (исходя из практики) может применять условное осуждение к лицам, совершившим такие преступления, лишь в виде исключения. Вместе с тем условное осуждение допустимо только к тем лицам, которым суд доверяет, полагая, что для их исправления нет необходимости в реальном исполнении указанных видов наказания (ч. 1 ст. 73 УК РФ).

Применение условного осуждения в отношении конкретного лица, совершившего преступление, уголовный закон связывает с определенными условиями.

Во-первых, при назначении условного осуждения суд устанавливает испытательный срок, в течение которого условно осужденный поведением должен доказать свое исправление. Пределы такого срока дифференцированы в зависимости от вида наказания, которое суд постановляет считать условным. Так, в случае назначения лишения свободы на срок до одного года и более мягкого вида наказания испытательный срок должен быть не менее шести месяцев и не более трех лет, а в случае назначения лишения свободы на срок свыше одного года — не менее шести месяцев и не более пяти лет. При этом могут быть назначены дополнительные наказания.

Во-вторых, назначая условное осуждение, суд может возложить на осужденного исполнение определенных обязанностей: а) не менять постоянного места жительства, работы, учебы без уведомления местной уголовно-исполнительной инспекции, осуществляющей контроль за поведением условно осужденных; б) не посещать определенные места; в) пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания; г) осуществлять материальную поддержку семьи. Суд может возложить на условно осужденного исполнение и других обязанностей, способствующих его исправлению, отменить полностью или частично либо дополнить ранее установленные для условно осужденного обязанности.

Уголовный закон предусматривает возможность досрочной отмены условного осуждения или продления испытательного срока. Если условно осужденный своим поведением доказал исправление (отношением к труду, учебе, семье, общественному порядку и т.п.), суд по представлению уголовно-исполнительной инспекции может постановить об отмене условного осуждения и о снятии с осужденного судимости. При этом условное осуждение может быть отменено по истечении не менее половины испытательного срока.

Если условно осужденный уклонился от исполнения возложенных на него судом обязанностей или совершил нарушение общественного порядка, за которое на него было наложено административное взыскание, суд по представлению уголовно-исполнительной инспекции может продлить испытательный срок, но не более чем на один год. К нарушениям общественного порядка, свидетельствующим о нежелании осужденного

встать на путь исправления и которые могут повлечь за собой продление испытательного срока, относятся те, за которые на него было наложено административное взыскание.

В случае систематического или злостного неисполнения условно осужденным в течение испытательного срока возложенных на него обязанностей либо если условно осужденный скрылся от контроля, суд по представлению уголовно-исполнительной инспекции может постановить об отмене условного осуждения и исполнения наказания, назначенного приговором суда. Под систематическим неисполнением обязанностей понимается совершение запрещенных или невыполнение предписанных условно осужденному действий более двух раз в течение года либо продолжительное (более 30 дней) неисполнение обязанностей, возложенных на него судом. Злостное неисполнение осужденным указанных обязанностей предполагает упорное нежелание осужденного встать на путь исправления (злостные хулиганские поступки, нежелание соблюдать ограничения в посещении определенных мест, игнорирование замечаний сотрудника, осуществляющего контроль за поведением и т.п.).

Если в течение испытательного срока условно осужденный совершит преступление по неосторожности либо умышленное преступление небольшой тяжести, то суд должен сам решать вопрос об отмене или сохранении условного осуждения, а также в случае совершения условно осужденным в течение испытательного срока умышленного преступления средней тяжести, тяжкого или особо тяжкого преступления суд отменяет условное осуждение и назначает ему наказание по правилам, предусмотренным законом (ст. 70 УК РФ) (совокупность приговоров) о частичном или полном присоединении неотбытой части наказания по предыдущему приговору.

По истечении испытательного срока, если осужденный выполнил предписания суда, его судимость за преступление, за которое он был условно осужден, автоматически погашается, как и все иные правовые последствия преступления. С этого момента условно осужденный не является судимым.

Глава 18

ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

§ 1. Понятие и виды освобождения от уголовной ответственности

Лицо, совершившее преступление, должно быть привлечено к уголовной ответственности и подвергнуто наказанию. Вместе с тем уголовное законодательство, исходя из принципов гуманизма и справедливости, предусматривает возможность освобождения от уголовной ответственности лиц, совершивших преступление.

Освобождение от уголовной ответственности означает, что решением компетентного государственного органа лицо, совершившее преступление, освобождается от публичного государственного осуждения (порицания) за совершенное преступление и применения к нему мер государственно-принудительного воздействия.

Общим основанием освобождения лица, совершившего преступление, от уголовной ответственности является нецелесообразность привлечения его к судебной ответственности и применения к нему принудительных мер уголовно-правового характера. Это общее основание конкретизируется применительно к отдельным видам освобождения от уголовной ответственности.

Принятие решения об освобождении от уголовной ответственности принадлежит суду, прокурору, а также следователю или дознавателю с согласия прокурора.

Виды освобождения от уголовной ответственности, когда уголовное дело прекращается по так называемым нереабилитирующим основаниям, следует отличать от других случаев прекращения уголовного преследования, установленные уголовно-процессуальным законодательством (ст. 27 УПК). При этом лицо не признается виновным в совершении преступления (в его действиях отсутствует состав преступления или не установлено событие преступления), поэтому соответствующие основания прекращения уголовного преследования именуют реабилитирующими основаниями.

В Общей части УК предусмотрены следующие виды освобождения от уголовной ответственности в связи с:

- 1) деятельным раскаянием (ст. 75 УК);
- 2) примирением с потерпевшим (ст. 76 УК);
- 3) истечением сроков давности (ст. 78 УК).

Уголовный закон предусматривает также возможность освобождения от уголовной ответственности по амнистии (ст. 84 УК). При этом прекращение уголовного дела в связи с истечением сроков давности или вследствие акта амнистии не допускается, если обвиняемый против этого возражает. Производство по делу в таком случае продолжается в обычном порядке.

Кроме того, уголовный закон предусматривает освобождение от уголовной ответственности несовершеннолетних (ст. 90 УК), а целый ряд примечаний к статьям Особенной части УК (например, ст. 126, 127¹, 204, 205, 205¹, 206, 208, 210) также устанавливает возможность освобождения от уголовной ответственности. Данные виды освобождения от уголовной ответственности анализируются в других главах настоящего учебника.

§ 2. Освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием

Основанием освобождения от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием (ст. 75 УК) является нецелесообразность привлечения к уголовной ответственности лица, которое после совершения преступления позитивными действиями подтвердило свое раскаяние и тем самым утратило опасность для общества.

Уголовный закон признает деятельное раскаяние в качестве обстоятельства, освобождающего от уголовной ответственности, только при наличии определенных условий.

Во-первых, освобождение от уголовной ответственности по данной статье УК возможно только лиц, совершивших преступление *впервые*. Это означает, что данная статья не может применяться к лицам, имеющим судимость, а также состоящим под следствием или судом либо скрывающимся от следствия или суда за ранее совершенное преступление.

Во-вторых, совершенное преступление должно относиться к категории преступлений *небольшой или средней тяжести* (ч. 2, 3 ст. 15 УК).

В-третьих, после совершения преступления лицо должно проявить *деятельное раскаяние*, т.е. совершить какие-либо активные позитивные действия, примерный перечень которых приводится в законе.

К таким действиям относится прежде всего явка с повинной. Под ней понимается добровольное обращение лица к компетентным органам (в органы дознания, следствия, прокуратуры или суда) с чистосердечным признанием о совершенном или готовящемся им преступлении.

Способствование раскрытию преступления заключается в стремлении лица, совершившего преступление, своими действиями оказать помощь правоохранительным органам в установлении истины по уголовному делу.

Оно может состоять в изобличении других участников преступления, в указании места его совершения, в выдаче орудий и средств совершения преступления и в иных подобных действиях.

Возмещение причиненного ущерба состоит в добровольном восстановлении причиненного имущественного вреда в денежном или ином выражении, достаточном для возмещения убытков, понесенных потерпевшим в результате преступления.

Заглаживание причиненного преступлением вреда иным образом может выражаться в самых различных действиях: устранение своим трудом разрушений и повреждений; предоставление равноценного предмета вместо уничтоженного.

При совершении лицом преступления иной категории (тяжкого или особо тяжкого) оно может быть освобождено от уголовной ответственности только в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями Особенной части Уголовного кодекса (ч. 2 ст. 75 УК).

§ 3. Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим

По действующему уголовному закону примирение с потерпевшим рассматривается как один из самостоятельных видов освобождения от уголовной ответственности (ст. 76 УК). Для применения данной статьи УК необходимы четыре условия, два из которых идентичны рассмотренным применительно к ч. 1 ст. 75 УК.

Во-первых, преступление должно быть совершено виновным *впервые*.

Во-вторых, совершенное деяние относится к категории преступлений *небольшой или средней тяжести* (ч. 2, 3 ст. 15 УК).

В-третьих, должно состояться *примирение* лица, совершившего преступление, с потерпевшим. Примирение означает отказ от просьбы привлечь виновного к уголовной ответственности или просьбу прекратить уголовное дело, возбужденное по его заявлению. Факт примирения должен быть оформлен соответствующим процессуальным протоколом.

В-четвертых, лицо, совершившее преступление, должно *загладить причиненный потерпевшему вред*.

Перечисленные условия в совокупности образуют основания для освобождения лица, совершившего преступление, от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим.

Решение о прекращении уголовного дела (или отказ в его возбуждении) в связи с примирением лица, совершившего преступление, с потерпевшим может быть принято органом дознания или следователем с согласия прокурора, а также прокурором на любой стадии доследственной проверки или предварительного расследования, либо судом (судьей) в любой момент судебного разбирательства, но до удаления суда (судьи) в совещательную комнату для постановления приговора.

§ 4. Освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности

Освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности применяется при наличии двух условий: 1) истечение установленных уголовным законом сроков и 2) отсутствие обстоятельств, нарушающих течение этих сроков.

По действующему УК сроки давности находятся в зависимости от категории совершенного преступления.

В соответствии со ст. 78 УК лицо, совершившее преступление, освобождается от уголовной ответственности, если со дня совершения преступления истекли следующие сроки:

- а) два года после совершения преступления небольшой тяжести;
- б) шесть лет после совершения преступления средней тяжести;
- в) десять лет после совершения тяжкого преступления;

г) пятнадцать лет после совершения особо тяжкого преступления.

УК устанавливает, что сроки давности исчисляются со дня совершения преступления и до момента вступления приговора в законную силу.

В соответствии с ч. 2 ст. 9 УК временем совершения преступления признается время совершения общественно-опасного действия (бездействия) независимо от времени наступления последствий. Если преступление не было доведено до конца по причине, не зависящей от воли виновного, то течение давности начинается с момента покушения на преступление или пресечения приготовления к преступлению (тяжкому или особо тяжкому).

Определенную особенность представляет исчисление срока давности привлечения к уголовной ответственности за совершение длящихся и продолжаемых преступлений. При длящихся преступлениях срок давности исчисляется с момента фактического прекращения преступления, как по воле виновного, так и по причинам, не зависящим от его воли (задержание, явка с повинной). При совершении продолжаемого преступления срок давности начинает течь с момента совершения виновным последнего преступного акта, являющегося звеном продолжаемого преступления.

Конечный момент истечения срока давности привлечения к уголовной ответственности — день вступления приговора в законную силу. С этого момента уголовное дело согласно уголовно-процессуальному законодательству не может быть возбуждено, а возбужденное подлежит прекращению на любой стадии уголовного процесса.

В случае совершения лицом нового преступления сроки давности по каждому из них исчисляются (текут и истекают) самостоятельно, т.е. увеличение давностных сроков законом не предусмотрено.

Однако течение сроков давности приостанавливается, если лицо, совершившее преступление, уклоняется от следствия и суда. Под уклонением от следствия и суда следует понимать любые умышленные действия, совершенные лицом, которое подозревается в совершении преступления или обвиняется в этом, с целью избежать уголовной ответственности за содеянное (например, перемена места жительства, изменение фамилии, проживание по поддельным документам и т.п.). В этом случае

течение срока давности возобновляется с момента задержания подозреваемого (обвиняемого) или явки его с повинной.

Освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением срока давности привлечения к уголовной ответственности производится независимо от усмотрения органов предварительного расследования или суда. Иными словами, истечение сроков давности образует обязательное основание освобождения от уголовной ответственности по ст. 78 УК. Однако положение меняется, если речь идет о преступлениях, за которые законом предусмотрена возможность назначения смертной казни или пожизненного лишения свободы (таких в Особенной части УК пять — ст. 105, 277, 295, 317, 357).

Вопрос о применении сроков давности к лицу, совершившему преступление, наказуемое смертной казнью или пожизненным лишением свободы, решается судом (ч. 4 ст. 78 УК). Следовательно, в таких случаях истечение срока давности не является обязательным основанием для освобождения от уголовной ответственности. Суд учитывает личность виновного, его поведение после совершения преступления, продолжительность времени, истекшего после события преступления, и другие обстоятельства. При этом если суд не сочтет возможным освободить такое лицо от уголовной ответственности в связи с истечением срока давности, то он не вправе назначить ему наказание в виде смертной казни или пожизненного лишения свободы, а должен назначить лишение свободы на определенный срок.

В соответствии с нормами международного права УК предусматривает исключение из общего правила о применении срока давности привлечения к уголовной ответственности. Согласно ч. 5 ст. 78 УК сроки давности не применяются, если лицом совершено преступление против мира и безопасности человечества, предусмотренное ст. 353, 356, 357 и 358 УК (планирование, подготовка, развязывание или ведение агрессивной войны; применение запрещенных средств и методов ведения войны; геноцид; экоцид). Поэтому лица, совершившие указанные преступления, могут быть привлечены к уголовной ответственности и осуждены независимо от времени, истекшего с момента совершения такого преступления.

Глава 19

ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ НАКАЗАНИЯ

§ 1. Понятие и виды освобождения от наказания

Уголовное наказание является принудительной мерой государственного принуждения и представляет собой основную форму реализации уголовной ответственности. Оно применяется только судом к лицам, совершившим преступление. Однако уголовное наказание при наличии определенных оснований предусматривает возможность освобождения лиц, совершивших преступление, от отбывания наказания, что является свидетельством принципа гуманизма.

Освобождение от наказания заключается в том, что по основаниям, предусмотренным уголовным законом, лицо, совершившее преступление, может (а в отдельных случаях — должно) быть освобождено судом: а) от назначения наказания за совершенное преступление; б) от реального отбывания наказания, назначенного приговором суда; в) досрочно от дальнейшего отбывания частично отбытого осужденным к этому времени наказания, назначенного судом. Освобождение лица, совершившего преступление, от наказания составляет исключительную компетенцию суда, кроме освобождения от наказания в силу акта амнистии или помилования.

Уголовно-правовое значение освобождения от наказания состоит в том, что аннулируются все правовые последствия совершенного преступления. В соответствии с ч. 2 ст. 86 УК лицо, освобожденное от наказания, считается не имеющим судимости. Вместе с тем, если освобождение от наказания является условным, то до истечения испытательного срока лицо считается судимым, и это обстоятельство учитывается при назначении наказания за новое преступление, совершенное в течение срока испытания.

Уголовный кодекс предусматривает следующие виды освобождения от наказания:

- 1) уголовно-досрочное освобождение от отбывания наказания (ст. 79 УК РФ);
- 2) замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 80 УК РФ);
- 3) освобождение от наказания в связи с изменением обстановки (ст. 80¹ УК РФ);

- 4) освобождение от наказания в связи с болезнью (ст. 81 УК РФ);
- 5) отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей (ст. 82 УК РФ);
- 6) освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда (ст. 83 УК РФ);
- 7) освобождение от наказания на основании актов амнистии или помилования (ст. 84 и 85 УК РФ, рассматриваются в соответствующей главе);
- 8) освобождение от наказания в силу изменения уголовного закона (ст. 10 УК РФ);
- 9) освобождение от наказания несовершеннолетних, условно-досрочное освобождение несовершеннолетних от отбывания наказания (ст. 92, 93 УК РФ, рассматриваются в главе об ответственности несовершеннолетних).

В соответствии с законом освобождение от наказания может быть обязательным и факультативным. К первой группе относятся те виды освобождения от наказания, которые применяются в обязательном порядке независимо от усмотрения суда (ст. 10, 80¹, 81, 83, 84, 85 УК РФ). Остальные виды освобождения от наказания являются факультативными, т.е. их применение составляет не обязанность, а право суда (ст. 79, 80, 82, 92, 93 УК РФ).

В зависимости от уголовно-правовых последствий освобождение от наказания может быть условным и безусловным. К условным относятся условно-досрочное освобождение от отбывания наказания и отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей. Они могут сопровождаться рядом условий, касающихся поведения осужденного как до, так и после освобождения. Само освобождение от отбывания наказания в порядке ст. 79 и 82 УК носит условный характер и может быть отменено, что влечет реальное исполнение неотбытой части наказания.

Остальные виды освобождения от наказания являются безусловными и окончательными. Особую природу имеет освобождение от наказания в связи с болезнью, о чем будет сказано ниже.

§ 2. Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания

В соответствии с принципами справедливости и гуманизма закон предоставляет суду право условно-досрочно освободить от дальнейшего отбывания наказания лиц, которые

для своего исправления не нуждаются в полном отбывании назначенного судом наказания (ст. 79 УК РФ).

Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания — один из наиболее распространенных видов освобождения от уголовного наказания, имеющий большое значение в деле исправления осужденных и, следовательно, содействующий борьбе с преступностью.

Условно-досрочное освобождение применяется в отношении лиц, осужденных к лишению свободы или содержанию в дисциплинарной воинской части. Действующее уголовное законодательство не ограничивает возможность применения условно-досрочного освобождения тяжестью совершенного лицом преступления либо наличием рецидива. Поэтому данный вид освобождения от уголовного наказания может применяться не только к лицам, впервые совершившим преступления небольшой или средней тяжести, но и к осужденным за тяжкие и особо тяжкие преступления, в том числе при любом виде рецидива.

Условно-досрочное освобождение заключается в избавлении осужденного от отбывания основного вида уголовного наказания до истечения срока, назначенного приговором суда. При этом, как предписывает закон, лицо может быть полностью или частично освобождено от отбывания дополнительного вида наказания.

Применяя условно-досрочное освобождение, суд вправе возложить на лицо определенные обязанности, предусмотренные ч. 5 ст. 73 УК, способствующие его скорейшему исправлению.

Неотбытая часть наказания становится для осужденного испытательным сроком. Круг возлагаемых обязанностей устанавливает суд. Так, например, осужденному можно запретить менять постоянное место жительства, работы или учебы без уведомления соответствующего государственного органа, ограничить его в посещении определенных мест (ресторанов, ночных клубов, казино, ипподромов), а при необходимости заставить пройти курс лечения от наркомании, алкоголизма, токсикомании или венерического заболевания. Суд вправе принудить осужденного осуществлять материальную поддержку семьи потерпевшего, что с позиций восстановления социальной справедливости является вполне оправданным. Суд может возложить на осужденного исполнение других обязанностей.

Основанием условно-досрочного освобождения является нецелесообразность дальнейшего исполнения наказания ввиду возможности достижения цели исправления без изоляции осужденного от общества. Подобная ситуация возможна лишь в том случае, когда для своего исправления осужденный не нуждается в полном отбывании назначенного судом наказания. Вывод суда о высокой степени исправления осужденного должен основываться на всестороннем учете данных о его поведении за весь период нахождения в исправительном учреждении, а не за время, непосредственно предшествующее рассмотрению представления об условно-досрочном освобождении. В первую очередь это проявляется в исполнении осужденным требований режима отбывания наказания, его отношения к учебе, труду, общественной жизни коллектива. Существенным критерием, позволяющим оценить степень исправления осужденного, является его отношение к совершенному преступлению. Поэтому, решая вопрос об условно-досрочном освобождении, необходимо выяснить, раскаялось ли лицо в совершенном им ранее деянии, стремилось ли возместить ущерб или иным образом загладить вред, причиненный в результате преступления. Во всяком случае, признавая, что для своего исправления лицо не нуждается в полном отбывании назначенного ему наказания, суды обязаны обеспечить строго индивидуальный подход к каждому осужденному.

Формальным условием применения условно-досрочного освобождения является фактическое отбытие осужденным определенного законом срока содержания в дисциплинарной воинской части или лишения свободы. Продолжительность такого срока зависит либо от тяжести совершенного преступления, либо от других обстоятельств, указанных в законе.

Условно-досрочное освобождение от наказания может быть применено только после фактического отбытия осужденным не менее одной трети срока содержания в дисциплинарной воинской части или лишения свободы, назначенного приговором суда за преступление небольшой или средней тяжести. Из этого правила есть одно исключение. Фактически отбытый осужденным срок лишения свободы не может быть менее шести месяцев. Очевидно, что данное положение должно распространяться и на минимальный срок фактически отбытого осужденным наказания в виде содержания в дисциплинарной воинской части, хотя закон специально этого и не оговаривает. Ясно одно — достичь высокой степени исправления до истечения шестимесячного срока содержания в

дисциплинарной воинской части крайне сложно, ибо процесс исправления — это вопрос времени, продолжительность которого зависит от множества факторов объективно-субъективного характера.

Если лицо совершило тяжкое преступление, то условно-досрочное освобождение применяется после фактического отбытия не менее половины срока лишения свободы, а при совершении особо тяжкого преступления — не менее двух третей срока лишения свободы, назначенного судом.

Закон не ограничивает круг лиц, в отношении которых суд может применить условно-досрочное освобождение от наказания, что, несомненно, стимулирует к исправлению даже самых опасных преступников. Именно поэтому данный вид освобождения от уголовного наказания применяется и к лицам, ранее условно-досрочно освобождавшимся от наказания. В свою очередь закон ужесточает формальные требования к применению условно-досрочного освобождения для той категории осужденных, которой условно-досрочное освобождение было отменено ввиду совершения преступления, нарушения общественного порядка либо злостного уклонения от исполнения возложенных судом обязанностей. Только после фактического отбытия не менее двух третей срока назначенного судом наказания такие лица могут быть вновь условно-досрочно освобождены. Как это следует из положений уголовно-исполнительного законодательства (ст. 175 УИК РФ), их обращение с ходатайством об условно-досрочном освобождении может рассматриваться не ранее чем по истечении одного года со дня вынесения определения об отмене условно-досрочного освобождения.

Новеллой уголовного законодательства является возможность применения условно-досрочного освобождения к лицам, пожизненно лишенным свободы, если, разумеется, суд установит, что такое лицо не нуждается в дальнейшем отбывании этого наказания. При этом законодатель устанавливает весьма строгие условия применения условно-досрочного освобождения к данной категории осужденных. Во-первых, это фактическое отбытие осужденным не менее 25 лет лишения свободы. Во-вторых, отсутствие у лица злостных нарушений установленного порядка отбывания наказания в течение предшествующих освобождению трех лет (злостным нарушением установленного порядка отбывания наказания являются случаи, указанные в ст. 116 УИК РФ: употребление спиртных напитков либо наркотических средств или психотропных веществ, мелкое хулиганство,

оскорбление представителей администрации исправительного учреждения, мужеложство и др.). И, наконец, в-третьих, несовершенно в период отбывания пожизненного лишения свободы нового тяжкого или особо тяжкого преступления. Только при наличии этих условий лицо, пожизненно лишенное свободы, может рассчитывать на условно-досрочное освобождение.

В соответствии с уголовно-исполнительным законодательством (ст. 175 УИК РФ) осужденный, к которому может быть применено условно-досрочное освобождение, а также его адвокат вправе обратиться в суд с ходатайством об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания. Ходатайство об условно-досрочном освобождении осужденный подает через администрацию учреждения или органа, исполняющего наказание. Администрация учреждения или органа, исполняющего наказание, не позднее чем через десять дней после подачи ходатайства осужденного об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания направляет это ходатайство в суд вместе с характеристикой на осужденного и заключением о целесообразности условно-досрочного освобождения.

В случае отказа в условно-досрочном освобождении повторное внесение в суд соответствующего ходатайства может иметь место не ранее чем по истечении шести месяцев, а в отношении лиц, пожизненно лишенных свободы, — не ранее чем по истечении трех лет со дня вынесения соответствующих постановлений суда об отказе (ст. 175 УИК РФ). При этом отказ в условно-досрочном освобождении не препятствует внесению в суд представления о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания.

Важную роль в окончательном исправлении лица, освобожденного условно-досрочно, играет контроль над его поведением. Основная задача контроля заключается в стимулировании позитивного поведения осужденного, не допускающего совершения социально вредных поступков, в выявлении и нейтрализации условий, способствующих рецидиву.

Контроль за условно-освобожденными лицами осуществляется уполномоченным на то специализированным государственным органом в лице уголовно-исполнительной инспекции, а в отношении военнослужащих — командования воинских частей и

учреждений. В ходе контроля проверяется, как осужденные соблюдают обязанности, возложенные на них судом.

Правовые последствия условно-досрочного освобождения полностью зависят от поведения осужденного, свидетельствующего о его исправлении.

Осужденный полностью освобождается от наказания, если цель исправления в период испытательного срока, определяемого неотбытой частью наказания, была достигнута: лицо не совершило нового преступления или нарушения общественного порядка и выполнило все условия, лежащие в основе его условно-досрочного освобождения. В такой ситуации освобождение происходит автоматически с истечением неотбытого срока наказания, назначенного приговором суда.

Условно-досрочное освобождение отменяется постановлением суда, если в период испытательного срока осужденный так и не исправился: совершил нарушение общественного порядка, за которое на него налагалось административное взыскание, злостно уклонялся от исполнения обязанностей, возложенных судом при применении условно-досрочного освобождения, либо совершил новое преступление.

Злостным следует считать такое уклонение от исполнения обязанностей, возложенных судом, при котором осужденный, несмотря на предупреждение со стороны контролирующего органа, продолжает нарушать условия, лежащие в основе его освобождения. Например, не желает пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании или токсикомании, не оказывает материальную помощь семье, продолжает посещать закрытые для него места и т.д. Уклонение будет злостным и тогда, когда осужденный намеренно скрывается от специализированного органа, осуществляющего контроль над его поведением: без разрешения увольняется с работы, меняет фамилию, место жительства и т.д.

Если суд по представлению контролирующего органа придет к выводу, что для своего исправления лицо нуждается в реальном отбывании назначенного судом наказания, то он направляет осужденного в соответствующее исправительное учреждение для исполнения оставшейся неотбытой части наказания. Однако суд, учитывая поведение осужденного и характер совершенного им нарушения, может и сохранить условно-досрочное освобождение.

Аналогичный порядок соблюдается и при решении вопроса об отмене либо о сохранении условно-досрочного освобождения, если осужденный совершил преступление по неосторожности.

Другое дело, когда осужденный в течение оставшейся неотбытой части наказания совершил умышленное преступление, что явно свидетельствует о преждевременном характере условно-досрочного освобождения и, следовательно, ведет к его отмене. Окончательное наказание в этом случае назначается по совокупности приговоров (ст. 70 УК РФ). Этим же правил должен придерживаться суд при назначении наказания лицу, совершившему неосторожное преступление, если условно-досрочное освобождение будет отменено.

§ 3. Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания

Согласно ст. 80 УК РФ замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания может применяться только к лицам, отбывающим ограничение свободы, содержание в дисциплинарной воинской части или лишение свободы. При этом лицо может быть полностью или частично освобождено от отбывания дополнительного вида наказания.

Для применения данного вида освобождения от наказания достаточно установить, что поведение осужденного и его отношение к исполнению обязанностей свидетельствует о положительном протекании процесса исправления, который может результативно продолжаться в условиях отбывания более мягких видов наказания.

Законом установлены два условия, необходимые для замены неотбытой части наказания более мягким видом.

Во-первых, учитывается тяжесть преступления, за которое осужденный отбывает наказание. Во-вторых, фактическое отбытие необходимой по закону части назначенного наказания, после чего лишение свободы может быть заменено более мягким видом наказания.

Законом установлены следующие сроки фактического отбытия:

- 1) преступления небольшой или средней тяжести — не менее одной трети срока наказания;

- 2) тяжкого преступления — не менее половины срока наказания;
- 3) особо тяжкого преступления — не менее двух третей срока наказания.

Вид наказания, которым заменяется неотбытая часть лишения свободы, определяется судом с учетом степени исправления осужденного. При этом более мягкий вид наказания может назначаться только в пределах, установленных законом для этого вида наказания. Лицо также может быть полностью или частично освобождено от отбывания дополнительного вида наказания.

§ 4. Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки

Данный вид освобождения является новеллой уголовного закона (ст. 80¹ УК РФ). Хотя ранее этот вид освобождения относился к освобождению от уголовной ответственности. Возможно, решение было принято в связи с тем, что применение данной статьи не ограничивалось кругом субъектов. Постановление об освобождении выносили дознаватели, следователи, прокуроры. Но речь идет о признании человека виновным в совершении преступления, поэтому в настоящее время право в принятии подобного решения передано исключительно суду, который признает лицо виновным, назначает наказание и только потом освобождает при наличии достаточных оснований.

Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки предусматривает два альтернативно изложенных в законе основания: 1) утрата общественной опасности личности преступника; 2) утрата общественной опасности самого деяния. Утрата общественной опасности лица или совершенного им преступления происходит вследствие изменившейся обстановки, при наличии которой суд может вынести обвинительный приговор без назначения виновному наказания.

При утрате общественной опасности личности преступника, изменение обстановки касается условий его жизни и деятельности после совершения преступления. Эти изменения могут заключаться, например, в увольнении виновного с должности, которую он использовал в преступных целях; в разрыве связи с криминальной средой; в излечении от алкоголизма или наркомании; поступлении в учебное заведение; в примерном поведении в течение длительного промежутка времени и т.д. Об утрате общественной опасности личности преступника может свидетельствовать и геройский поступок,

последовавший с его стороны (спасение людей на пожаре или спасение утопающих, обезвреживание опасного преступника и т.д.). Не исключено, что утрата общественной опасности лица, совершившего преступление, может быть связана и с существенным ухудшением состояния его здоровья.

Изменение обстановки, повлекшее утрату общественной опасности деяния, рассматривается несколько шире. Прежде всего, теория и практика к факту такого изменения относит достаточно крупные перемены в социально-экономических, политических и духовных сферах жизни общества, как в масштабе всей страны, так и отдельно взятого региона. Примеры тому — экономическая реформа, политическое урегулирование межнационального конфликта, нейтрализация последствий стихийного бедствия и т.д.

Изменение обстановки должно быть настолько существенным, что утрата общественной опасности лица или совершенного им преступления становится очевидной. При этом речь идет не об изменении действующего закона или законодательной оценки совершенного лицом преступления, а лишь об устранении тех условий, которые определяли общественную опасность лица или деяния на момент его совершения.

Закон ограничивает возможность применения данного вида освобождения от наказания двумя формальными условиями. Во-первых, освободить от наказания можно только то лицо, которое совершило преступление впервые. Это означает, что лицо не является судимым за какое-либо ранее совершенное им преступление либо судимость снята или погашена в установленном законом порядке. Во-вторых, совершенное лицом преступление относится к категории небольшой или средней тяжести (ст. 15 УК РФ).

Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки является факультативным, окончательным и безусловным видом освобождения. Стало быть, он не ставится в зависимость от последующего поведения лица, освобожденного от наказания, либо иных обстоятельств и условий.

§ 5. Освобождение от наказания в связи с болезнью

Ранее мы выделяли особую природу данного вида освобождения. Течение болезни, выздоровление осужденного не зависят от юридических факторов, поэтому вопросы данного вида освобождения связаны и с различными медицинскими критериями.

Статья 81 УК РФ предусматривает три основания освобождения от наказания: а) психическое расстройство; б) заболевание иной тяжелой болезнью; в) заболевание военнослужащих, делающее их негодными к военной службе.

Согласно ч. 1 ст. 81 УК РФ лицо, у которого после совершения преступления наступило психическое расстройство, лишающее его возможности осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, освобождается от наказания, а лицо, отбывающее наказание, освобождается от дальнейшего его отбывания.

Основанием освобождения от наказания лиц, у которых после совершения преступления наступило психическое расстройство, является невозможность исправления таких лиц вследствие утраты ими способности осознавать характер и общественную опасность своих действий или способности руководить ими. Они не в состоянии воспринимать применяемые к ним меры государственного принуждения.

Уголовный закон предусматривает два варианта, связанных с психическим расстройством лица после совершения преступления.

Во-первых, психическое расстройство наступает до вынесения приговора или до его обращения к исполнению. В этом случае лицо, совершившее преступление, освобождается либо от назначения наказания, либо от его отбывания.

Во-вторых, психическое расстройство наступает во время отбывания осужденным наказания. В этом случае лицо подлежит освобождению от дальнейшего отбывания наказания.

В обоих случаях лицу, освобожденному от наказания, могут быть назначены принудительные меры медицинского характера, предусмотренные ст. 99 УК РФ.

В соответствии с ч. 2 ст. 81 УК РФ лицо, заболевшее после совершения преступления иной тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию наказания, может быть освобождено судом от отбывания наказания. В этом случае невозможность отбывания наказания определяется видом наказания и характером болезни.

Перечень заболеваний, которые могут использоваться в качестве основания для представления к освобождению от отбывания наказания, утвержден совместным приказом Минздрава РФ и Минюста РФ от 9 августа 2001 г. (с изменениями от 1 ноября 2002 г.) № 311/242 «Об освобождении от отбывания наказания осужденных к лишению свободы в

связи с тяжелой болезнью»⁷⁶. К их числу, в частности, относятся туберкулез, новообразования, болезни эндокринной системы, психические расстройства, болезни нервной системы и органов чувств, болезни костно-мышечной системы и соединительной ткани, болезни органов кровообращения, дыхания, пищеварения, болезни почек, анатомические дефекты и прочие заболевания. На наш взгляд, данный перечень не является исчерпывающим, суд может принять решение и по поводу наличия других болезней, при наличии соответствующего медицинского заключения.

При этом суд учитывает тяжесть совершенного преступления, степень исправления осужденного, срок отбытого наказания, а также то, в какой мере болезнь препятствует отбыванию назначенного наказания. Но он не обязан освобождать таких осужденных, а лишь имеет право это делать.

Освобождение от наказания в связи с психическим расстройством или заболеванием иной тяжелой болезнью не является окончательным. В соответствии с ч. 4 ст. 81 УК РФ эти лица в случае их выздоровления могут подлежать уголовной ответственности и наказанию, если не истекли сроки давности, предусмотренные ст. 78 и 83 УК РФ.

Согласно ч. 3 ст. 81 УК РФ военнослужащие, отбывающие арест либо содержание в дисциплинарной воинской части, освобождаются от дальнейшего отбывания наказания в случае заболевания, делающего их негодными к военной службе. С учетом состояния здоровья, тяжести совершенного преступления, личности осужденного и его поведения во время отбывания наказания его неотбытая часть может быть заменена более мягким видом наказания, если суд признает нецелесообразным полностью освободить военнослужащего от дальнейшего отбывания наказания.

§ 6. Отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей

Уголовный закон предусматривает особый вид освобождения от наказания — его отсрочку в отношении беременных женщин и женщин, имеющих малолетних детей в возрасте до 14 лет (ст. 82 УК). Значение этого института освобождения состоит в создании благоприятных условий женщинам, осужденным за совершение преступления, для беременности, родов и для воспитания малолетних детей. При этом не имеет значения,

⁷⁶ Российская газета. 2001. 19 окт.; 2002. 18 дек.

когда наступила беременность, до вынесения обвинительного приговора или в период отбывания наказания.

Юридическая природа данного вида освобождения состоит в том, что осужденная женщина, находящаяся в состоянии беременности или имеющая хотя бы одного малолетнего ребенка, может быть освобождена от отбывания наказания до достижения ребенком 14-летнего возраста. Именно поэтому отсрочка предоставляется под условие надлежащего воспитания ребенка.

Применение отсрочки обусловлено реализацией принципа гуманизма. Действительно, во время беременности либо после рождения ребенка отбывать назначенное судом наказание становится крайне сложным. Это объясняется особым физиологическим и психологическим состоянием беременной женщины и женщины, ставшей матерью, для которой забота о ребенке выходит на первый план. В такой ситуации исполнение уголовного наказания теряет свою эффективность и, следовательно, при определенных условиях целесообразнее отсрочить его исполнение на более поздний срок.

Основанием предоставления отсрочки является беременность осужденной либо наличие у нее малолетних детей (малолетнего ребенка) в возрасте до 14 лет. Однако этого недостаточно. Данный вид освобождения от наказания является факультативным, что вытекает из текста закона: суд может (но не обязан) отсрочить реальное отбывание наказания. Стало быть, суд не вправе без глубокой оценки личности женщины, ее поведения во время отбывания наказания и особенно отношения к ребенку, если он находится в доме ребенка при исправительном учреждении, равно как и без оценки самого преступления, рассматривать вопрос о возможности применения отсрочки. Таким образом, наряду с фактом беременности или наличием малолетних детей (малолетнего ребенка) основанием к отсрочке является и должное поведение осужденной, вселяющее уверенность, что она будет заботиться о ребенке и не совершит нового преступления.

С этих позиций становится очевидным, что отсрочка не может предоставляться злостным нарушительницам установленного порядка отбывания наказания, женщинам, отказавшимся от своего ребенка и лишенным родительских прав.

Закон не ставит ограничение к предоставлению отсрочки в зависимость от вида наказания. Более того, для предоставления отсрочки не имеет значения, где и с кем находится малолетний ребенок осужденной, есть ли у него отец или другие родственники,

способные заняться его воспитанием. Главное, чтобы осужденная сама желала воспитывать своего ребенка и доказала это своим поведением. И, тем не менее, нормативно определен ряд формальных условий, наличие которых обязательно для применения отсрочки отбывания наказания. Так, отсрочка не применяется в отношении женщин, лишенных свободы на срок свыше пяти лет за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности. Законодатель имеет в виду не только преступления против личности, предусмотренные в соответствующем разделе УК, но и деяния, находящиеся в других главах и разделах УК, которые связаны с посягательством на личность. Например, разбойное нападение, захват заложника, террористический акт и т.п.

За исполнением освобожденной женщиной обязанностей по воспитанию ребенка устанавливается контроль, осуществляемый уголовно-исполнительной инспекцией. Если женщина официально отказалась от ребенка и оставила его в родильном доме или передала в детский дом либо согласилась на его усыновление (удочерение) другими людьми, то суд по представлению контролирующего органа может отменить отсрочку отбывания наказания и направить осужденную в место, назначенное в соответствии с приговором суда.

Аналогичным образом решается этот вопрос и в том случае, когда женщина продолжает злостно уклоняться от воспитания ребенка после предупреждения за подобное же поведение.

В соответствии с уголовно-исполнительным законодательством осужденная считается уклоняющейся от воспитания ребенка, если она, официально не отказавшись от ребенка, оставила его в родильном доме или передала в детский дом либо ведет антиобщественный образ жизни и не занимается воспитанием ребенка и уходом за ним, либо оставила ребенка родственникам или иным лицам, либо скрылась, либо совершает иные действия, свидетельствующие об уклонении от воспитания ребенка. Иначе говоря, лицо систематически уклоняется от выполнения родительского долга, что сочетается с равнодушием к условиям жизни ребенка. Например, ребенок по вине матери страдает от голода, холода, отсутствия необходимой одежды или медицинской помощи. Аморальное поведение также является основанием для отмены отсрочки: пьянство, наркомания, проституция и т.п.

Если по достижению ребенком 14-летнего возраста не истекли сроки давности, предусмотренные ст. 78 и 83 УК РФ, уголовно-исполнительная инспекция направляет в суд соответствующее представление, к которому прилагает характеристику осужденной. Такое же представление направляется и в случае смерти ребенка. Суд, оценивая поведение осужденной, ее отношение к исполнению обязанностей по воспитанию ребенка и другие обстоятельства дела, выносит одно из следующих решений: а) определение о досрочном освобождении осужденной от наказания; б) определение о замене оставшейся части наказания более мягким видом наказания.

Совершение осужденной в период отсрочки нового преступления является основанием для ее отмены. При этом не имеет значения ни степень тяжести, ни характер совершенного преступления. При таких обстоятельствах суд назначает окончательное наказание по правилам, предусмотренным ст. 70 УК РФ, и направляет осужденную для его отбывания в место, назначенное приговором суда.

§ 7. Освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда

Под **давностью** привлечения к уголовной ответственности понимается истечение установленных законодательством сроков, после чего лицо, не совершившее новое преступление, к уголовной ответственности не привлекается. Истечение длительных сроков с момента совершения преступления делает в отдельных случаях нецелесообразным привлечение лица к уголовной ответственности, если оно не совершило новых преступлений и не скрывалось от следствия и суда. Теряется смысл уголовного наказания, его воспитательное и предупредительное воздействие на лицо, виновное в совершении преступления, и на других граждан.

По общему правилу назначенное судом наказание приводится в исполнение после вступления приговора в силу. Вместе с тем обвинительный приговор в силу различных обстоятельств не приводится в исполнение (уклонение от отбывания наказания, длительная тяжелая болезнь осужденного, отсрочка отбывания наказания и т.д.).

Сроки давности обвинительного приговора уголовным законом поставлены в зависимость от категории совершенного преступления: чем опаснее категория преступления, за которое назначено наказание, тем длительнее срок давности.

Лицо, осужденное за совершение преступления, освобождается от отбывания наказания, если обвинительный приговор суда не был приведен в исполнение в следующие сроки со дня вступления его в законную силу:

- а) два года при осуждении за преступление небольшой тяжести;
- б) шесть лет при осуждении за преступление средней тяжести;
- в) десять лет при осуждении за тяжкое преступление;
- г) пятнадцать лет при осуждении за особо тяжкое преступление (ч. 1 ст. 83 УК РФ).

Истечение указанных сроков исключает исполнение обвинительного приговора лишь при условии, что течение давности не было нарушено. Уголовный закон предусматривает, что течение сроков давности может быть нарушено только путем ее приостановления. Основанием приостановления давности является уклонение осужденного от отбывания наказания.

Уклонение — любые действия осужденного, совершенные с целью воспрепятствовать государственным органам исполнить в отношении него обвинительный приговор (побег из места лишения свободы, из-под ареста, из-под стражи и т.д.). Срок давности прекращает течь на все время уклонения от отбывания наказания. Течение сроков давности возобновляется с момента задержания осужденного или явки его с повинной. Сроки давности, истекшие к моменту уклонения осужденного от отбывания наказания, подлежат зачету (ч. 2 ст. 83 УК РФ).

Если осужденный приговорен к смертной казни или пожизненному лишению свободы, то вопрос о применении (или неприменении) сроков давности решается судом. Если суд не сочтет возможным применить срок давности, эти виды наказаний заменяются лишением свободы на определенный срок (ч. 3 ст. 83 УК РФ).

В соответствии с принципами и нормами международного права сроки давности не применяются к лицам, осужденным за совершение наиболее опасных преступлений против мира и безопасности человечества: планирование, подготовка, развязывание или ведение агрессивной войны (ст. 353 УК РФ); применение запрещенных средств и методов ведения войны (ст. 356 УК РФ); геноцид (ст. 357 УК РФ); экоцид (ст. 358 УК РФ).

Обвинительный приговор, вынесенный за любое из этих преступлений, подлежит исполнению независимо от времени задержания осужденных, уклоняющихся от отбывания наказания. Но речь не идет о случаях совершения указанных преступлений до 1996 г., т.е. до принятия нового УК РФ, так как ранее наше уголовное законодательство не знало ответственности за подобные деяния.

Глава 20

АМНИСТИЯ, ПОМИЛОВАНИЕ, СУДИМОСТЬ

§ 1. Амнистия

Одним из эффективных средств устранения противоречий в сфере применения права и особенно уголовного права, является амнистия. Этот институт был хорошо известен уже в античный период. Древние греки использовали термин амнистия для обозначения разного рода действий, предпринимаемых властями в целях достижения примирения в обществе после окончания разного рода внутренних и внешних конфликтов. Эти действия прощения включали в себя отказ властных структур от имущественных претензий к гражданам, прекращение уголовного судопроизводства, полное или частичное освобождение от уголовного наказания по уже состоявшимся судебным решениям. В последующем суть амнистии мало изменялась. Стабильными остаются и поводы для принятия решений об объявлении амнистии. Таковыми в основном являются важные события в государственной и общественной жизни, юбилейные даты.

Правильное и полное решение уголовно-правовых вопросов, касающихся амнистии во многом связано с уяснением содержания этого понятия и его основных составляющих. Прежде всего следует иметь в виду многоплановость, междисциплинарный характер института амнистии, который является комплексом взаимообусловленных государственно-правовых, уголовно-процессуальных, уголовно-исполнительных и уголовно-правовых отношений, возникающих в связи с принятием высшим законодательным органом страны решения о прекращении или ограничении в строго определенных пределах применения уголовного закона к некоторым категориям граждан.

Решение об амнистии принимается Государственной Думой РФ в форме постановления. Согласно п. «е» ст. 103 Конституции РФ вопрос амнистии находится только в ведении Государственной Думы Федерального Собрания РФ. Эти вопросы составляют исключительную компетенцию РФ. На уровне субъектов Федерации решения об амнистии приниматься не могут. Объявление амнистии осуществляется Государственной Думой путем принятия постановления большинством голосов от общего числа депутатов ГД.

Постановление об объявлении амнистии имеет следующую структуру:

- а) преамбула, в которой излагаются причины объявления амнистии;
- б) перечень категорий лиц, на которых распространяется амнистия;
- в) ограничения применения амнистии;
- г) определение времени вступления акта об амнистии в силу.

Постановление об объявлении амнистии в соответствии со ст. 169 регламента подписывается Председателем Государственной Думы и публикуется в течение 3-х дней после принятия. Постановление подлежит исполнению в течение 6 месяцев. Как следует из содержания ст. 84 УК РФ, актом об амнистии лица, совершившие преступления, могут быть освобождены от уголовной ответственности. Лица, осужденные за совершение преступления, могут быть освобождены от наказания, либо назначенное им наказание может быть сокращено или заменено более мягким видом наказания, либо такие лица могут быть освобождены от дополнительного вида наказания. С лиц, отбывших наказание, актом об амнистии может быть снята судимость.

По своему содержанию принятые в РФ амнистии можно разделить на две группы:

- амнистии политической направленности;
- амнистии уголовно-правовой направленности.

Амнистии политической направленности выражаются в отказе государства от преследования лиц, причастных к разного рода преступлениям, носящим массовый характер, где индивидуальное преступное поведение играет незначительную роль (вооруженный мятеж, дезорганизация деятельности учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества, незаконное пересечение государственной границы РФ, и т.п.).

Примером такой амнистии является амнистия в связи с принятием Конституции Чеченской Республики (Постановление Государственной Думы РФ от 6 июня 2003 г.). В постановлении об этой амнистии (п. 1) предписывается не возбуждать уголовные дела в отношении лиц, совершивших общественно опасные деяния в ходе вооруженного конфликта и (или) проведения контртеррористических операций в пределах границ бывшей Чечено-Ингушской Автономной Советской Социалистической Республики, которые отказались от участия в незаконных вооруженных формированиях либо добровольно сдали оружие и военную технику. Предусматривалось прекратить уголовные

дела данной категории и освободить от отбывания наказания лиц, совершивших такого рода преступления. Главная цель амнистии политической направленности — восстановление и укрепление мира и согласия в обществе, примирение враждующих сторон.

Вторая группа амнистий — амнистии уголовно-правовой направленности. Как правило, такие амнистии объявляются в связи с государственными праздниками и касаются лиц, совершивших преступления, не представляющих большой общественной опасности.

Конституция РФ (ст. 103) не определяет рамки применения и не называет направлений актов об амнистии. Соответственно, в принципе, амнистия может касаться любого контингента лиц и любых преступлений ими совершенных. И такие примеры в нашей истории были (амнистия 1953 г. в связи с кончиной И.В. Сталина). Есть они и сейчас. Так, например, в соответствии с постановлением Государственной Думы от 20 апреля 2005 г. «Об объявлении амнистии в связи с 60-летием Победы в Великой Отечественной войне 1941–1945 гг.» были освобождены от наказания в виде лишения свободы все осужденные ветераны Великой Отечественной войны и бывшие узники концлагерей вне зависимости от характера совершенных ими преступлений и сроков лишения свободы.

Вместе с тем обобщение более 200 актов об амнистии, принятых в России с февраля 1917 г. (это первый в России правовой акт, принятый в форме амнистии Временным правительством по случаю свержения самодержавия) до настоящего времени (постановление Государственной Думы от 20 апреля 2005 г. «Об объявлении амнистии в связи с 60-летием Победы в Великой Отечественной войне 1941–1945 гг.»), показывает, что в основном все амнистии носят избирательный характер и касаются довольно ограниченного круга лиц. Из содержания принятых ранее актов амнистии следует, что амнистия (за редким исключением) не распространяется на лиц, совершивших тяжкие и особо тяжкие преступления, осужденных за особо опасный рецидив, на злостных нарушителей порядка отбывания наказания. Не подлежат также амнистии осужденные, уже освобождавшиеся из мест лишения свободы в порядке амнистии или помилования и вновь совершившие преступления. Все эти обстоятельства свидетельствуют о том, что одна из главных целей амнистии заключается в проявлении гуманного отношения прежде всего к лицам, готовым встать на путь исправления и перевоспитания. Отсюда и

многообразии не ограничиваемых Конституцией РФ оснований и поводов для принятия решения об амнистии.

Акт амнистии имеет нормативный характер. Это означает, что амнистия объявляется в отношении индивидуально неопределенного круга лиц, который может быть и достаточно узким (амнистия от 20 апреля 2005 г.) и касаться десятков тысяч человек (постановление Государственной Думы от 30 ноября 2001 г. «Об объявлении амнистии в отношении несовершеннолетних и женщин»).

Правовая природа амнистии такова, что она может быть одновременно и видом освобождения от уголовной ответственности и видом освобождения от уголовного наказания. Здесь важно иметь в виду следующее обстоятельство. Акт амнистии является основанием к прекращению уголовного преследования, если лицо против этого не возражает. В противном случае (такие случаи в следственной судебной практике не единичны), прекращение уголовного дела по акту амнистии не допускается и производство по делу продолжается в установленном законом порядке. Если при этом вина лица будет доказана, суд постановляет объявить обвинительный приговор и в соответствии с актом амнистии освобождает осужденного от наказания.

Амнистия распространяется на лиц, совершивших преступления до опубликования акта об амнистии или дня, указанного в Постановлении Государственной Думы об объявлении амнистии.

Одновременно с постановлением об объявлении амнистии Государственная Дума принимает постановление о порядке применения этого акта. По существу, это процессуальный документ, в котором детально (чтобы избежать возможных ошибок в толковании актов об амнистии) определяются правила и процедуры реализации на практике постановления об объявлении амнистии. В частности, называются органы государственной власти управления, на которые возлагается применение постановления. Это исправительные учреждения и следственные изоляторы; органы дознания и органы предварительного следствия, суды; органы внутренних дел; уголовно-исполнительные инспекции и т.п. В постановлении о порядке применения амнистии указывается, что решение о применении акта об амнистии принимается в отношении каждого лица индивидуально. В связи с этим учреждениям и органам, на которые возложено исполнение постановления об амнистии, предоставляется право запрашивать у соответствующих

учреждений документы, необходимые для принятия решения о применении акта об амнистии. Такие запросы должны исполняться теми, кому они адресованы, незамедлительно. В постановлении о порядке применения актов об амнистии дается также аутентическое толкование наиболее сложных вопросов (понятий), связанных с применением амнистии. Отдельные вопросы применения акта об амнистии могут решаться Конституционным Судом РФ, Верховным Судом РФ.

§ 2. Помилование

Конституция РФ провозглашает, что каждый осужденный за преступление имеет право просить о помиловании или смягчении наказания (п. 3 ст. 50).

Помилование представляет собой решение Президента РФ, улучшающее правовое положение индивидуально определенного лица, осужденного за совершение преступления, отбывающего наказание или отбывшего его и имеющего судимость. Улучшение положения осужденного или отбывшего наказание может выражаться в освобождении осужденного от дальнейшего отбывания наказания либо сокращении назначенного наказания или замене его более мягким видом наказания. С лица, отбывшего наказание, актом помилования может быть снята судимость.

Правовым основанием для принятия Президентом РФ решения о помиловании является п. «в» ст. 89 Конституции РФ и ст. 85 УК РФ.

Помилование как одно из средств выражения милосердия во многом схоже с амнистией. Но есть и ряд принципиально важных различий: акт помилования, в отличие от амнистии, не носит нормативного характера; помилование осуществляется в отношении конкретного лица, а амнистия касается неограниченного числа лиц; на основании Указа Президента РФ о помиловании лицо освобождается от наказания. В то же время Постановление Государственной думы об объявлении амнистии реализуется посредством издания акта соответствующего органа, указанного в постановлении; ходатайство о помиловании исходит от осужденного или других заинтересованных лиц. Что касается акта об амнистии, то его издание инициируется не осужденными и их родственниками, а органами государственной власти и управления; акт помилования носит единичный, разовый характер и исполняется незамедлительно. Процедура реализации акта амнистии много сложнее и требует достаточно продолжительного периода.

В стародавние времена акты о помиловании принимались в исключительных случаях. Соответственно не требовалось принятия специальных разработанных правил и процедур по их принятию и реализации. В настоящее время, когда помилование стало неотъемлемой частью жизни цивилизованного общества, число обращений к главе государства с просьбой о помиловании исчисляется десятками тысяч. Чтобы в такой сложной ситуации избежать возможных ошибок, в России была установлена строго регламентированная процедура реализации гражданами своего конституционного права на помилование.

Эта процедура определена в Указе Президента РФ № 1500 от 28 декабря 2001 г. «О комиссиях по вопросам помилования на территории субъектов Российской Федерации» и в Положении о порядке рассмотрения ходатайств о помиловании в Российской Федерации (Утверждено Указом Президента РФ от 28 декабря 2001 г. №1500).

В соответствии с названным Указом в каждом субъекте РФ образована комиссия по вопросам помилования, задачами которой являются: предварительное рассмотрение ходатайств о помиловании осужденных, отбывающих наказание в учреждениях уголовно-исполнительной системы Министерства юстиции РФ, а также лиц, отбывших назначенное судом наказание, имеющих неснятую судимость; подготовка заключений по материалам о помиловании для дальнейшего представления высшему должностному лицу субъекта РФ (губернатору); осуществление общественного контроля за своевременным и правильным исполнением Указов Президента по вопросам помилования осужденных; подготовка предложений по повышению деятельности государственных и общественных органов по вопросам помилования осужденных, а также социальной адаптации лиц, отбывших наказание.

Состав комиссии по вопросам помилования, куда входят не менее 11 человек, утверждается губернатором. Членами комиссии могут быть граждане Российской Федерации, имеющие высшее образование, пользующиеся уважением у граждан и имеющие безупречную репутацию. Состав комиссии обновляется на одну треть раз в два года.

Комиссии по вопросам помилования, другие органы, составляющие механизм реализации конституционных полномочий Президента РФ по осуществлению помилования, в своей деятельности руководствуются Положением о порядке рассмотрения

ходатайств о помиловании. Особую значимость этому документу придает то обстоятельство, что Положение утверждено Указом Президента РФ.

Положение предусматривает, что в Российской Федерации помилование применяется в отношении трех групп граждан: осужденных судами РФ к наказаниям, предусмотренным уголовным законом и отбывающих наказание на территории РФ; осужденных судами иностранного государства, отбывающих наказание на территории РФ в соответствии с международными договорами РФ; лиц, отбывших наказание и имеющих неснятую судимость.

Помилование, как правило, не применяется в отношении осужденных: совершивших умышленное преступление в период назначенного судами испытательного срока условного осужденного; злостно нарушающих установленный порядок отбывания наказания; ранее освободившихся от отбывания наказания актом помилования; которым ранее производилась замена назначенного судами наказания более мягким наказанием.

Осужденный обращается с ходатайством о помиловании к Президенту РФ в письменной форме и направляет это ходатайство в администрацию учреждения или органы, исполняющие наказание, которая в свою очередь не позднее чем через 20 дней после подачи ходатайства о помиловании направляет его с необходимыми документами (см. п. 5 Положения о порядке рассмотрения ходатайств о помиловании в Российской Федерации) в территориальный орган Министерства юстиции в субъекте РФ. Территориальный орган Министерства юстиции РФ не позднее чем через семь дней после получения ходатайства о помиловании представляет его в комиссию по вопросам помилования, которая не позднее чем через 30 дней после получения ходатайства о помиловании представляет губернатору заключение о целесообразности применения акта помилования в отношении осужденного. Губернатор не позднее чем через 15 дней со дня получения ходатайства о помиловании вносит Президенту РФ представление о целесообразности применения акта помилования в отношении осужденного или лица, отбывшего назначенное судом наказание и имеющего неснятую судимость.

Чтобы избежать случаев всякого рода волокиты и злоупотреблений на региональном уровне, Министерство юстиции РФ ежемесячно представляет Президенту РФ обобщенные сведения о ходатайствах о помиловании, поступивших в территориальные органы юстиции и направленных в соответствующие комиссии.

Список лиц, рекомендованных высшим должностным лицом субъекта РФ к помилованию, подлежит опубликованию в местных средствах массовой информации. В этом списке также указывается статья уголовного закона, по которому осуждены обратившиеся с ходатайством о помиловании. Высшее должностное лицо субъекта РФ вправе также обнародовать мотивы, которыми он руководствовался при принятии соответствующего решения.

Указ Президента РФ о помиловании в течение двух дней после его издания направляется высшему должностному лицу субъекта РФ, в Министерство внутренних дел РФ, территориальный орган юстиции, администрацию учреждения.

Об отклонении Президентом РФ ходатайства о помиловании осужденный уведомляется письменно высшим должностным лицом субъекта РФ либо по его поручению председателем комиссии. В случае отклонения Президентом РФ ходатайства о помиловании повторное рассмотрение обращения осужденного допускается не ранее чем через год, за исключением случаев возникновения новых обстоятельств, имеющих существенное значение для применения акта помилования.

§ 3. Судимость

Статья 86 УК РФ определяет, что лицо, осужденное за совершение преступления, считается судимым со дня вступления обвинительного приговора суда в законную силу до момента погашения или снятия судимости. В теории уголовного права под судимостью понимается состоявшийся факт осуждения лица за совершенное им преступление, которым суд от имени государства признал его общественно опасным и нуждающимся в общественном и государственном контроле вплоть до полного закрепления результатов исправления. Именно поэтому правовой статус гражданина, имеющего судимость, носит несколько усеченный характер. Это, в частности, выражается в ограничениях в выборе профессии и места работы, когда лица, имеющие судимость, не могут, к примеру, обучаться в некоторых учебных заведениях, работать на режимных предприятиях, занимать должности в правоохранительных и судебных органах. Лица, имеющие судимость, не имеют права на приобретение, хранение и ношение охотничьего и другого огнестрельного оружия и оружия самообороны. Имеются определенные ограничения и в области избирательного права, права в выборе места жительства и т.п.

Негативные последствия судимости, носящие уголовно-правовой характер, заключаются в том, что судимость учитывается при рецидиве преступлений и при назначении наказания. Так, наличие рецидива является обстоятельством, отягчающим наказание (п. «а» ч. 1. ст. 63 УК РФ). Установлен также более жесткий порядок назначения наказания при рецидиве преступлений (ст. 68 УК РФ). Немаловажное значение имеет наличие судимости и при решении вопроса о назначении осужденному к лишению свободы вида исправительного учреждения (ст. 58 УК РФ). Наличие судимости ограничивает, а в некоторых случаях вообще исключает возможность применения к лицу, вновь совершившему преступление, отдельных видов освобождения от уголовной ответственности и наказания (ст. 75–76 УК РФ).

Названные ограничения общеправового и уголовно-правового характера теряют силу после погашения или снятия судимости. Судимость погашается с учетом характера совершенного преступления и сроков, истекших после отбытия наказания (основного и дополнительного). В соответствии с ч. 3 ст. 86 УК РФ судимость погашается:

- а) в отношении лиц, условно осужденных, — по истечении испытательного срока;
- б) в отношении лиц, осужденных к более мягким видам наказаний, чем лишение свободы, — по истечении одного года после отбытия или исполнения наказания;
- в) в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за преступления небольшой или средней тяжести, — по истечении трех лет после отбытия наказания;
- г) в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за тяжкие преступления, — по истечении шести лет после отбытия наказания;
- д) в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за особо тяжкие преступления, — по истечении восьми лет после отбытия наказания.

Особый порядок исчисления сроков погашения судимости определен при досрочном освобождении от отбывания наказания или в случае, когда не отбытая часть наказания или в случае, когда неотбытая часть наказания была заменена более мягким видом наказания (ч. 4 ст. 86 УК РФ). В подобной ситуации срок погашения судимости исчисляется из фактически отбытого срока наказания с момента освобождения от отбывания основного и дополнительного видов наказаний.

По истечении указанных в ч. 3 ст. 86 УК РФ сроков, прошедших после отбытия наказания, судимость автоматически погашается и для этого не требуется никаких дополнительных решений властных структур.

В отдельных случаях аннулирование неблагоприятных правовых последствий судимости может быть осуществлено досрочно, путем снятия судимости. В соответствии с ч. 5 ст. 86 УК РФ, если осужденный после отбытия наказания вел себя безупречно, то по его ходатайству суд может снять с него судимость до истечения срока погашения судимости. Закон не определяет конкретного срока, по истечении которого осужденный вправе обратиться с ходатайством в суд о снятии судимости. Тут важно лишь учесть одно обстоятельство — у суда должна быть реальная возможность оценить поведение осужденного с точки зрения его безупречности. Осуществить такое можно только на индивидуальном уровне.

Глава 21

УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

§ 1. Общие вопросы уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних

Особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних представлены следующими положениями уголовного закона: замена уголовной ответственности и наказания принудительными мерами воспитательного воздействия; виды наказания, которые могут применяться к несовершеннолетним, назначение этих наказаний с учетом специфики каждого из них; освобождение несовершеннолетних от наказания; условно-досрочное их освобождение от отбывания наказания; сроки давности и сроки погашения судимости.

Законодатель исходит из того, что несовершеннолетними признаются лица, которым ко времени совершения преступления исполнилось 14, но не исполнилось 18 лет. Несовершеннолетние, достигшие этого возраста, имеют очевидное представление об общественной опасности и уголовной наказуемости соответствующих преступных деяний.

Общие вопросы уголовной ответственности, в том числе распространяющиеся на несовершеннолетних, урегулированы другими главами Общей части УК РФ. Так, указание законодателя, сделанное в ч. 1 ст. 20 УК о 16-летнем возрасте уголовной ответственности, вовсе не означает, что с этого возраста наступает уголовная ответственность за все преступления, кроме перечисленных в части второй указанной статьи. В качестве примера можно привести воинские, должностные преступления и т.п.

Фактически гл. 14 УК посвящена регламентации исключений из общих правил уголовной ответственности, предусмотренных Общей частью УК. Например, при признании рецидива не учитываются судимости за преступления, совершенные лицом в возрасте до 18 лет.

Точное установление возраста несовершеннолетнего регламентировано требованиями уголовно-процессуального права. Следствие и суд обязаны устанавливать число, месяц и год рождения несовершеннолетнего, привлекаемого к уголовной ответственности, так как

закон не содержит разъяснений о том моменте, когда считается, что лицо достигло соответствующего возраста.

Правоприменительные органы руководствуются разъяснениями Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. «О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних»⁷⁷, в соответствии с которыми лицо считается достигшим возраста уголовной ответственности не в день рождения, а по истечении суток, на которые приходится этот день, т.е. с нуля часов следующих суток. При отсутствии документальных данных о возрасте несовершеннолетнего лица его возраст устанавливается судебно-медицинской экспертизой. При этом днем его рождения надлежит считать последний день того года, который назван экспертами, а при определении возраста минимальным и максимальным количеством лет следует исходить из предполагаемого экспертизой минимального возраста такого лица.

При наличии данных, свидетельствующих об отставании несовершеннолетних в психическом развитии, как связанном, так и не связанном с психическим расстройством, суды должны выявлять степень отставания или психического расстройства несовершеннолетнего. Важно определить, мог ли он сознавать значение своих действий и в какой мере руководить ими. В необходимых случаях должна быть произведена экспертиза специалистами в области психиатрии или психологии. Речь идет о признании несовершеннолетнего, совершившего общественно опасное деяние, невменяемым либо не подлежащим уголовной ответственности согласно ч. 3 ст. 20 УК (так называемая возрастная невменяемость).

Наиболее значимой особенностью ответственности несовершеннолетних за совершение ими преступления является возможность ее реализации или освобождение от нее с применением принудительных мер воспитательного воздействия (ст. 90 УК РФ), или с привлечением к уголовной ответственности, но: 1) с освобождением от наказания и применением принудительных мер воспитательного характера (ч. 1 ст. 92 УК РФ); 2) с применением наказания, специально установленного положениями ст. 88 УК РФ; 3) освобождением от наказания и помещением виновного в специальное воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение для несовершеннолетних (ч. 2 ст. 92 УК РФ).

⁷⁷ Российская газета. 2000. 14 марта.

§ 2. Уголовное наказание в отношении несовершеннолетних

Видами наказаний, назначаемых несовершеннолетним, являются: а) штраф; б) лишение права заниматься определенной деятельностью; в) обязательные работы; г) исправительные работы; д) арест; е) лишение свободы на определенный срок.

Данный перечень — исчерпывающий, никакие другие виды наказаний к несовершеннолетним не могут быть применены.

Штраф назначается как при наличии у несовершеннолетнего осужденного самостоятельного заработка или имущества, на которое может быть обращено взыскание, так и при отсутствии таковых. Штраф, назначенный несовершеннолетнему осужденному, по решению суда может взыскиваться с его родителей или иных законных представителей с их согласия. Штраф назначается в размере от одной тысячи до 50 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода несовершеннолетнего осужденного за период от двух недель до шести месяцев.

Уголовный кодекс предусматривает возможность назначения несовершеннолетним наказания в виде лишения права заниматься определенной деятельностью (профессиональной или иной, например управлять транспортным средством).

Уголовный закон не раскрывает порядок исполнения такого вида наказания для несовершеннолетних, в связи с чем нам представляется, что действуют правила, указанные в ст. 47 УК, за исключением запрета занимать определенные должности на государственной службе, в органах местного самоуправления или в других организациях.

Во всех случаях этого наказания (в качестве основного или дополнительного) суды должны выносить решения, исходя из данных о личности виновного, обстоятельств дела, а также условий жизни подростка.

Обязательные работы заключаются в выполнении осужденными несовершеннолетними в свободное от основной работы или учебы время бесплатных общественно полезных работ, посильных для них. Закон установил следующую продолжительность: от 40 до 160 часов; для лиц в возрасте до 15 лет — не более двух часов в день; до 16 лет — не более трех часов в день; от 16 до 18 лет — не свыше четырех часов в день. Вид обязательных работ и объекты, на которых они отбываются, определяются органами местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительными инспекциями с учетом личности несовершеннолетнего.

В случае злостного уклонения несовершеннолетнего осужденного от отбывания обязательных работ они заменяются арестом или лишением свободы. При этом время, в течение которого несовершеннолетний отбывал обязательные работы, учитывается при определении срока из расчета один день ареста или лишения свободы за восемь часов обязательных работ.

В отличие от взрослых осужденных, несовершеннолетним исправительные работы назначаются на срок от двух месяцев до одного года. Как правило, это наказание назначается лицам, имеющим постоянное место работы и жительства, и отбывается по месту работы.

Пределы удержаний из заработной платы осужденных по данной мере наказания от 5 до 20%. Особенности исполнения исправительных работ несовершеннолетними определяются уголовно-исполнительным законодательством (гл. 7 УИК РФ).

В случае злостного уклонения от отбывания наказания несовершеннолетним, осужденным к принудительным работам, суд может заменить неотбытое наказание арестом или лишением свободы из расчета один день ареста за два дня исправительных работ или один день лишения свободы за три дня исправительных работ.

Арест заключается в содержании несовершеннолетнего осужденного в условиях строгой изоляции от общества и применяется к несовершеннолетним, достигшим к моменту вынесения судом приговора 16-летнего возраста, на срок от одного до четырех месяцев (ч. 5 ст. 88 УК).

Арест назначается им за преступления небольшой и средней тяжести в случаях, если ранее лицо уже подвергалось лишению свободы условно, или другим мерам уголовно-правового воздействия, не связанным с изоляцией общества.

Лишение свободы — самый строгий вид наказания для несовершеннолетних, хотя условия отбывания этого наказания для них — льготные. Оно подлежит применению в тех случаях, когда суд приходит к выводу, что другая мера не даст положительного результата.

По Федеральному закону от 8 декабря 2003 г. в норму о назначении данного вида наказания внесены существенные изменения. Во-первых, наказание в виде лишения свободы назначается несовершеннолетним осужденным, совершившим преступления в возрасте до 16 лет, на срок не свыше шести лет. Этой же категории несовершеннолетних,

совершивших особо тяжкие преступления, а также остальным несовершеннолетним осужденным наказание назначается на срок не свыше десяти лет и отбывается в воспитательных колониях. Во-вторых, наказание в виде лишения свободы не может быть назначено несовершеннолетнему осужденному, совершившему в возрасте до 16 лет преступление небольшой или средней тяжести впервые, а также остальным несовершеннолетним осужденным, совершившим преступления небольшой тяжести впервые.

В-третьих, сокращается наполовину низший предел наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК, при назначении несовершеннолетнему осужденному наказания в виде лишения свободы за совершение тяжкого либо особо тяжкого преступления.

В случае, если несовершеннолетний, будучи условно осужденным, совершил в течение испытательного срока новое преступление, не являющееся особо тяжким, суд с учетом обстоятельств дела и личности виновного может повторно принять решение об условном осуждении, установив новый испытательный срок и возложив на условно осужденного исполнение определенных обязанностей, предусмотренных ч. 5 ст. 73 УК.

В воспитательных колониях устанавливаются обычные, облегченные, льготные и строгие условия отбывания наказания.

В обычных условиях в воспитательных колониях отбывают наказание несовершеннолетние осужденные, поступившие в воспитательную колонию, кроме несовершеннолетних, осужденных за умышленные преступления, совершенные в период отбывания наказания, а также несовершеннолетние осужденные, переведенные из облегченных, льготных или строгих условий отбывания наказания.

Осужденные за умышленные преступления, совершенные в период отбывания лишения свободы, отбывают наказание в строгих условиях. В этих условиях также отбывают наказание осужденные, признанные злостными нарушителями установленного порядка отбывания наказания и переведенные из обычных и облегченных условий отбывания наказания.

Важным является положение (ч. 7 ст. 88 УК), в соответствии с которым суд может дать указание органу, исполняющему наказание, учитывать при обращении с несовершеннолетним осужденным определенные особенности его личности, которые

стали известны при расследовании и рассмотрении уголовного дела (степень социализации, уровень интеллектуального и физического развития, тип темперамента, свойства характера, взаимоотношения с родными и близкими и т.п.), а также влияние на него старших по возрасту лиц (ч. 1 ст. 89 УК). При прочих условиях несовершеннолетний, попавший под влияние взрослых или превосходящих его по возрасту, либо обделенный родительским воспитанием и заботой, испытывающий на себе насилие со стороны опекуна, заслуживает менее сурового наказания. Необходимо стремиться к тому, чтобы в судебном разбирательстве по делам несовершеннолетних принимали участие специалисты-психологи, медицинские работники, представители социальных служб.

В УК РФ отражено значение несовершеннолетнего возраста виновного как обстоятельства, смягчающего ответственность (ч. 2 ст. 89 УК РФ). Однако данное обстоятельство не является исключительным, а учитывается в совокупности с другими смягчающими и отягчающими наказание. Поскольку особенности уголовной ответственности несовершеннолетних четко очерчены УК, сам по себе несовершеннолетний возраст не может иметь «сверхсмягчающего» влияния при назначении наказания, а учитывается, в совокупности с другими обстоятельствами, смягчающими наказание. Суд устанавливает: а) в какой мере выявленные обстоятельства обуславливают смягчение наказания несовершеннолетнему, с тем чтобы оно не было чрезмерно строгим; б) каким образом эти обстоятельства влияют на возможность исправления несовершеннолетних.

В ряде случаев одним из обстоятельств, смягчающих наказание, может быть признано совершение подростком преступления в результате физического или психического принуждения со стороны взрослого лица (п. «е» ст. 61 УК). При определенных условиях в таких случаях может быть поставлен вопрос о наличии крайней необходимости в действиях подростка, как обстоятельства, исключаящего преступность деяния (ч. 2 ст. 40 УК).

§ 3. Принудительные меры воспитательного воздействия

Принудительные меры воспитательного воздействия — это не являющиеся уголовным наказанием особые меры государственного принуждения. Их применение к несовершеннолетним означает освобождение от уголовной ответственности (ст. 90 УК

РФ) либо от наказания (ст. 92 УК РФ). Главное отличие этих мер от наказания заключается в том, что они не влекут за собой судимости.

Принудительные меры воспитательного воздействия могут применяться по общему правилу к лицам, не достигшим совершеннолетия. В исключительных случаях данные меры могут применяться к психически и социально незрелым лицам в возрасте от 18 до 20 лет (ст. 96 УК РФ).

Несовершеннолетнему могут быть назначены следующие принудительные меры воспитательного воздействия: а) предупреждение; б) передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа; в) возложение обязанностей загладить причиненный вред; г) ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего.

Срок применения принудительных мер воспитательного воздействия, предусмотренных пп. «б» и «г», устанавливается продолжительностью от одного месяца до двух лет при совершении преступления небольшой тяжести и от шести месяцев до трех лет — при совершении преступления средней тяжести. При этом несовершеннолетнему может быть назначено одновременно несколько принудительных мер воспитательного воздействия. Такое решение следует признать правильным. Действительно, вполне сочетаются, например, такие принудительные меры воспитательного воздействия, как предупреждение и передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, возложение обязанности загладить причиненный вред и ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего.

Применение мер воспитательного характера содержит четыре принципиальных положения: а) речь идет о несовершеннолетнем, совершившем преступление; б) преступление должно быть деянием небольшой или средней тяжести (ст. 15 УК РФ); г) данная норма не указывает, кем (каким органом, должностным лицом) эти меры могут быть назначены. По нашему мнению, освобождение несовершеннолетнего от уголовной ответственности по данному основанию не исключается по постановлению следователя (лица, производящего дознание), прокурора, а также суда, но назначение мер воспитательного характера возможно только по решению суда. Хотя вопрос об их применении может быть поставлен на стадиях, как предварительного следствия, так и судебного разбирательства.

Существуют юридические последствия систематического неисполнения несовершеннолетним назначенной ему принудительной меры воспитательного воздействия. По представлению специализированного органа данная мера отменяется, и материалы направляются для привлечения несовершеннолетнего к уголовной ответственности. Допуская отмену в этом случае назначенной несовершеннолетнему принудительной меры и указывая на привлечение к уголовной ответственности за ранее совершенное преступление, закон тем самым фактически подчеркивает условный характер применения принудительных мер воспитательного воздействия в отношении несовершеннолетних.

Суд вправе избрать в отношении несовершеннолетнего любую из указанных мер, которая в большей степени может способствовать его исправлению, недопущению совершения им новых преступлений.

В ст. 91 УК РФ раскрывается содержание принудительных мер воспитательного воздействия. Так, предупреждение состоит в разъяснении несовершеннолетнему вреда, причиненного его деянием, и последствий повторного совершения преступлений. Несовершеннолетний предупреждается, что в случае совершения нового преступного деяния, он будет привлечен к уголовной ответственности и осужден.

Передача под надзор представляет собой возложение на родителей или лиц, их заменяющих (даже без их согласия), либо на специализированные государственные органы обязанности по воспитательному воздействию на несовершеннолетнего и контролю за его поведением. При этом нельзя допускать передачу несовершеннолетних таким субъектам, которые сами ведут аморальный образ жизни и не смогут осуществить должный надзор.

Обязанность загладить причиненный вред возлагается с учетом имущественного положения несовершеннолетнего и наличия у него соответствующих трудовых навыков. Речь идет о том, что подросток своим трудом и поведением может устранить причиненный материальный ущерб, а также моральный, в частности путем публичного извинения. Это устанавливается и признается судом, который фиксирует способность виновного непосредственно устранить причиненный вред.

Наиболее серьезной мерой является ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего. Данная мера предусматривает запрет

посещения определенных мест, использование определенных форм досуга, в том числе связанных с управлением транспортным средством, ограничение пребывания вне дома после определенного времени суток, выезда в другие местности без разрешения специализированного государственного органа. Несовершеннолетнему может быть предъявлено также требование возвратиться в образовательное учреждение либо трудоустроиться с помощью специализированного государственного органа. Перечень особых требований к поведению не является исчерпывающим.

Важно, чтобы подросток почувствовал тяжесть ответственности за причиненный его деянием вред, осознал, что его поведение находится под пристальным контролем соответствующих лиц и организаций, задача которых помочь ему в исправлении поведения и предупреждения новых правонарушений.

§ 4. Особенности освобождения несовершеннолетних от уголовной ответственности и наказания

Законодатель предусмотрел особенности и при освобождении несовершеннолетних от уголовной ответственности и наказания. Согласно ст. 90 УК несовершеннолетний, совершивший преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобожден от уголовной ответственности, если будет признано, что его исправление может быть достигнуто путем применения принудительных мер воспитательного воздействия.

УК РФ дифференцирует меры воспитательного воздействия применительно к освобождению от ответственности и от наказания. Кроме того, используется такой критерий, как категоризация преступлений в зависимости от тяжести.

Так, помещение несовершеннолетних в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием допускается только судом при освобождении их от наказания за совершение тяжкого преступления или преступлений средней тяжести (ч. 2 ст. 92 УК РФ). Такие меры применяются, как принудительная мера воспитательного воздействия в целях исправления несовершеннолетнего, нуждающегося в особых условиях воспитания, обучения и требующего специального педагогического подхода. Согласно новеллам уголовного закона несовершеннолетний может быть помещен в указанное учреждение до достижения им возраста 18 лет, но не более чем на три года. Вместе с тем закон дает возможность

досрочно прекратить пребывание несовершеннолетнего в указанном заведении закрытого типа. Суд должен изучить материалы о пребывании несовершеннолетнего и признать, что он не нуждается более в применении данной меры (ч. 3 ст. 92 УК).

Если несовершеннолетний ходатайствует о продлении срока пребывания в таком учреждении, для того чтобы завершить общеобразовательную или профессиональную подготовку, суд может пойти ему навстречу. Такой вид освобождения от наказания не применяется к несовершеннолетним, совершившим преступления, содержащиеся в закрытом перечне, закрепленном в ч.5 ст. 92 УК. В основном в перечне указаны составы тяжких насильственных преступлений либо повлекших тяжкие последствия.

Уголовный кодекс устанавливает и определенные особенности условно-досрочного освобождения несовершеннолетних от отбывания наказания в зависимости от категории совершенного преступления (ст. 93 УК РФ). Оно может быть применено к несовершеннолетним, осужденным к лишению свободы, после фактического отбывания: а) не менее одной трети срока наказания, назначенного судом за преступление небольшой или средней тяжести, либо за тяжкое преступление; б) не менее двух третей срока наказания, назначенного судом за особо тяжкое преступление.

Особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних заключаются в значительном сокращении сроков давности и погашения судимости. Так, сроки давности, предусмотренные ст. 78 и 83 УК, при освобождении несовершеннолетних от уголовной ответственности или от отбывания наказания сокращаются наполовину.

Для лиц, совершивших преступление до достижения возраста 18 лет, сроки погашения судимости сокращаются и соответственно равны: а) одному году после отбытия лишения свободы за преступление небольшой или средней тяжести; б) трем годам после отбытия лишения свободы за тяжкое или особо тяжкое преступление (ст. 95 УК РФ).

Если осужденный после отбытия наказания ведет себя безупречно, то по его ходатайству суд может снять с него судимость до истечения срока погашения судимости. Погашение или снятие судимости аннулирует все правовые последствия, связанные с судимостью.

В исключительных случаях с учетом характера совершенного деяния и личности суд может применить положения, относящиеся к несовершеннолетним, к лицам, совершившим преступления в возрасте от 18 до 20 лет, кроме помещения их в специальное

или лечебно-воспитательное учреждение для несовершеннолетних. Как представляется, последнее законодательное решение не в полной мере соответствует дифференциации ответственности. Более правильно было бы ограничить применение положений ст. 96 УК к лицам, совершившим тяжкие и особо тяжкие преступления.

Глава 22

ПРИНУДИТЕЛЬНЫЕ МЕРЫ МЕДИЦИНСКОГО ХАРАКТЕРА

§ 1. Понятие, основания и цели применения принудительных мер медицинского характера

В ряде жизненных ситуаций выполнение задач по защите государственных и общественных интересов по охране прав и свобод человека и гражданина связано с необходимостью применения к лицам, страдающим психическими расстройствами, принудительных мер медицинского характера.

Принудительные меры медицинского характера являются особой, специфической формой государственного принуждения, содержание которого заключается в применении лечебно-реабилитационных средств в отношении психически больных лиц, совершивших общественно опасные деяния, предусмотренные уголовным законодательством и нуждающихся по своему психическому состоянию в принудительном лечении и реабилитации.

Институт принудительных мер медицинского характера в нашей стране имеет давнюю историю. Уже в Соборном Уложении 1649 г. указывалось, что юродивый, совершивший убийство, считался невиновным. Он принудительно изолировался и помещался «для изгнания бесовства» в монастырь. При Екатерине II в соответствии с Указом Сената от 1 ноября 1766 г. «О помещении безумных» душевнобольные из Тайного приказа направлялись в специальные изоляторы, расположенные на территории монастырей. Ввиду все более увеличивающейся распространенности подобного рода деяний Святейший Синод стал оказывать противодействие светской власти по этому вопросу и душевнобольных лиц, опасных для окружающих, стали направлять на принудительное лечение в обычные тюрьмы, где основным лечением было «взятие на цепь».

По мере развития государственно-правовых институтов вопросы о принудительных мерах медицинского характера стали решаться в более цивилизованных формах, в рамках специальных правовых и медицинских предписаний.

В настоящее время в Российской Федерации содержание принудительных мер медицинского характера, основания и цели их применения, методы диагностики, место и сроки лечения, строго регламентируются международными конвенциями, федеральным законодательством РФ, ведомственными нормативными актами. Это в первую очередь УК РФ (гл. 15), УПК РФ (гл. 51), УИК РФ (ст. 18), Закон РФ от 2 июля 1992 г. №3185-1 «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании», Международная классификация болезней (МКБ-10), Постановление Пленума Верховного суда СССР от 26 апреля 1984 г. № 4 «О судебной практике по применению, изменению и отмене принудительных мер медицинского характера» (с изменениями от 1 ноября 1985 г.).

Оценивая юридическую природу принудительных мер медицинского характера, важно иметь в виду, что, являясь средством защиты от общественно опасных действий лиц, страдающих психическими расстройствами, эти меры не являются наказанием, хотя и имеют с ним ряд общих черт. В частности, и наказание, и принудительные меры медицинского характера являются мерами государственного принуждения и обеспечиваются принудительной силой государства. Кроме того, наказание и принудительные меры медицинского характера назначаются судом только в случае совершения гражданином общественно опасных деяний, предусмотренных Уголовным кодексом. И, наконец, самое главное, объединяющее наказание и принудительные меры медицинского характера, заключается в том, что в обоих случаях ограничиваются, но только в разных масштабах, некоторые права и свободы граждан, совершивших названные деяния.

Отличия принудительных мер медицинского характера от наказания проявляются в особенностях содержания этих правовых категорий, а также в специфике целей, оснований и порядка их применения. Так, главное в содержании принудительных мер медицинского характера — это лечение больного, совершившего деяние, предусмотренное Уголовным кодексом.

Принудительные меры медицинского характера, в отличие от наказания, не являются карой. Их содержание и формы исполнения определены только особенностями заболевания. Это же касается и порядка определения сроков лечения. Если срок отбывания наказания точно определен в приговоре, то в постановлении суда о применении мер

медицинского характера таких указаний нет, и все зависит от психического состояния больного.

Немаловажное отличие наказания от принудительных мер медицинского характера проявляется и в процедуре реализации принудительных мер медицинского характера. В целях исключения возможных злоупотреблений эта процедура обстоятельно регламентирована в федеральном российском законодательстве (гл. 51 УПК РФ). Так, например, принудительность лечения обеспечивается особой процедурой принятия судом решения о применении к лицу, совершившему деяние, предусмотренное УК РФ, таких мер. По этому поводу суд выносит постановление (а не приговор, которым определяется наказание). В постановлении, выносимом судом в совещательной комнате (дополнительная гарантия обеспечения прав и свобод гражданина), суд должен ответить на следующие вопросы: имело ли место деяние, запрещенное уголовным законом; совершено ли это деяние лицом в состоянии невменяемости; наступило ли у данного лица после совершения преступления психическое расстройство, делающее невозможным назначение наказания или его исполнение; представляет ли психическое расстройство лица опасность для него или других лиц либо возможно ли причинение данным лицом иного существенного вреда; подлежит ли применению принудительная мера медицинского характера, и какая именно (ст. 442 УПК РФ). Только после оценки ответов на эти вопросы суд выносит соответствующее постановление: а) об освобождении от уголовной ответственности и применении меры медицинского характера в отношении лица, совершившего деяние, запрещенное уголовным законом, в состоянии невменяемости, б) об освобождении от наказания и применении принудительной меры медицинского характера в отношении лица, у которого после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение наказания или его исполнение; в) о прекращении дела и об отказе в применении принудительной меры медицинского характера, в случаях, когда лицо не представляет общественной опасности по своему психическому состоянию либо им совершено деяние небольшой тяжести, а также при нахождении одного из оснований, предусмотренных ст. 24–28 УПК РФ, независимо от наличия и характера заболевания лица.

Постановление о применении мер медицинского характера выносится судом при наличии достаточных к тому оснований. Эти основания строго определены уголовным законом (ст. 97 УК РФ) и могут быть назначены судом лицам:

- а) при совершении деяния, предусмотренного статьями Особенной части УК РФ в состоянии невменяемости;
- б) у которых после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным наказание или исполнение наказания;
- в) совершившим преступление и страдающим психическим расстройством, не исключающим вменяемости.

Общими для всех этих групп лиц признаками являются: наличие психического расстройства, затрудняющего выбор той или иной формы поведения в уголовно-значимой ситуации; совершение лицом деяния, предусмотренного УК РФ; угроза совершения нового общественного деяния под влиянием психического расстройства.

Наиболее распространенным основанием применения принудительных мер медицинского характера является совершение деяния, предусмотренного УК РФ, в состоянии невменяемости (свыше 80%). Состояние невменяемости означает, что лицо не может осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими вследствие хронического психического расстройства, слабоумия либо иного болезненного состояния психики (ст. 21 УК РФ)

Довольно редки в практике случаи применения п. «б» ч. 1 ст. 97 УК РФ, предусматривающего назначение принудительных мер медицинского характера лицам, у которых после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение или исполнение наказания. Это психическое расстройство может носить устойчивый или временный характер. При устойчивом психическом расстройстве принудительное лечение назначается в том же порядке, как и лицу, совершившему общественно опасное деяние в состоянии невменяемости.

При временном психическом расстройстве (алкогольный психоз, реактивное состояние в связи с возбуждением уголовного дела, угрозой наказания и т.п.) уголовное дело приостанавливается и только в случаях затяжного характера заболевания суд назначает принудительные меры медицинского характера.

В п. «в» ч. 1 ст. 97 предусматривается применение принудительных мер медицинского характера к лицам, совершившим преступление и страдающим психическими расстройствами, которые не исключают вменяемости. Эта категория лиц относится к числу ограниченно вменяемых (ст. 22 УК РФ) по причине наличия у них психических аномалий как наследственных, так и приобретенных (наркоманы, алкоголики). Лицо, страдающее психическим расстройством, не исключающим вменяемости, подлежит уголовной ответственности наряду с вменяемыми лицами. Однако это обстоятельство учитывается судом и может служить основанием для назначения наказания принудительных мер медицинского характера.

Решение вопроса о применении принудительных мер медицинского характера связано с возможностью причинения лицами, страдающими психическими расстройствами, иного общественного вреда (уже после ранее причиненного либо с опасностью для себя и других лиц). В иных ситуациях в отношении лиц, указанных в части первой ст. 97 УК РФ и 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 Министерства здравоохранения и социального развития. Соответственно этот вид лечения не является принудительным, но его цели такие же, что и при применении принудительных мер медицинского характера, а именно излечение лиц, страдающих психическими расстройствами или улучшение их психического состояния, а также предупреждение совершения ими новых деяний, запрещенных уголовным законом. Аналогичным образом следует оценивать и правовую природу стационарного лечения осужденных, чье психическое состояние изменилось в стадии исполнения наказания. В соответствии с ч. 2 ст. 104 УК РФ при изменении психического состояния осужденного, требующего стационарного лечения, помещение осужденного в психиатрический стационар или иное лечебное заведение производится не на основании судебного решения, а в порядке и по основаниям, которые предусмотрены законодательством РФ о здравоохранении.

В этой ситуации осужденные к наказанию, связанному с арестом, ограничением или лишением свободы, помещаются в стационарные лечебные учреждения мест лишения свободы или другие больницы системы Министерства юстиции РФ за пределами этого исправительного учреждения. Стационарное лечение осужденных к наказаниям, не

связанным с арестом, ограничением или лишением свободы проводится в медицинских учреждениях Министерства здравоохранения и социального развития. Время пребывания осужденных в стационарных лечебных заведениях в данном случае засчитывается в срок отбывания наказания. Продолжительность лечения определяется медицинским учреждением.

§ 2. Виды принудительных мер медицинского характера

В зависимости от характера психического расстройства и степени общественной опасности совершенного деяния суд в соответствии со ст. 99 УК РФ может назначить следующие виды принудительных мер медицинского характера:

- а) амбулаторное принудительное наблюдение и лечение у психиатра;
- б) принудительное лечение в стационаре общего типа;
- в) принудительное лечение в стационаре специализированного типа;
- г) принудительное лечение в стационаре специализированного типа с интенсивным наблюдением.

Специфика каждого из этих, установленных законом видов принудительных мер медицинского характера, определяется содержанием лечения, его интенсивностью, особенностями системы обеспечения безопасности больных и окружающих их граждан.

Наименее жесткий вид принудительных мер медицинского характера — амбулаторное принудительное наблюдение и лечение у психиатра. Этот вид принудительного лечения назначается, в случаях, когда лицо по своему психическому состоянию не нуждается в помещении в психиатрический стационар (ст. 100 УК РФ). В основном амбулаторное принудительное наблюдение и лечение у психиатра применяется к лицам, совершившим преступление и страдающим психическими расстройствами, не исключающими вменяемости.

При этом судом учитываются характер и степень психического расстройства лица, общественная опасность деяния, реальная возможность в конкретном регионе обеспечить амбулаторное наблюдение и лечение у психиатра.

Одна из важнейших составляющих амбулаторного принудительного наблюдения и лечения у психиатра — диспансерное наблюдение, включающее в себя регулярные осмотры врача-психиатра. При этом для таких осмотров вовсе не обязательно согласие

больного или его родственников. Диспансерное наблюдение предполагает также применение психофармакологических, психотерапевтических и социально-реабилитационных средств. В настоящее время, когда процесс преодоления кризисных явлений в области здравоохранения только начинается, трудно рассчитывать на высокую эффективность амбулаторного принудительного наблюдения и лечения у психиатра. Тем не менее положительных моментов тут несравненно больше. Лечение психических расстройств в привычной для больного обстановке, а тем более завершение лечения, проведенного в стационаре, практически всегда оказывается эффективнее в амбулаторных условиях.

Своеобразием отличается реализация амбулаторного принудительного наблюдения и лечения у психиатра в отношении лиц, осужденных за преступления, совершенные в состоянии вменяемости, но нуждающихся в лечении психических расстройств (ч. 2 ст. 99 УК РФ). Это своеобразие определяется главным образом местом принудительного наблюдения и лечения (исправительное учреждение). В соответствии со ст. 18 УИК РФ и ч. 1 ст. 104 УК РФ в зависимости от характера заболеваний и их протекания, принудительные меры медицинского характера к осужденным к лишению свободы применяются либо в условиях медико-санитарной части исправительного учреждения, либо в исправительном учреждении. Что касается осужденных к иным видам наказаний (не связанных с лишением свободы), то в отношении их принудительные меры медицинского характера исполняются в учреждениях органов здравоохранения, оказывающих амбулаторную психиатрическую помощь.

Более жесткий, по сравнению с амбулаторным принудительным наблюдением и лечением у психиатра, вид принудительных мер медицинского характера — принудительное лечение в психиатрическом стационаре общего типа. Это лечение может быть назначено лицу, которое по своему психическому состоянию нуждается в стационарном лечении и наблюдении, но не требует интенсивного наблюдения (ч. 2 ст. 101 УК РФ). Особенностью психиатрического стационара общего типа является то, что этот стационар специально не рассчитан для применения принудительных мер медицинского характера. Это, как правило, обычная психиатрическая больница, где нет специальных мер безопасности, стационарный режим соответствует типовым психиатрическим лечебным учреждениям. В этих учреждениях лица, которым назначено

принудительное медицинское лечение, находятся в одинаковых условиях с другими пациентами, поступившими в стационар общего типа на общих основаниях.

Принудительное лечение в психиатрическом стационаре общего типа назначается судом с учетом результатов судебно-психиатрической экспертизы. При этом учитывается то обстоятельство, что у больного, совершившего общественно опасное деяние, к моменту принятия решения о виде принудительных мер медицинского характера отсутствуют явно выраженные тенденции к грубым нарушениям больничного режима. В то же время вероятность повторения психоза сохраняется.

Особой спецификой обладает принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа. В соответствии с законом (ч. 3 ст. 101 УК РФ) принудительное лечение в стационаре специализированного типа может быть назначено лицу, которое по своему психическому состоянию требует постоянного наблюдения.

Необходимость постоянного наблюдения прежде всего связана с тем, что больные, которым определен такой вид принудительных мер медицинского характера с учетом характера совершенного деяния и психического состояния проявляют (могут проявлять) активную агрессивность по отношению к окружающим. Медико-юридические особенности таких больных не позволяют оставить их без присмотра. Для них характерна склонность к повторному совершению общественно опасного деяния. Кроме того, поведение больного нередко оказывается опасным для себя (аутоагрессивное поведение), и тут без посторонней помощи обойтись невозможно.

Постоянное наблюдение касается практически всего процесса пребывания больного в психиатрическом стационаре специализированного типа. Это и стадия медикаментозного лечения и трудотерапия и социальная адаптация в стадии общения с окружающими и т.п.

В психиатрический стационар специализированного типа с интенсивным наблюдением (таких стационаров на территории РФ только семь) направляются лица, которые по своему психическому состоянию представляют особую опасность для себя или других лиц и требуют постоянного и интенсивного наблюдения. Эти лица, по мнению суда, продолжают представлять особую опасность для себя и окружающих (отказываются от лечения, проявляют агрессию в отношении медицинского персонала и других пациентов, готовятся к побегу, предпринимают попытки к самоубийству и т.п.)

В таком стационаре обеспечение режима осуществляется надлежаще обученным персоналом. Допустимо и применение мер физического стеснения (фиксация пациента с помощью специальной одежды). Чтобы избежать случаев злоупотреблений подобного рода средствами сдерживания агрессии, о формах и времени применения мер физического стеснения в обязательном порядке делается письменная запись в соответствующих медицинских документах.

§ 3. Продление, изменение и прекращение применения принудительных мер медицинского характера

Суд, назначая принудительные меры медицинского характера, не устанавливает их сроков, поскольку достижение целей применения этих мер (ст. 98 УК РФ) зависит от ряда факторов, которые заранее невозможно учесть и оценить (характер и ход психического расстройства, конкретные возможности его лечения, личностные особенности больного и т.п.).

Вместе с тем гарантии прав и свобод граждан обеспечиваются подробной регламентацией в ведомственных нормативных актах порядка продления, изменения и прекращения принудительных мер медицинского характера. Лица, находящиеся на принудительном лечении, подлежат освидетельствованию комиссией врачей-психиатров не реже одного раза в шесть месяцев. Это освидетельствование проводится для решения вопроса судебными органами о наличии оснований для прекращения применения или изменения такой меры. Инициаторами проведения освидетельствования могут быть лечащий врач, само лицо, которому назначена принудительная мера медицинского характера, его законный представитель и (или) близкий родственник. Ходатайство об освидетельствовании подается через администрацию учреждения, осуществляющего принудительное лечение, вне зависимости от того, когда проводилось последнее освидетельствование. Если комиссия не найдет оснований для прекращения применения или изменения принудительной меры медицинского характера, администрация учреждения, осуществляющего принудительное лечение, представляет в суд заключение о продлении принудительного лечения. Первое продление может быть произведено по истечении шести месяцев с момента начала принудительного лечения. В последующем продление принудительного лечения судом производится ежегодно. При этом суд может

не согласиться с мнением комиссии врачей-психиатров. В случае возникновения сомнения в выводах медицинского заключения о психическом состоянии лица, суд вправе по ходатайству лиц, участвующих в судебном заседании (прокурор, адвокат, представитель лица, к которому применена принудительная мера, представитель администрации психиатрического стационара), либо по собственной инициативе назначить судебную экспертизу, истребовать дополнительные документы, а также допросить лицо, в отношении которого решается вопрос о прекращении, об изменении или о продлении применения принудительной меры медицинского характера. Конечно, при решении этого вопроса учитывается психическое состояние совершившего общественно опасное деяние.

По результатам рассмотрения вопроса о прекращении, изменении или продлении принудительной меры медицинского характера, суд выносит одно из следующих постановлений: о прекращении принудительной меры медицинского характера, если вследствие выздоровления лица, либо такого изменения его психического состояния, отпадает необходимость в дальнейшем применении ранее назначенной меры; об изменении применения принудительной меры медицинского характера, если в связи с улучшением или ухудшением психического состояния лица возникает необходимость в назначении ему иной формы применения принудительной меры медицинского характера на следующие шесть месяцев, если отсутствуют основания для прекращения или изменения данной меры вследствие отсутствия изменения психического состояния лица, что вызывает необходимость продления судом применения к этому лицу принудительного лечения; об отказе в прекращении, изменении или продлении применения принудительной меры медицинского характера, если психическое состояние и степень общественной опасности такого лица исключает возможность удовлетворения возбужденного ходатайства. В случае прекращения применения принудительного лечения в психиатрическом стационаре (ст. 101 УК РФ) суд может передать необходимые материалы в отношении лица, находящегося на принудительном лечении, органам здравоохранения для решения вопроса о его лечении или направлении в психоневрологическое учреждение социального обеспечения. Этот вид лечения не является принудительным.

В случае излечения лица, у которого психическое расстройство наступило после совершения преступления, при назначении наказания или возобновлении его исполнения время, в течение которого к лицу применялось принудительное лечение в

психиатрическом стационаре, засчитывается в срок наказания из расчета один день пребывания в психиатрическом стационаре за один день лишения свободы. Сама возможность возобновления производства по установленному делу в данном случае основано на том, что применение принудительной меры медицинского характера в отношении лица, у которого психическое расстройство наступило после совершения преступления, не освобождает его от уголовной ответственности.

Глава 23

ПОНЯТИЕ ОСОБЕННОЙ ЧАСТИ УГОЛОВНОГО ПРАВА, ЕЕ ЗНАЧЕНИЕ И СИСТЕМА. НАУЧНЫЕ ОСНОВЫ КВАЛИФИКАЦИИ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

§ 1. Понятие Особенной части уголовного права, ее значение и система

Уголовное законодательство, будучи целостной и единой отраслью российского права, неотъемлемым составным компонентом правовой системы государства, четко распадается на две относительно самостоятельные в рамках указанного единства части: на Общую и Особенную части.

Общая часть содержит в себе рассмотренные нами выше правовые нормы-принципы (их пять), дефинитивные нормы, определяющие основные понятия (законодательные дефиниции) уголовного права, например, преступления, вины, невменяемости, соучастия, наказания и т.д., нормы, устанавливающие условия и основания уголовной ответственности, освобождения от нее и от наказания, меры уголовно-правового характера, а также нормы, которые регламентируют иные институты данной отрасли права — действие уголовного закона во времени и в пространстве, необходимую оборону, крайнюю необходимость, обоснованный риск, амнистию, помилование, судимость и др. Нормы и институты Общей части уголовного права имеют то отличительное свойство, что они обладают несравненно более широкой областью действия и распространяются по существу на всю сферу уголовно-правового регулирования и охраны, им придается определяющее значение относительно любых институтов и норм Особенной части, с которыми они находятся в определенной взаимной корреспонденции и соподчиненности.

Все это обусловлено тем, что Общая и Особенная части российского уголовного права находятся относительно друг друга в неразрывном внутреннем единстве, каждая из которых является необходимой составляющей названной отрасли права в целом. Взаимосвязь и органическое единство указанных частей столь прочны, столь тесно взаимодействуют, что ни одна из них не может существовать отдельно, изолированно

друг от друга. Более того, ни одна норма Особенной части не может быть применена на практике без соответствующих установлений, содержащихся в нормах Общей части УК.

Особенная часть российского уголовного права есть совокупность уголовно-правовых норм, устанавливающих исчерпывающий и строго систематизированный перечень и юридические признаки общественно опасных деяний, признанных законом преступлениями, а также виды и размеры наказаний, применяемых за их совершение. Особенной части уголовного права присущи те же предмет, метод, функции и задачи, которые свойственны данной фундаментальной отрасли права в целом как составной части правовой системы государства.

Система норм Особенной части построена, как отмечалось, по принципиально новой схеме «личность — общество — государство». Особенная часть Уголовного кодекса РФ открывается разделом VII «Преступления против личности», который в свою очередь распадается на 5 самостоятельных глав, уяснение содержания которых убедительно свидетельствует, что все без исключения сколько-нибудь значимые личные неотъемлемые блага, свободы, права и законные интересы человека и гражданина взяты под надежную охрану уголовного закона. Это главы 16 «Преступления против жизни и здоровья», 17 «Преступления против свободы, чести и достоинства личности», 18 «Преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности», 19 «Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина» и 20 «Преступления против семьи и несовершеннолетних». Это самое крупное системно-нормативное образование УК РФ 1996 г., полностью соответствующее важности объекта уголовно-правовой охраны, значимости и социальной ценности личности.

Научно обоснованная систематизация уголовно-правовых норм требует сконструировать и новую классификацию объектов уголовно-правовой охраны по степени их обобщения, которая наиболее точно соответствует и, следовательно, отражает структуру Особенной части УК РФ:

1. Надгрупповой, интегрированный, условно его можно обозначить как комплексный объект. Он соответствует всем составам преступлений, сконструированных и расположенных в самостоятельных разделах Особенной части УК РФ. Таким образом, мы выделяем шесть крупномасштабных сфер (блоков) общественных отношений, составляющих содержание надлежащих объектов уголовно-правовой охраны: 1) личность;

2) экономику; 3) общественную безопасность и общественный порядок; 4) государственную власть; 5) военную службу; 6) мир и безопасность человечества.

2. Родовой (групповой, специальный) объект правовой охраны. Он соответствует составам преступлений, объединенных в той или иной обособленной главе Особенной части УК РФ. Например, жизнь и здоровье человека (гл. 16); свобода, честь и достоинство личности (гл. 17), половая неприкосновенность и половая свобода личности (гл. 18); конституционные права и свободы человека и гражданина (гл. 19) и т.д.

3. Видовой (подгрупповой) объект правовой охраны. Он соответствует отдельному виду преступления, например, краже, получению взятки, бандитизму или подгруппе однородных преступлений — убийствам, причинению вреда здоровью человека, всем формам хищения чужого имущества.

4. Непосредственный (конкретный) объект уголовно-правовой охраны — это индивидуально определенное общественное отношение, нарушенное отдельно взятым преступлением, например, совершенным в такое-то время, в таком-то месте и при совершенно определенных обстоятельствах.

Следует обратить внимание еще на одну немаловажную деталь Особенной части нового УК РФ. Речь идет о том, что законодатель, руководствуясь принципами справедливости и гуманизма, во многих случаях предоставляет гражданам, преступившим запреты уголовного закона и совершившим преступления, избежать уголовной ответственности, если ими будут выполнены определенные, законом предписанные условия и требования. В этих целях законодатель сопровождает ряд статей Особенной части УК «специальными примечаниями». Они предусматривают определенные условия и требования, при выполнении которых лицо, виновное в совершении преступления, освобождается от уголовной ответственности. Таким образом, можно говорить о том, что Особенная часть УК РФ содержит определенную систему привилегированных норм.

В содержании Особенной части УК РФ достаточно полно реализуются специальные принципы уголовного права дифференциации ответственности и индивидуализации наказания. Первый из названных принципов получил, в частности, воплощение в конструкциях и типах диспозиций уголовно-правовых норм, подавляющее большинство которых являются описательными, раскрывающими признаки соответствующих составов преступлений.

Кроме того, большинство преступлений представлено в УК РФ не в одном, а в нескольких составах: простом (основном), квалифицированном и в особо квалифицированном. При этом отдельные статьи УК (и их немало) изложены даже в четырех частях, каждая из которых формулирует признаки отдельного состава одного и того же преступления. Таким образом, сам законодатель ранжирует строгость уголовной ответственности в зависимости от степени общественной опасности соответствующего состава. В отдельных случаях дифференциация тяжести уголовной ответственности проводится и по характеру преступной деятельности субъекта посягательства. Так, ч. 1 ст. 209 УК РФ устанавливает более строгую ответственность для организаторов устойчивой вооруженной группы (банды), в то время как рядовые участники банды в соответствии с санкцией ч. 2 указанной статьи наказываются менее строго. Аналогичную конструкцию имеет и ст. 210 УК РФ.

В уголовном законодательстве огромная доля санкций носит альтернативный, относительно-определенный характер при реализации принципа индивидуализации наказания. Это позволяет суду, применяющему уголовный закон, избрать подсудимому такой вид и меру наказания, которые в наибольшей мере соответствовали бы тяжести содеянного, личности виновного, обстоятельствам, смягчающим и отягчающим наказание. Понятно, что такое содержание и конструкция санкций уголовно-правовых норм Особенной части УК РФ создают благоприятные условия для наиболее полного осуществления принципа индивидуализации наказания в карательной практике.

Система учебного курса «Особенная часть уголовного права РФ», излагаемая в учебнике, почти полностью совпадает с системой действующего уголовного законодательства. Она дополнена лишь одной отсутствующей в Особенной части УК РФ главой: «Понятие Особенной части уголовного права, ее значение и система. Научные основы квалификации преступлений».

§ 2. Научные основы квалификации преступлений

Квалификация преступлений — один из важнейших этапов применения уголовного закона. От правильной квалификации зависят дальнейший ход расследования уголовного дела, его рассмотрение в суде и определение вида и размера наказания.

Термин «квалификация» происходит от лат. *gualificatio* (что означает определение качества, оценку чего-либо) и предполагает отнесение предмета или явления к определенному разряду, группе в зависимости от качественных критериев. В уголовном праве под *квалификацией преступлений* понимается *установление и юридическое закрепление точного соответствия между признаками совершенного деяния и признаками состава преступления, предусмотренного уголовно-правовой нормой*¹. Иначе говоря, квалификация означает выбор такой уголовно-правовой нормы, которая в полной мере охватывает общественно опасное деяние, совершенное конкретным лицом. Обратим внимание на двоякое значение термина «квалификация преступлений»: а) деятельность должностных лиц правоприменительных органов (орган дознания, следователь, прокурор, судья), результатом которой является установление точного соответствия между деянием и признаками состава преступления, указанного в Особенной части УК; б) государственно-правовая оценка совершенного общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом.

Кроме того, необходимо выделить легальную и доктринальную квалификации. Доктринальная отражает мнение научных специалистов-криминалистов в специальной и научной литературе. Такая квалификация помогает практикам в оценке деяний, но она не носит обязательного характера.

Легальная квалификация осуществляется в тесном единстве норм уголовного и уголовно-процессуального права. Уголовное право определяет суть квалификации, а процессуальное дает возможность облечь ее в официальную форму. В связи с этим квалификация преступлений осуществляется на всех стадиях уголовного процесса.

При возбуждении уголовного дела орган дознания, следователь, прокурор и в определенных случаях судья должны указать статью Особенной части УК, по которой оно возбуждается. Это можно назвать первичной квалификацией преступления. В дальнейшем квалификация осуществляется при формулировании обвинения, при вынесении постановления о привлечении в качестве обвиняемого. При составлении обвинительного заключения ей также придается большое значение. Окончательная же оценка преступления производится при вынесении приговора в суде.

¹ См.: Кудрявцев В.Н. Общая теория квалификации преступлений. 2-е изд., перераб. и доп. М., 1999. С. 7.

Квалификация как определенный мыслительный процесс, который осуществляется указанными выше работниками правоохранительных органов, предполагает использование норм материального и процессуального права, концептуально-понятийного аппарата, общей теории права, основанных на законах и категориях диалектики и логики. Такие категории диалектики, как сущность и явление, конкретное и абстрактное, содержание и форма, общее, особенное и единичное, причина и следствие, количество и качество, выполняют важную методологическую нагрузку и позволяют компетентным органам юстиции всесторонне, полно и объективно дать надлежащую уголовно-правовую оценку совершенному деянию².

Субъекты квалификации преступлений должны осознавать, что всякое общественно опасное деяние, совершенное физическим лицом, представляет собой конкретное явление, имеющее форму и содержание. Основная цель при этом — правильно, в точном соответствии с законом оценить данное явление и сделать вывод о соответствии либо несоответствии деяния признакам той или иной уголовно-правовой нормы.

С точки зрения уголовного процесса квалификация представляет собой деятельность, направленную на выяснение истины по уголовному делу. Осуществляя процесс познания истины, субъекты квалификации используют различные методы: от простого знания к более сложному, от абстрактного представления о правонарушении вообще к конкретному преступлению. Основной вывод предстает в виде умозаключения, т.е. такой формы мышления, посредством которой из одного или нескольких суждений с необходимостью выводится суждение, заключающее в себе новое знание. Отметим, что в науке уголовного права подробно освещены вопросы об использовании законов логики при квалификации преступлений³. Наряду с этим определяющим фактором успешной квалификации преступлений является профессионализм соответствующего должностного лица, его теоретическая подготовка и практический опыт.

Из приведенных рассуждений можно выделить несколько значений квалификации преступлений. Во-первых, четкая и точная квалификация преступления означает, что установлено полное соответствие совершенного общественно опасного деяния признакам состава преступления, предусмотренного Особенной частью УК. Во-вторых, такая квалификация является правовым основанием для возникновения и реализации уголовной

² См.: Шишов О.Ф. Теоретические проблемы квалификации преступлений. М., 1988. С. 11.

ответственности, а в-третьих, имеет значение для применения норм уголовно-процессуального закона, а после установления виновности лица — и для применения норм уголовно-исполнительного права. Кроме того, квалификация оказывает существенное влияние на параметры уголовно-правовой статистики, помогает более точно оценить качественную и количественную стороны преступности и выработать эффективные меры ее предупреждения.

В процессе квалификации в тесном единстве используются научные методы познания и юридическое знание предмета. С точки зрения гносеологического аспекта этот процесс представляет собой движение от предположительного знания о совершении или несвершении преступления к четкому выводу о том, какое именно преступление совершено. Квалификация — это не механический, а творческий процесс, протекающий в законодательных рамках. Юридической оценке предшествует познавательный процесс, который невозможен без самостоятельных творческих навыков и опыта. Цель такого «юридического творчества» — установление тождества между признаками криминального события и признаками состава преступления, который определен законодателем в качестве уголовно-правового запрета. Процесс квалификации преступлений — сугубо индивидуальное действие, продукт мышления, результат работы интеллекта человека. В настоящее время определяющим при квалификации преступлений является научный подход (последнее не исключает обладания интуицией).

Указанные теоретические основы квалификации преступлений имеют важное значение в деятельности правоприменительных субъектов. Вместе с тем, по мнению большинства специалистов, определяющее значение принадлежит установлению юридических основ квалификации.

Важнейшая основа квалификации преступлений — *уголовный закон*. Только закон содержит исчерпывающий перечень деяний, именуемых преступлениями. Уголовный закон должен быть вступившим в силу и не отмененным на момент совершения анализируемого деяния. Применение уголовно-правовых норм по аналогии не допускается (ст. 3 УК). Изменять и дополнять уголовный закон вправе лишь высший орган государственной власти. Такими правами не наделены судебные органы. Пробел в законе может быть устранен только законодательным путем.

³ См.: Наумов А.В., Новиченко А.С. Законы логики при квалификации преступлений. М., 1978.

Вместе с тем применение уголовного закона допускает толкование, т.е. уяснение и разъяснение его содержания и смысла. В целях единообразного его применения существенное значение имеют руководящие разъяснения Пленума Верховного Суда РФ о правильной квалификации преступлений определенного вида. Согласно действующему законодательству такие разъяснения по вопросам применения последнего при рассмотрении судебных дел обязательны для судов, других органов и должностных лиц, применяющих закон, по которому дано разъяснение. Некоторые ученые считают, что это есть не что иное, как судебные прецеденты и предлагают признать их источниками права⁴. Но данное положение противоречит Конституции РФ, в соответствии с которой источником права признается исключительно закон, а для уголовного права единственным источником является уголовный закон.

В УК РФ при характеристике многих уголовно-правовых норм и институтов указываются условия уголовной ответственности. Но и здесь не обходится без оценочных понятий и конкуренции уголовно-правовых норм. Вот такие случаи и требуют судебного толкования, но ограниченного жесткими рамками, исключающими расширительное толкование.

Как известно, уголовное законодательство состоит из Общей и Особенной частей. При квалификации преступлений важно учесть, что применение норм Особенной части основывается на принципах, правилах и положениях, сформулированных в Общей части УК.

Квалификация предполагает вывод о том, какая норма должна применяться в конкретном случае. Субъекты квалификации обязаны назвать пункт, часть, статью Особенной части (в определенных случаях и Общей части) УК, в которой указан состав преступления анализируемого общественно опасного деяния.

При квалификации преступлений мы устанавливаем тождество не между совершенным общественно опасным деянием и диспозицией статьи Особенной части УК, а между признаками деяния и признаками состава преступления, как юридической модели, которая фактически закодирована законодателем в диспозиции статьи Особенной части УК.

При квалификации преступлений следует использовать системный, структурный подход, который позволяет более четко и точно уяснить все составляющие. Структура

⁴ Российское уголовное право. Общая часть. М., 1994. С. 49.

состава любого преступления представлена традиционно совокупностью четырех обязательных элементов: объект посягательства, объективная сторона, субъективная сторона и субъект преступления. Для квалификации имеют значение и определенные признаки, присущие каждому из перечисленных элементов, которые делятся на обязательные и факультативные.

Так, для объективной стороны (в зависимости от конструкции состава преступления) обязательными признаками являются деяние (формальный состав); деяние, вредные последствия и причинная связь между ними (материальный состав); факультативными — время, место, способ совершения преступления. Очень часто законодатель включает факультативные признаки в диспозицию статьи, и они обретают статус обязательных. Субъективная сторона характеризуется наличием таких признаков, как вина, мотив и цель совершения преступления. Специфическими признаками обладают объект и субъект преступления.

Элементы и признаки состава преступления не всегда исчерпывающе указываются в диспозиции статьи Особенной части УК. Это вполне объяснимо. Во-первых, для установления элементов и признаков состава используются теоретические положения (понятия объекта и предмета преступления, определение убийства, кражи и др.). Во-вторых, применяются определенные классификационные приемы, которые позволяют экономить текстуальный материал, компактно размещать и быстро находить основные структурные части (например, Особенная часть УК подразделяется на разделы и главы в соответствии с родовым и видовым объектами посягательства). В-третьих, значительную смысловую нагрузку несут обобщающие нормы Общей части УК (ст. 14, 16, 19, 20, 25, 26 УК и др.), в которых содержатся определения и описания наиболее общих признаков.

В процессе квалификации осуществляется как бы познавательно-собирательная деятельность, направленная на отыскание в УК элементов и признаков состава преступления, соответствующих признакам совершенного общественно опасного деяния. Например, при анализе убийства мы используем теоретическое понятие, в соответствии с которым убийством признается противоправное лишение жизни другого человека; классификацию преступлений в зависимости от родового и видового объектов (гл. 16 УК называет такой объект — жизнь человека); частично диспозицию Особенной части УК, где убийство определяется как умышленное деяние; нормы Общей части УК, в которых

раскрываются содержание умысла (ст. 25 УК), признаки субъекта преступления (ст. 19, 20 УК).

Кроме того, процесс квалификации предполагает использовать положения судебной практики и научных комментариев. Важно помнить, что мы не создаем новой модели преступления, а лишь выявляем элементы и признаки существующей законодательной конструкции для сопоставления с признаками совершенного деяния.

Деятельность органов дознания и следствия по установлению и юридическому закреплению точного соответствия между признаками совершенного общественно опасного деяния и признаками состава преступления подразделяется на несколько этапов. В науке уголовного права нет единства в вопросе о количестве этапов процесса квалификации. Одни авторы называют три этапа, другие шесть⁵. Последняя точка зрения, кажется предпочтительнее. Важно другое: именно при прохождении определенных этапов процесса квалификации осуществляется тесная взаимосвязь норм уголовного и уголовно-процессуального права. При этом каждый последующий этап является более точным, логически завершенным и оканчивается конкретным выводом: о наличии либо отсутствии состава преступления; о конкретизации видового состава преступления; об изменении либо дополнении квалификации; о неправильном применении норм уголовного или уголовно-процессуального права. Данные логические выводы облекаются в форму процессуальных документов, обязательных для исполнения.

Первый этап процесса квалификации состоит в общем анализе совершенного общественно опасного деяния, в выявлении первичных признаков состава преступления (как правило, устанавливаются объект посягательства и характер объективной стороны). Необходимо тщательно изучить все имеющиеся материалы, учитывая, что их будет собрано минимальное количество. Важно предвидеть судебную перспективу, для чего соответствующее должностное лицо должно хорошо знать действующий уголовный закон и иметь навыки самостоятельной работы. Если будут установлены достаточные данные, указывающие на наличие в деянии признаков преступления, то в соответствии со ст. 146 УПК РФ должно быть возбуждено уголовное дело. В постановлении о его возбуждении должны быть указаны признаки преступления, предусмотренные конкретной статьей УК РФ. Согласно ст. 148 УПК при отсутствии в материалах оснований к возбуждению

⁵ См.: Куринов Б.А. Указ. соч. С. 56; Кудрявцев В.Н. Указ. соч. С. 238.

уголовного дела должно быть вынесено мотивированное постановление об отказе в его возбуждении.

Данный этап предполагает установление общей принадлежности деяния к преступлениям. Подбор нормы для первоначальной квалификации является весьма сложным и главным образом потому, что неясен предмет доказывания, неизвестны все факты, имеющие уголовно-правовое значение.

Второй этап процесса квалификации преступления неразрывно связан с первым, но в некоторых случаях его результаты могут разительно отличаться. Нередко ход расследования побуждает следователя высказать свое мнение о квалификации, углубить и расширить расследование, выявить новые признаки. Возможны выдвижение новых версий, отказ от гипотез, которые не нашли своего подтверждения. Именно на этом этапе осуществляется анализ и синтез признаков, характеризующих любое преступление. Следователь уточняет и факультативные, и оценочные признаки. От общего понятия преступления происходит переход к родовой и видовой принадлежности совершенного деяния, а затем следует вывод (естественно, подкрепленный совокупностью доказательств) о том, какой конкретный состав преступления содержится в действиях подозреваемого. Этот логический путь в процедурных рамках УПК РФ заканчивается составлением постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого. В соответствии со ст. 171 и 172 УПК в постановлении наряду с другими признаками должно быть указано: преступление, в совершении которого обвиняется лицо; время, место и другие обстоятельства; уголовный закон, предусматривающий ответственность за данное преступление. Например, уголовное дело было возбуждено по признакам ч. 1 ст. 161 УК (открытое хищение чужого имущества — грабеж). На следующем этапе следователь получил заключение судебно-медицинской экспертизы о том, что здоровью потерпевшего причинен вред средней тяжести. Кроме того, следователь установил, что нападавших было двое, один из них наносил потерпевшему удары по голове, а другой вырвал сумку с вещами. Собранные фактические данные позволили сделать логический вывод об изменении первоначальной квалификации. Подозреваемым было предъявлено обвинение по п. «а» ч. 2 ст. 162 УК (разбой, совершенный группой лиц по предварительному сговору).

Третий этап процесса квалификации продолжается после предъявления обвинения и оканчивается составлением обвинительного заключения. Но такой результат не всегда является обязательным. Возможно обнаружение новых фактов, требующих проверки и оценки, что может привести к перепредъявлению обвинения, переквалификации действий на иную статью либо часть статьи УК. Не исключен вариант прекращения уголовного дела по различным основаниям.

Вопросы квалификации при составлении обвинительного заключения носят более спокойный рассудительный характер. Во-первых, это наиболее значимый процессуальный документ предварительного расследования. Во-вторых, на данном этапе завершается деятельность следователя. В-третьих, в обвинительном заключении указывается окончательная квалификация, т.е. подробнейшим образом расписываются признаки преступного деяния в соответствии с их законодательной моделью — конкретным составом преступления.

Некоторые особенности имеют место при осуществлении предварительного расследования в форме дознания (ст. 223–226 УПК РФ). Дознаватель в сжатые сроки должен составить обвинительный акт, который утверждается начальником органа дознания и затем с делом направляется прокурору для утверждения и направления в суд. Но и в этом случае важнейшая роль отведена квалификации деяния, совершенного подозреваемым.

В обоих случаях квалификацию преступления проверяет прокурор, к которому поступает дело. Участие прокурора в квалификации преступлений представляет собой еще один — *четвертый* этап. Согласно ст. 221 УПК при поступлении дела с обвинительным заключением прокурор обязан проверить такие важные аспекты: имело ли место деяние, вменяемое обвиняемому, и имеется ли в этом деянии состав преступления; правильно ли квалифицировано преступление. Прокурор вправе изменить квалификацию в части применения закона о менее тяжком преступлении. Если требуется изменение обвинения на более тяжкое или существенно отличающееся по фактическим обстоятельствам от первоначального, прокурор возвращает дело органу дознания или следователю для переквалификации.

Важным этапом процесса квалификации является *судебное рассмотрение* уголовного дела. Полномочия судьи по изменению квалификации действий подсудимого аналогичны

полномочиям прокурора. Суд вправе изменить обвинение и квалифицировать действия подсудимого по другой статье уголовного закона, а равно квалифицировать отдельные эпизоды преступления по статье закона, по которой подсудимому не было предъявлено обвинения, лишь при условии, если эти действия подсудимого, квалифицируемые по новой статье, вменялись ему в вину и не были исключены судьей из обвинительного заключения при назначении судебного заседания, не содержат признаков более тяжкого преступления и существенно не отличаются по фактическим обстоятельствам от обвинения, по которому дело принято к производству, а изменение обвинения не ухудшает положения подсудимого и не нарушает его права на защиту. При этом важно знать, что более тяжким считается обвинение, когда: а) применяется другая норма уголовного закона (статья, часть статьи или пункт), санкция которой предусматривает более строгое наказание; б) в обвинение включаются дополнительные, не вмененные обвиняемому факты (эпизоды), влекущие изменение квалификации преступления и применение закона, предусматривающего более строгое наказание, либо увеличивающие фактический объем обвинения, хотя и не изменяющие юридической оценки содеянного.

Окончательная квалификация преступления на данном этапе указывается в обвинительном приговоре суда. На этом этапе более полно и глубоко анализируются и сопоставляются установленные по делу факты, им дается окончательная юридическая оценка⁶. Пленум Верховного Суда РФ в своем постановлении от 29 апреля 1996 г. «О судебном приговоре» особо подчеркнул значимость правильной квалификации и отражения ее в самом приговоре. В постановлении отмечается, что в приговоре необходимо мотивировать выводы суда относительно квалификации преступления по той или иной статье уголовного закона, его части либо пункту. Кроме того, суд, признавая подсудимого виновным в совершении преступления по признакам, относящимся к оценочным категориям (тяжкие или особо тяжкие последствия, крупный или значительный ущерб, существенный вред и др.), не должен ограничиваться ссылкой на соответствующий признак, а обязан привести в описательной части приговора обстоятельства, послужившие основанием для вывода о наличии в содеянном указанного признака⁷. По делу в отношении нескольких подсудимых или по делу, по которому

⁶ См.: Кудрявцев В.Н. Указ. соч. С. 237.

⁷ Бюллетень Верховного Суда РФ. 1996. № 7. С. 4.

подсудимый обвиняется в совершении нескольких преступлений, суд должен обосновать квалификацию в отношении каждого подсудимого и каждого преступления.

Наконец, *последним этапом* процесса квалификации преступлений, по мнению большинства авторов, признается ее изменение в кассационном и надзорном порядке. Суд при рассмотрении дела в кассационном порядке может смягчить назначенное судом первой инстанции наказание или применить закон о менее тяжком преступлении, но не вправе усилить наказание, а равно применить закон о более тяжком преступлении. При рассмотрении дела в порядке надзора в части изменения квалификации преступления суд также не вправе применить закон о более тяжком преступлении.

Точная квалификация преступлений позволяет осуществлять тщательную дифференциацию уголовной ответственности и индивидуализировать наказание в соответствии с принципом законности и справедливости.

Глава 24

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЖИЗНИ И ЗДОРОВЬЯ

§ 1. Понятие и виды преступлений против жизни и здоровья

Одной из важнейших задач уголовного закона является охрана личности от преступных посягательств. Личность рассматривается как единство биологических и социальных качеств и признаков человека. Это совокупное понятие характеризует родовый объект преступлений (выделенных в разд. VII УК РФ).

Законодатель группирует составы преступлений против личности с учетом видового объекта (который отражается в названии главы указанного раздела УК РФ).

Жизнь и здоровье человека являются наиболее важными объектами уголовно-правовой охраны. В данном случае жизнь и здоровье понимаются как биологические признаки, позволяющие человеку существовать в природе и нормально развиваться. За посягательства на эти ценности, невосполнимые качества личности, законодатель установил самые суровые санкции — длительные сроки лишения свободы, пожизненное лишение свободы и исключительную меру наказания — смертную казнь.

Под преступлениями против жизни и здоровья следует понимать общественно опасные деяния, запрещенные уголовным законом под угрозой наказания и посягающие на жизнь человека или причиняющие вред его здоровью.

Составы преступлений данного вида представлены в гл. 16 УК РФ. С учетом характера и степени их общественной опасности можно предложить следующую классификацию: преступления, посягающие на жизнь (ст. 105–110 УК РФ); преступления, посягающие на здоровье (ст. 111–118 УК РФ); иные преступления, представляющие реальную угрозу жизни и здоровью человека (ст. 119–125 УК РФ).

§ 2. Преступления против жизни

Для правильного понимания юридического содержания преступлений данного вида необходимо четко представлять себе признаки общего состава преступления. Речь идет о следующих преступлениях: простое и квалифицированное убийство (ст. 105); убийство матерью новорожденного ребенка (ст. 106); убийство, совершенное в состоянии аффекта (ст. 107); убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны либо превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст. 108); причинение смерти по неосторожности (ст. 109); доведение до самоубийства (ст. 110).

Объектом посягательства всех указанных преступлений является жизнь человека. Все преступления данной категории признаются деяниями с материальным составом, т.е. для признания преступления оконченным необходимо наступление общественно опасных последствий. В данном случае имеется в виду наступление смерти человека. В связи с чем объективная сторона представлена еще и такими обязательными признаками, как деяние и причинная связь между ним и последствиями. Деяние может быть совершено в форме действия или бездействия. Последнее предполагает пассивное поведение субъекта, не выполняющего возложенные на него обязанности (например, мать умышленно не кормит новорожденного ребенка).

Субъективная сторона указанных преступлений характеризуется умышленной и неосторожной (только ст. 109 УК РФ) формой вины. В ряде случаев обязательными признаками наряду с виной являются мотив и цель.

Субъект преступлений данного вида физическое, вменяемое лицо, достигшее установленного законом возраста (по ст. 105 — 14 лет, по остальным статьям 16 лет).

Жизнь человека признана основополагающей ценностью, высшим благом, данным природой, поэтому законодатель относит убийство к наиболее опасным преступлениям. По УК РФ *убийством признается умышленное причинение смерти другому человеку*. Очень важно четко представлять себе состав данного преступления. Объект убийства — жизнь другого человека. Человек должен быть живым, т.е. умышленное посягательство на труп человека квалифицируется по другим статьям УК. Наряду с этим речь идет о другом человеке, т.е. самоубийство по нашему закону не наказуемо.

Следует признать, что именно объект преступления является общим признаком для всех видов убийств. Жизнь человека — это совокупность биологических и социальных факторов, которые дают возможность существовать человеку в природе и в обществе себе подобных. Началом жизни с точки зрения уголовного права признается рождение ребенка, который может самостоятельно осуществлять функцию дыхания. Наступлением смерти принято считать окончательное прекращение деятельности мозга в связи с распадом клеток центральной нервной системы (биологическая смерть). Такой подход к моменту начала жизни и ее окончания позволяет квалифицировать сознательное умерщвление плода ребенка в утробе матери не как убийство, а как криминальный аборт. Вместе с тем посягательство на мертвого ребенка, который ошибочно принят за живого, следует оценивать по правилам фактической ошибки как покушение на убийство.

Убийством признается и лишение человека жизни с его согласия. Эвтаназия, т.е. процесс умерщвления безнадежно больных людей по их просьбе, по нашему законодательству недопустима и приравнивается к убийству. Следует заметить, что уголовный закон охраняет жизнь любого человека независимо от его возраста, физических и социальных признаков, моральных качеств. Вместе с тем для квалификации в ряде случаев имеет значение личность потерпевшего, особенно для квалифицированных видов убийств. В определенных ситуациях на квалификацию влияет не столько личность потерпевшего, сколько его поведение перед преступлением. Речь идет о провокационно-преступном, противоправном или аморальном поведении потерпевшего. Например, убийство в состоянии аффекта, убийство при превышении пределов необходимой обороны и при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление.

С *объективной стороны* убийство может быть совершено как путем действия, так и путем бездействия. Чаще всего это активные действия, нарушающие анатомическую целостность жизненно важных органов человека (проникающее ножевое ранение, огнестрельное ранение, утопление, удушение, отравление ядом и т.п.). Путем бездействия убийство может иметь место только в случаях, когда виновный был обязан заботиться о потерпевшем, но умышленно не выполнял своих обязанностей и желал либо сознательно допускал наступление смерти другого человека, либо безразлично относился к наступлению таких последствий.

Обязательный признак объективной стороны — наступление смерти. Не имеет значения для квалификации преступления время наступления смерти. Важно установить наличие причинной связи между деянием и наступившей смертью. На квалификацию в некоторых случаях влияют факультативные признаки объективной стороны — время, место, способ и обстоятельства совершения преступления.

Субъективная сторона убийства характеризуется только умышленной формой вины. Умысел может быть прямой и косвенный. Виновный сознает, что лишает жизни другого человека, предвидит возможность или неизбежность наступления смерти потерпевшего и желает либо сознательно допускает наступление смерти, либо безразлично относится к такому результату. Кроме того, квалификация убийства очень часто зависит от направленности умысла (особенно при так называемых фактических ошибках). Покушение на убийство возможно только с прямым умыслом, так как все действия виновного свидетельствуют о том, что он предвидел наступление смерти, желал этого, но смерть не наступила по причинам, не зависящим от его воли. При этом дополнительной квалификации по фактически наступившим для потерпевшего последствиям не требуется. Мотивы и цели преступления в ряде случаев являются обязательными признаками и имеют решающее значение для оценки деяния (например, убийство из хулиганских побуждений, убийство из корыстных побуждений и т.д.)

Все убийства можно классифицировать следующим образом:

- а) «простое» убийство — ч. 1 ст. 105 УК РФ;
- б) убийство с отягчающими обстоятельствами — ч. 2 ст. 105 УК РФ;
- в) убийство со смягчающими обстоятельствами — ст. 106–108 УК РФ. Под «простым» убийством теория и практика подразумевают убийство из ревности, из мести, на почве личных неприязненных отношений, убийство в ссоре или драке (при отсутствии хулиганских мотивов), из трусости, из зависти, из сострадания к безнадежно больному или с его согласия. Иначе говоря, по ч. 1 ст. 105 УК РФ квалифицируются убийства без смягчающих и отягчающих обстоятельств, указанных в уголовном законе.

Для правильной квалификации убийств определяющее значение имеют разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, данные в постановлении от 27 января 1999 г. «О судебной

практике по делам об убийстве»⁸. В большей части судебное толкование касается так называемого квалифицированного убийства (ч. 2 ст. 105 УК РФ). Следует подчеркнуть, что перечень отягчающих обстоятельств является закрытым и не подлежит расширительному толкованию. Вместе с тем убийство, совершенное при отягчающих обстоятельствах, предусмотренных двумя и более пунктами ч. 2 ст. 105 УК РФ, должно квалифицироваться по всем этим пунктам, но совокупности преступлений это не образует.

УБИЙСТВО ДВУХ ИЛИ БОЛЕЕ ЛИЦ (п. «а» ч. 2 ст. 105 УК РФ). Необходимо, чтобы действия виновного охватывались единым умыслом, направленным на убийство двух или более лиц, и были совершены одновременно. Последовательность действий виновного по причинению смерти другим лицам для квалификации не имеет значения. Преступление считается оконченным с момента наступления смерти двух или более лиц. Убийство же одного человека и покушение на жизнь другого не могут рассматриваться как оконченное преступление — убийство двух или более лиц. Так как умысел виновного не был до конца реализован по независящим от его воли причинам, содеянное следует квалифицировать по ч. 1 или 2 ст. 105 и ст. 30 и п. «а» ч. 2 ст. 105 УК РФ. Если виновный, желая причинить смерть одному человеку, не доводит свой замысел до конца (промахивается при стрельбе) и причиняет вред другому человеку (за исключением случаев терроризма и стрельбы в многолюдных местах), то его действия также образуют идеальную совокупность преступлений — ч. 1 или 2 ст. 105 и ч. 1 ст. 109 УК РФ. По нашему мнению, такое убийство с точки зрения субъективной стороны может быть совершено только с прямым умыслом.

Убийство двух или более лиц в состоянии аффекта при превышении пределов необходимой обороны или при превышении мер, необходимых для задержания, квалифицируется по другим статьям УК (ст. 107 и 108 соответственно).

УБИЙСТВО ЛИЦА ИЛИ ЕГО БЛИЗКИХ В СВЯЗИ С ОСУЩЕСТВЛЕНИЕМ ДАННЫМ ЛИЦОМ СЛУЖЕБНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ИЛИ ВЫПОЛНЕНИЕМ ОБЩЕСТВЕННОГО ДОЛГА (п. «б» ч. 2 ст. 105 УК РФ). По данному пункту следует квалифицировать убийство, совершенное с целью воспрепятствования правомерной деятельности потерпевшего по выполнению им своего служебного либо общественного долга, а также по мотивам мести за такую деятельность. Под *служебной деятельностью*

⁸ Бюллетень Верховного Суда РФ. 1999. № 3. С. 2–6.

судебная практика понимает любую деятельность потерпевшего, входящую в круг его служебных обязанностей, вытекающих из трудового договора с государственными, общественными и иными зарегистрированными в установленном порядке предприятиями и организациями, деятельность которых не противоречит действующему законодательству. Выполнением общественного долга следует признавать осуществление гражданами как специально возложенных на них обязанностей, так и совершение другой полезной деятельности (депутаты, общественные контролеры, члены органов самоуправления, лица, выступающие в качестве свидетелей, и т.п.). Необходимо отметить, что действия указанных лиц должны быть законными.

В УК закон одинаково защищает как самого потерпевшего, осуществляющего служебную деятельность или выполняющего общественный долг, так и его близких. Под близкими понимаются его близкие родственники (к ним приравниваются родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и сестры, дед, бабушка, внуки, а также супруг), и иные лица, интересы которых в силу различных обстоятельств дороги потерпевшему (дальние родственники, жених, невеста и т.п.).

Данное убийство следует отличать от убийства государственного или общественного деятеля (ст. 277 УК РФ), лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование (ст. 295 УК РФ), сотрудника правоохранительного органа (ст. 317 УК РФ), а также от геноцида (ст. 357 УК РФ). Данные составы преступлений выделены законодателем в отдельные нормы (специальные), а по правилам квалификации при конкуренции общей и специальной нормы действует специальная норма. Главный признак, который необходимо доказать при квалификации по п. «б», — либо цель воспрепятствования правомерной деятельности, либо месть за такую деятельность. Учитывая данное обстоятельство, можно утверждать, что такое убийство может быть совершено только с прямым определенным умыслом.

УБИЙСТВО ЛИЦА, ЗАВЕДОМО ДЛЯ ВИНОВНОГО НАХОДЯЩЕГОСЯ В БЕСПОМОЩНОМ СОСТОЯНИИ, А РАВНО СОПРЯЖЕННОЕ С ПОХИЩЕНИЕМ ЧЕЛОВЕКА ЛИБО ЗАХВАТОМ ЗАЛОЖНИКА (п. «в» ч. 2 ст. 105 УК РФ). Такой квалифицированный вид убийства был включен в УК впервые. Это можно объяснить повышенной общественной опасностью подобных деяний, ростом количества похищений, захватов, сопряженных с тяжкими последствиями. Как правило, похищают и захватывают

людей, находящихся в беспомощном состоянии (детей, инвалидов, женщин, а также находящихся под воздействием алкоголя, снотворного, наркотиков и т.п.).

Судебная практика под *беспомощным* понимает состояние, при котором потерпевший не может понимать характера и значения совершаемых с ним действий (малолетство, физические или психические недостатки, иное болезненное или бессознательное состояние) или не может оказать сопротивления виновному, и последний сознает, что потерпевший находится в таком состоянии. При этом не имеет значения, привел ли потерпевшего в такое состояние сам виновный (алкоголь, наркотики, снотворное, гипноз) или потерпевший уже находился в этом состоянии. Вместе с тем свойство и характер действия на организм лекарственных препаратов, наркотических средств, сильнодействующих и ядовитых веществ могут быть установлены соответствующим экспертом, заключение которого необходимо учитывать при оценке действий виновного.

Убийство, сопряженное с похищением человека или с захватом заложника, следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных п. «в» ч. 2 ст. 105 УК РФ и ст. 126 или 206 УК РФ, так как эти преступления имеют самостоятельный состав. Следует помнить, что смерть в данном случае может причиняться не только похищенному или заложнику, но и другим лицам в связи с похищением или захватом. Важно доказать, что умысел виновного охватывал причинение смерти потерпевшему. Если умысел на убийство доказать не представляется возможным, то в ряде случаев действия виновного следует квалифицировать по ч. 3 ст. 126 и ст. 206 УК РФ соответственно (субъективная сторона будет характеризоваться двойной формой вины — умыслом, направленным на захват или похищение, и неосторожностью по отношению к наступившей смерти потерпевшего).

УБИЙСТВО ЖЕНЩИНЫ, ЗАВЕДОМО ДЛЯ ВИНОВНОГО НАХОДЯЩЕЙСЯ В СОСТОЯНИИ БЕРЕМЕННОСТИ (п. «г» ч. 2 ст. 105 УК РФ). Данный вид убийства особо выделяется, потому что, лишая жизни беременную женщину, виновный уничтожает и возможность жизни плода, т.е. будущего человека. Для квалификации не имеет значения срок беременности. С объективной стороны преступление выражается в лишении жизни женщины, находящейся в любой стадии беременности. Такое убийство считается оконченным с момента наступления смерти беременной женщины, даже если при определенных обстоятельствах удалось сохранить жизнь плода. *Заведомость* означает, что

виновному достоверно известно о беременности женщины до начала убийства. Интересен вопрос о квалификации действий виновного, который ошибается относительно факта беременности потерпевшей. Фактически убийство совершается, но умысел был направлен на убийство беременной женщины. По нашему мнению, действия виновного в данном случае следует квалифицировать по правилам идеальной совокупности как оконченное убийство и покушение на квалифицированное убийство — ч. 1 или 2 (если установлены иные отягчающие обстоятельства) ст. 105 и ст. 30 п. «г» ч. 2 ст. 105 УК РФ. Данное преступление, учитывая характер деяния, может быть совершено только с прямым умыслом.

УБИЙСТВО, СОВЕРШЕННОЕ С ОСОБОЙ ЖЕСТОКОСТЬЮ (п. «д» ч. 2 ст. 105 УК РФ). Любое квалифицированное убийство свидетельствует о жестокости преступника. Но для указанного признака необходимо выявить особые обстоятельства, характеризующие убийство как исключительно жестокое. Эти обстоятельства должны быть, с одной стороны, связаны со способом совершения преступления, а с другой — охватываться умыслом виновного. В теории и практике под особой *жестокостью* понимаются случаи, когда перед лишением жизни или в процессе совершения убийства к потерпевшему умышленно применялись пытки, истязания либо ему причинялись особые страдания путем нанесения большого количества телесных повреждений или использования мучительно действующего яда, сожжения заживо, длительного лишения пищи, воды. Например, по уголовному делу об убийстве Воловик было установлено, что подсудимый С. нанес ей 23 ножевых ранения в жизненно важные органы, причинив множественные проникающие колото-резаные раны груди и живота с повреждением печени, легкого, почки и желудка и многие другие повреждения. Тамбовский областной суд обоснованно признал его виновным в убийстве с особой жестокостью⁹. Особая жестокость может выражаться также в совершении убийства в присутствии близких потерпевшему лиц, когда виновный сознавал, что своими действиями причиняет им особые страдания. Вместе с тем уничтожение или расчленение трупа с целью сокрытия преступления не может рассматриваться как убийство, совершенное с особой жестокостью. Глумление над трупом само по себе не может расцениваться в качестве обстоятельства, свидетельствующего о совершении убийства с особой жестокостью.

⁹ Бюллетень Верховного Суда РФ. 1998. № 7. С. 23.

Содеянное надлежит квалифицировать по соответствующей части ст. 105 и по ст. 244 УК РФ, предусматривающей ответственность за надругательство над телами умерших.

Необходимо подчеркнуть, что особая жестокость — это юридическое понятие, а не медицинское. Оценивают данное понятие следственные органы и суд. Убийство такого рода могут совершаться как с прямым, так и с косвенным умыслом.

УБИЙСТВО, СОВЕРШЕННОЕ ОБЩЕОПАСНЫМ СПОСОБОМ (п. «е» ч. 2 ст. 105 УК РФ). Главная особенность данного вида убийства заключается в том, что виновным сознательно выбран такой способ, при котором создается реальная угроза для жизни других лиц. Если следовать разъяснениям Пленума Верховного Суда РФ, то достаточно угрозы гибели хотя бы одного человека (кроме потерпевшего). При этом угроза должна быть действительной, а не мнимой и предполагаемой.

Такие способы известны судебной практике: взрыв, поджог, затопление, обвал, разрушение жилых строений, выстрелы в толпу, отравление воды и пищи, удушение газом, применение иных источников повышенной опасности. Важно, чтобы умысел виновного охватывал угрозу причинения смерти другим лицам. В случае причинения вреда здоровью других лиц действия виновного следует квалифицировать по совокупности с другими преступлениями, предусматривающими ответственность за умышленное причинение вреда здоровью, а при причинении смерти другим лицам — по совокупности с п. «а» ч. 2 ст. 105 УК РФ. Когда убийство таким способом сопряжено с уничтожением или повреждением чужого имущества либо с уничтожением или повреждением лесов, а равно насаждений, не входящих в лесной фонд, содеянное следует квалифицировать также по ч. 2 ст. 167 или ч. 2 ст. 261 УК РФ.

УБИЙСТВО, СОВЕРШЕННОЕ ГРУППОЙ ЛИЦ, ГРУППОЙ ЛИЦ ПО ПРЕДВАРИТЕЛЬНОМУ СГОВОРУ ИЛИ ОРГАНИЗОВАННОЙ ГРУППОЙ (п. «ж» ч. 2 ст. 105 УК РФ). Данное убийство совершается с использованием различных форм соучастия, признаки которых раскрываются в ст. 35 УК. Как любое соучастие, здесь предполагается умышленное участие двух и более лиц в лишении жизни другого человека. По разъяснению Пленума Верховного Суда РФ в качестве исполнителей преступления следует признавать лиц, которые действовали совместно, с умыслом, направленным на совершение убийства, и непосредственно участвовали в процессе лишения жизни потерпевшего.

Убийство, совершенное группой лиц, признается в том случае, если в его совершении совместно участвовали два и более исполнителя без предварительного сговора. Если в преступлении участвовали лица, заранее договорившиеся о совместном убийстве, это означает, что все они соисполнители и действовали по предварительному сговору группой лиц. Если при совершении преступления роли были распределены и в убийстве наряду с исполнителем участвовали организатор, подстрекатель или пособник, то действия последних квалифицируются по ст. 33 и п. «ж» ч. 2 ст. 105 УК РФ (если они одновременно не являлись соисполнителями убийства), а действия исполнителя — без ссылки на ст. 33 УК РФ. Под убийством, совершенным организованной группой, следует понимать преступление, совершенное устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких убийств. Как правило, такая группа тщательно планирует преступление, заранее подготавливает орудия убийства, распределяет роли между участниками группы. В связи с этим Пленум Верховного Суда разъяснил, что действия всех участников организованной группы, совершившей убийство, независимо от их роли в преступлении, следует квалифицировать как *соисполнительство* без ссылки на ст. 33 УК. Подобное преступление может быть совершено с прямым умыслом, причем заранее обдуманном. Исключение составляет убийство, совершенное простой группой без предварительного сговора. В этом случае возможен как прямой, так и косвенный умысел.

УБИЙСТВО ИЗ КОРЫСТНЫХ ПОБУЖДЕНИЙ ИЛИ ПО НАЙМУ, А РАВНО СОПРЯЖЕННОЕ С РАЗБОЕМ, ВЫМОГАТЕЛЬСТВОМ ИЛИ БАНДИТИЗМОМ (п. «з» ч. 2 ст. 105 УК РФ). *Корыстные побуждения* характеризуются стремлением к незаконному обогащению за счет нарушения чужих прав и интересов. Так же как и убийство из корыстных побуждений надлежит квалифицировать убийство, совершенное в целях получения материальной выгоды для виновного или других лиц (денег, имущества или прав на его получение, прав на жилплощадь) или избавления от материальных затрат (возврата имущества, долга, оплаты услуг, выполнения имущественных обязательств, уплаты алиментов и т.п.). Данное разъяснение позволяет говорить о том, что такое убийство может быть совершено как путем активных действий, так и в форме бездействия (когда человек по малолетству, дряхлости или тяжелой болезни не может обеспечить себя питанием и другими средствами, необходимыми для поддержания жизни, и в результате бездействия виновного погибает). Следует иметь в виду, что убийство, совершенное по

тем или иным мотивам, не может рассматриваться как совершенное из корыстных побуждений, если после его совершения у виновного появились корыстные мотивы, и он завладел имуществом убитого. Точно так же не является убийством из корыстных побуждений убийство, совершенное в связи с неуплатой потерпевшим долга или за невыполнение каких-либо имущественных обязанностей. Как правило, в данном случае мотивом преступления является месть.

Убийство по найму — новый вид убийства для российского уголовного права. Ранее такие действия квалифицировались либо как убийство из корыстных побуждений, либо как «простое» убийство. В настоящее время это касается «заказных» убийств. Хотя в определенной степени это усложненный вид корыстного убийства — виновный соглашается за определенное вознаграждение, получаемое от «заказчика», лишить жизни другого человека. Если «заказчик» действует из корыстных побуждений, то его действия, на наш взгляд, необходимо квалифицировать по совокупности — как организатора корыстного убийства и убийства по найму.

Если убийство совершено при разбойном нападении либо сопряжено с вымогательством или бандитизмом, действия виновного надлежит квалифицировать по совокупности с преступлениями, предусмотренными ст. 162, 163 и 109 УК РФ соответственно. Как представляется, убийство из корыстных побуждений или по найму может быть совершено только с прямым умыслом, а подобные деяния, сопряженные с разбоем, вымогательством или бандитизмом, могут совершаться как с прямым, так и с косвенным умыслом.

УБИЙСТВО ИЗ ХУЛИГАНСКИХ ПОБУЖДЕНИЙ (п. «и» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

Квалификация по данному обстоятельству предполагает, что убийство совершается на почве явного неуважения к обществу, грубого нарушения правил общежития и норм морали, когда поведение виновного являлось открытым вызовом общественному порядку и было обусловлено желанием противопоставить себя окружающим, показать свое пренебрежительное к ним отношение. Чаще всего такое убийство следует за актом хулиганства, как правило, с использованием незначительного повода как предлога для убийства. Необходимо установить, что умысел виновного охватывал посягательство не только на жизнь человека, но и на общественный порядок. Неустановление мотивов убийства не является основанием для квалификации преступления как совершенного из

хулиганских побуждений. Вместе с тем умышленное убийство, совершенное из ревности, мести и других побуждений, возникших на почве личных неприязненных отношений, не должно квалифицироваться по указанному пункту.

Необходимо отграничивать данный вид убийства от убийства в ссоре или в драке. При этом важно выяснить, кто явился инициатором ссоры или драки и не был ли конфликт спровоцирован виновным для использования его в качестве повода к убийству. В соответствии с разъяснениями Пленума Верховного Суда РФ, если зачинщиком ссоры или драки был потерпевший, а равно в случае, когда поводом к конфликту послужило его неправомерное поведение, виновный не может нести ответственность за убийство из хулиганских побуждений. Обязательным признаком объективной стороны является *место* совершения преступления и *публичность* действий виновного. Субъект может действовать с прямым умыслом, но чаще умысел бывает косвенным, который характеризуется безразличным отношением к наступившим последствиям.

УБИЙСТВО С ЦЕЛЬЮ СКРЫТЬ ДРУГОЕ ПРЕСТУПЛЕНИЕ ИЛИ ОБЛЕГЧИТЬ ЕГО СОВЕРШЕНИЕ, А РАВНО СОПРЯЖЕННОЕ С ИЗНАСИЛОВАНИЕМ ИЛИ НАСИЛЬСТВЕННЫМИ ДЕЙСТВИЯМИ СЕКСУАЛЬНОГО ХАРАКТЕРА (п. «к» ч. 2 ст. 105 УК РФ). Для квалификации действий виновного согласно первой части данной правовой нормы необходимо установить конкретную цель убийства — сокрытие или облегчение совершения другого преступления. Не требуется, чтобы виновный в результате убийства достиг указанной цели, достаточно установить сам факт ее наличия перед убийством. Вместе с тем преступление, совершение которого облегчалось или скрывалось с помощью убийства, требует самостоятельной квалификации.

Под убийством, сопряженным с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера, по разъяснению Пленума Верховного Суда РФ следует понимать убийство в процессе изнасилования или с целью скрыть его, а также по мотивам мести за оказанное сопротивление. Речь идет о двух самостоятельных преступлениях, поэтому действия виновного следует квалифицировать по совокупности (п. «к» ч. 2 ст. 105 УК РФ и в зависимости от конкретных обстоятельств по соответствующим частям и пунктам ст. 131 или 132 УК РФ).

УБИЙСТВО ПО МОТИВУ НАЦИОНАЛЬНОЙ, РАСОВОЙ, РЕЛИГИОЗНОЙ НЕНАВИСТИ ИЛИ ВРАЖДЫ ЛИБО КРОВНОЙ МЕСТИ (п. «л» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

Для квалификации по указанным основаниям важно установить наличие *мотива* преступления, содержанием которого является стремление виновного показать ущербность потерпевшего в силу его принадлежности к определенной национальности, расе, этнической группе и религии. В некоторых случаях виновный, совершая такое убийство, пытается продемонстрировать исключительность своей национальной, расовой и религиозной принадлежности. Важное значение для квалификации имеет и личность потерпевшего. В одном случае им может быть только представитель иной национальности или иного вероисповедания, в другом — лицо, принадлежащее к той же национальности, расе, что и виновный. В этом случае виновный может мстить потерпевшему за несогласие поддержать националистическую идею превосходства и исключительности.

Некоторые особенности необходимо учитывать и при квалификации убийства, совершенного по мотиву *кровной мести*. Кровная месть — древний обычай, который предполагает защиту чести и достоинства семьи, рода. Он состоит в стремлении, в обязанности родственников убитого отомстить обидчику (убийце) или его родным. Данный обычай предполагает убийство лиц мужского пола. Возможно убийство, как самого обидчика, так и его родственников по мужской линии. Важно учесть при квалификации, что субъектом данного преступления может быть только лицо той национальности, которая признает» данный обычай. Мотив как определяющий субъективный фактор такого убийства предполагает действие виновного только с прямым умыслом.

УБИЙСТВО В ЦЕЛЯХ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ОРГАНОВ ИЛИ ТКАНЕЙ ПОТЕРПЕВШЕГО (п. «м» ч. 2 ст. 105 УК РФ). При квалификации по данному признаку определяющую роль играет цель совершения убийства. Но убийство будет считаться оконченным независимо от того, использовал ли виновный органы и ткани потерпевшего. В специальной литературе распространено мнение, что органы и ткани убитого используются для трансплантации в качестве донорского материала. Но законодатель ведет речь не только о трансплантации, а вообще об использовании органов и тканей для различных целей: использование в промышленности, каннибализм, глумление над трупом и т.п. Если при совершении данного убийства виновный руководствовался корыстными мотивами, то его действия необходимо квалифицировать по совокупности: п. «з» и «м»

ч. 2 ст. 105 УК РФ. С учетом выделенной законодателем специальной целью это убийство может совершаться только с прямым, заранее обдуманном умыслом.

Особое место отведено в уголовном законе различным видам убийства со *смягчающими обстоятельствами*. Во-первых, они отнесены к преступлениям небольшой и средней тяжести. Во-вторых, определяющая роль в оценке этих деяний отведена фигуре потерпевшего и дополнительным признакам субъекта преступления и некоторым иным обстоятельствам. Так, при квалификации *убийства матерью новорожденного ребенка* (ст. 106 УК РФ) следует помнить, что ответственность установлена за следующие виды действий: убийство ребенка во время или сразу же после родов; убийство в условиях психотравмирующей ситуации или в состоянии психического расстройства. В первом случае речь идет об убийстве в процессе рождения ребенка (в период отделения ребенка от тела матери и его первого самостоятельного вдоха или сразу после родов; в медицине таким периодом признаются сутки с момента появления ребенка). Во втором случае определяющую роль для квалификации имеет наличие психотравмирующей ситуации (которая может быть результатом поведения медиков, родственников, близких, первичного осмотра ребенка и т.п.) либо психическое расстройство женщины, вызванное объективными и субъективными причинами (некоторые авторы называют один месяц, как максимальный возраст ребенка при таком убийстве). Главное при этом — фигура потерпевшего. Законодатель четко обозначил признаки потерпевшего — только что появившийся на свет ребенок.

Важно помнить, что *субъектом* преступления может быть только мать ребенка. Законодательная конструкция данной статьи требует практически по всем делам данной категории проведения судебно-психиатрической экспертизы. Кроме того, как следует из разъяснений Пленума Верховного Суда РФ, квалификация по ст. 106 УК РФ сохранится и в случаях убийства матерью новорожденного ребенка при обстоятельствах, указанных в п. «в», «д», «е» ч. 2 ст. 105 УК РФ.

При оценке *убийства, совершенного в состоянии аффекта* (ст. 107 УК РФ), следует отграничивать физиологический аффект от патологического. Последний характеризуется глубоким помрачением сознания, при этом человек не способен отдавать отчет своим действиям и руководить ими. Такой субъект признается невменяемым.

Физиологический аффект характеризует сильное душевное волнение, которое: а) возникло внезапно; б) вызвано насилием, издевательством или тяжким оскорблением либо иными противоправными или аморальными действиями со стороны потерпевшего. Как признает судебная практика, между провоцирующим поведением потерпевшего и аффектом не должно быть разрыва во времени. Лишь в исключительных случаях с учетом особых факторов или в связи с длительной психотравмирующей ситуацией возможен определенный разрыв во времени.

Насилие может быть как физическим (удары, побои, выкручивание рук, связывание, изнасилование, причинение вреда здоровью любой тяжести), так и психическим (реальная и объективно выполняемая угроза применения физического насилия). Так, Президиум Верховного Суда РФ по делу Климовой указал, что Г., запугивая угрозами и побоями, сломил сопротивление Климовой и неоднократно совершил с ней насильственные действия сексуального характера, что привело ее в состояние внезапно возникшего сильного душевного волнения, в процессе которого она причинила Г. двумя кухонными ножами и двумя вилками 78 колото-резаных ран лица, шеи, груди и живота, 28 из которых были проникающими с повреждением сердца, легких, печени и других органов. От полученных ранений Г. скончался на месте. Тем не менее действия были квалифицированы по ч. 1 ст. 107 УК РФ¹⁰.

Издевательство и тяжкое оскорбление — оценочные понятия, которые могут быть признаны таковыми лишь при анализе всех конкретных обстоятельств дела. Возможны и иные противоправные действия, грубо нарушающие права и законные интересы виновного или его близких (наезд автомашины под управлением пьяного водителя, шантаж, превышение должностных полномочий и т.п.). Аморальное поведение потерпевшего также является оценочным понятием (по нашему мнению, здесь необходимо четкое судебное толкование, а в таком виде, как указано в диспозиции статьи, можно подразумевать широкий спектр действий).

По ч. 2 ст. 107 УК РФ квалифицируется убийство двух или более лиц. Необходимо, чтобы убийства охватывались единым умыслом и были совершены практически одновременно. Главный же критерий — совершение этих действий в состоянии аффекта. Убийство может быть совершено с прямым и косвенным умыслом, но умысел всегда будет

¹⁰ Бюллетень Верховного Суда РФ. 1999. № 5. С. 10–11.

внезапно возникшим. С учетом разъяснений Пленума Верховного Суда РФ, по данной статье должно квалифицироваться и убийство, совершенное при обстоятельствах, предусмотренных п. «а», «в» (кроме сопряженного с похищением человека или захватом заложников), п. «г», «д», «е», «ж» (кроме убийства по предварительному сговору и организованной группой), п. «л» (только в части убийства по мотиву кровной мести) ч. 2 ст. 105 УК РФ.

При квалификации *убийства, совершенного при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление* (ст. 108 УК РФ), следует помнить, что диспозиция данной статьи является ссылочной, т.е. для правильного понимания сути преступления необходимо обратиться к ст. 37 и 38 УК РФ. Вместе с тем такие понятия, как «превышение пределов необходимой обороны» и «превышение мер, необходимых для задержания», являются оценочными и требуют учета всей совокупности фактических обстоятельств. Более тщательно некоторые из них раскрываются в материалах судебной практики. В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда СССР «О применении судами законодательства, обеспечивающего право на необходимую оборону от общественно опасных посягательств» от 16 августа 1984 г. превышением пределов необходимой обороны признается лишь явное, очевидное несоответствие защиты характеру и опасности посягательства. Но при этом следует учитывать новую редакцию статьи о необходимой обороне, в соответствии с которой не является преступлением причинение любого вреда посягающему лицу в состоянии необходимой обороны, т.е. при защите личности и прав обороняющегося или других лиц, интересов общества или государства охраняемых законом от общественно опасного посягательства, если оно было сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с угрозой применения такого насилия (ч. 1 ст. 37 УК РФ). Необходимо дополнительное судебное толкование, потому что причинение смерти посягающему, которое очень часто трактовалось как превышение пределов необходимой обороны, сейчас может признаваться правомерным. Важно помнить, что потерпевший при необходимой обороне находится в экстремальной ситуации, отражая нападение, и не может точно взвешивать и оценивать каждый свой шаг.

Федеральным законом от 8 декабря 2003 г. статья о необходимой обороне вновь была дополнена ч. 2¹, в соответствии с которой не являются превышением пределов

необходимой обороны действия обороняющегося лица, если это лицо вследствие неожиданности посягательства не могло объективно оценить степень и характер опасности нападения. Эта новелла имеет важное значение, так как законодатель существенно сократил рамки наказуемого эксцесса обороны, а в определенных случаях причинение любого вреда не может оцениваться как превышение пределов.

В ряде случаев мы должны говорить об особом психическом состоянии обороняющегося. Такой подход требует отграничивать убийство при превышении пределов необходимой обороны от убийства в состоянии аффекта. Последнее признается только тогда, когда убийство совершается по мотивам мести или ревности. При неосторожном причинении смерти нападавшему или задерживаемому ответственность другой стороны исключается. Как представляется, совершение данного преступления должностным лицом не требует дополнительной квалификации по статьям о должностных преступлениях.

Преступление, предусмотренное ч. 1 ст. 108 УК РФ, может быть совершено с прямым или косвенным умыслом, тогда как деяние, наказуемое по ч. 2 ст. 108 УК РФ, по нашему мнению, совершается только с косвенным умыслом.

Содеянное следует квалифицировать по ст. 108 УК РФ и в случае убийства при превышении пределов необходимой обороны или мер, необходимых для задержания, при котором установлены некоторые обстоятельства, указанные в ч. 2 ст. 105 УК РФ (например, убийство двух или более лиц).

При квалификации случаев *причинения смерти по неосторожности* (ст. 109 УК РФ) необходимо помнить о смежных составах, в которых тоже речь идет о неосторожности как причине гибели людей (ст. 124, 143, 215–217 УК РФ и др.). В первом случае причинение смерти является результатом грубого нарушения нормальных правил предосторожности в быту, на отдыхе. Признается, что виновный действовал невнимательно, неосмотрительно, легкомысленно. Такое поведение законодатель предусмотрел и при ненадлежащем исполнении своих профессиональных обязанностей (ч. 2 ст. 109 УК РФ), что повлекло причинение смерти по неосторожности. Во втором случае речь идет о специальных нормах, которые предусматривают эти последствия при нарушении каких-либо инструкций, правил в конкретных сферах деятельности (правила охраны труда, пожарной безопасности), либо в результате невыполнения или ненадлежащего выполнения своих

обязанностей так называемым специальным субъектом (халатность должностного лица — ст. 293 УК РФ).

Наиболее опасным подобное деяние признается в случае причинения смерти по неосторожности двум или более лицам (ч. 3 ст. 109 УК РФ). Как представляется, такие последствия должны наступить одновременно, а не следовать одно за другим.

В группу преступлений против жизни входит и *доведение до самоубийства* (ст. 110 УК РФ). Здесь можно указать основной и дополнительный объекты посягательства. Основным признается жизнь человека, а в качестве дополнительного объекта законодатель подразумевает честь и достоинство потерпевшего, который доведен виновным до самоубийства.

Состав преступления по конструкции является формально-материальным, т.е. преступление считается оконченным даже при доведении потерпевшего до покушения на самоубийство. Действия виновного отличаются активностью, они носят провоцирующий характер, совершаются опасным способом (угроза, жестокое обращение, систематическое унижение человеческого достоинства). Субъективная сторона может характеризоваться прямым или косвенным умыслом. В законе не выделена четко цель — доведение до самоубийства, но в некоторых случаях ее необходимо устанавливать и доказывать. *Субъект* преступления характеризуется также определенными качественными признаками. Это вменяемое лицо, достигшее 16 лет, которое своим поведением доводит потерпевшего до самоубийства.

§ 3. Преступления против здоровья

При оценке преступлений, посягающих на здоровье человека, следует помнить, что уголовный закон не раскрывает понятие «вред здоровью». Данное понятие сформулировано наукой уголовного права с учетом медицинских аспектов, согласно которым причинение вреда здоровью (как уголовно-наказуемое деяние) — это противоправное, совершенное виновно, причинение вреда здоровью другого человека, выразившееся в нарушении анатомической целостности его тела либо в нарушении функций органов человека или организма в целом.

При квалификации таких деяний необходимо четко представлять, что классификация и признаки вреда здоровью определены в Правилах судебно-медицинской экспертизы

тяжести вреда здоровью, введенных в действие в соответствии с приказом Министерства здравоохранения РФ от 10 декабря 1996 г. (хотя некоторые авторы полагают, что этот нормативный акт юридически не действует, мы считаем, что необходимо ориентироваться на его содержание).

Необходимо четко представлять себе признаки общего состава преступлений данного вида.

Объектом посягательства выступают общественные отношения, складывающиеся по поводу сохранения здоровья человека, как целостного анатомического состояния организма.

Объективная сторона таких посягательств в основном характеризуется наличием обязательных признаков, которые позволяют говорить о так называемых материальных составах. Речь идет о деянии (в форме действия и бездействия), о наличии вредных последствий для здоровья потерпевшего в виде указанных законодателем различных по степени телесных повреждений и о взаимосвязи деяний и последствий, которую принято именовать как причинно-следственную связь.

Уголовный закон классифицирует вред здоровью на следующие виды: тяжкий вред, вред средней тяжести и легкий вред. Кроме того, в ряде случаев законодатель выделяет и дополнительные признаки объективной стороны: различные способы причинения вреда здоровью: побои, истязания, мучения, установление которых не входит в компетенцию судебно-медицинского эксперта, а относится к компетенции органов дознания, следствия, прокуратуры и суда. По делам данной категории обязательно должна быть проведена судебно-медицинская экспертиза.

В статьях о преступлениях данной категории встречаются и оценочные понятия, которые не раскрываются в УК и нуждаются в судебном толковании. Под издевательствами и мучениями следует понимать действия оскорбительного, циничного характера, связанные с глумлением над жертвой, либо причиняющие ей страдания и боль (лишение пищи, воды, тепла, воздуха, выкручивание рук, сильное шумовое воздействие и т.п.).

Субъективная сторона преступлений против здоровья характеризуется в основном умышленной формой вины (за исключением преступления, предусмотренного ст. 118 УК РФ, где вина неосторожная).

Субъектом практически всех преступлений данной категории является физическое, вменяемое лицо, достигшее 16 лет (по ст. 111 и 112 УК РФ уголовная ответственность наступает с 14 лет).

Признаки общего состава конкретизируются при анализе отдельных составов преступлений.

УМЫШЛЕННОЕ ПРИЧИНЕНИЕ ТЯЖКОГО ВРЕДА ЗДОРОВЬЮ (ст. 111 УК РФ). Наибольшей спецификой обладает объективная сторона данного состава преступления. Законодатель особо выделил признаки, составляющие содержание понятия тяжкий вред здоровью. Во-первых, речь идет о последствиях, которые реально угрожали жизни человека в момент их причинения. Во-вторых, в законе назван перечень телесных повреждений и иных видов расстройства здоровья, которые представляют повышенную опасность для здоровья человека.

При этом уголовный закон не дает четкой характеристики таких повреждений и расстройств, называя лишь потерю зрения, речи, слуха, какого-либо органа или утрату органом его функций, неизгладимое обезображивание лица, значительную стойкую утрату общей трудоспособности не менее чем на одну треть или заведомо для виновного полную утрату профессиональной трудоспособности, прерывание беременности, психическое расстройство, заболевание наркоманией либо токсикоманией. Большинство из указанных последствий и расстройств устанавливаются в процессе проведения судебно-медицинской экспертизы (при этом действуют Правила судебно-медицинской экспертизы тяжести вреда здоровью). Например, под потерей зрения понимается полная стойкая слепота на оба глаза или, когда зрение понижено до остроты, составляющей 0,04 и ниже; потеря речи означает такое состояние, когда у человека теряется способность выражать свои мысли членораздельными звуками, понятными окружающим, либо потерю голоса; потеря слуха предполагает полную глухоту или такое необратимое состояние, при котором потерпевший не слышит разговорной речи на расстоянии 3–5 см от ушной раковины. По поводу утраты трудоспособности следует сказать о том, что значительность и стойкость, а также полнота утраты являются оценочными понятиями, но имеющими определенные медицинские критерии. Но есть и понятия, требующие дополнительной юридической оценки. Так, неизгладимое обезображивание лица является юридическим, а не медицинским понятием. Судебная практика признает, что если для устранения

наступивших патологических изменений лица требуется оперативное вмешательство, а лицо имеет неприятный, отталкивающий вид, то такое обезображивание признается неизгладимым.

Данное преступление может быть совершено как с прямым, так и с косвенным умыслом.

Квалифицированные составы (ч. 2 и 3 ст. 111 УК РФ) содержат признаки, аналогичные ранее проанализированным в ч. 2 ст. 105 УК РФ.

Наиболее сложный состав преступления — умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего (ч. 4 ст. 111 УК РФ). При применении данной нормы очень часто возникают трудности. Состав этого преступления необходимо отграничивать, с одной стороны, от убийства, а с другой — от причинения смерти по неосторожности. Главное отличие заключается в содержании субъективной стороны. При убийстве умысел виновного направлен на лишение потерпевшего жизни. Причинение смерти по неосторожности означает, что у виновного вообще отсутствует умысел как на причинение вреда здоровью, так и на причинение смерти. В ч. 4 ст. 111 УК РФ речь идет о двойной форме вины: умысел на причинение тяжкого вреда здоровью и неосторожность по отношению к смерти потерпевшего. При этом Пленум Верховного Суда РФ разъяснил, что, решая вопрос о содержании умысла виновного, суды должны исходить из совокупности всех обстоятельств и учитывать способ и орудия преступления, количество, характер, локализацию телесных повреждений, причины прекращения преступных действий, а также предшествующее преступлению и последующее поведение виновного и потерпевшего, их взаимоотношения.

Субъект преступления — физическое, вменяемое лицо, достигшее 14 лет.

УМЫШЛЕННОЕ ПРИЧИНЕНИЕ СРЕДНЕЙ ТЯЖЕСТИ ВРЕДА ЗДОРОВЬЮ (ст. 112 УК РФ). Диспозиция данной статьи носит ссылочный характер, так как для правильного ее понимания необходимо изучить последствия, указанные в ст. 111 УК РФ. Данный состав преступления предусматривает ответственность за причинение здоровью человека вреда средней тяжести, который хотя и характеризуется длительным расстройством здоровья или значительной стойкой утратой общей трудоспособности менее чем на одну треть, но не является опасным для жизни.

Длительное расстройство здоровья означает нарушение функций организма или иное заболевание продолжительностью свыше трех недель (более 21 дня), находящиеся в причинной связи с причинением вреда. Под значительной стойкой утратой трудоспособности понимается утрата общей трудоспособности от 10 до 30% включительно. Примером такого вреда здоровью может быть удаление части почки, потеря пальца руки. Размеры утраты трудоспособности в каждом конкретном случае рассчитываются с помощью специальных таблиц с учетом всех объективных факторов.

Квалифицированные составы данного преступления содержат признаки, которые были проанализированы ранее.

Данное преступление может быть совершено как с прямым, так и с косвенным умыслом. Если умысел виновного был направлен на причинение тяжкого вреда здоровью, практически причиняется вред средней тяжести, то такие действия квалифицируются как покушение на преступление, предусмотренное ст. 111 УК РФ.

ПРИЧИНЕНИЕ ТЯЖКОГО ИЛИ СРЕДНЕЙ ТЯЖЕСТИ ВРЕДА ЗДОРОВЬЮ В СОСТОЯНИИ АФФЕКТА (ст. 113 УК РФ). Основным критерием, который определяет характер поведения виновного в рамках данного состава преступления, является физиологический аффект, т.е. внезапно возникшее сильное душевное волнение. Признаки такого состояния были тщательно проанализированы применительно к ст. 107 УК и в их повторении нет необходимости. Важно учитывать, что данная норма содержит привилегированный состав преступления, предусматривающий смягчающие обстоятельства. Во-первых, это касается возраста уголовной ответственности, которая возможна при достижении лицом 16 лет. Во-вторых, особая роль отводится фигуре потерпевшего. Его поведение расценивается как провоцирующий фактор, поэтому умысел виновного может быть только внезапно возникшим.

ПРИЧИНЕНИЕ ТЯЖКОГО ИЛИ СРЕДНЕЙ ТЯЖЕСТИ ВРЕДА ЗДОРОВЬЮ ПРИ ПРЕВЫШЕНИИ ПРЕДЕЛОВ НЕОБХОДИМОЙ ОБОРОНЫ ЛИБО ПРИ ПРЕВЫШЕНИИ МЕР, НЕОБХОДИМЫХ ДЛЯ ЗАДЕРЖАНИЯ ЛИЦА, СОВЕРШИВШЕГО ПРЕСТУПЛЕНИЕ (ст. 114 УК РФ). Данная статья фактически содержит два самостоятельных состава преступления: умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, совершенное при превышении пределов необходимой обороны (ч. 1 ст. 114), и умышленное причинение, тяжкого или средней тяжести вреда здоровью,

совершенное при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ч. 2 ст. 118).

Согласно новой редакции ст. 37 УК РФ не будет считаться преступлением причинение любого вреда посягающему лицу в состоянии необходимой обороны, если это посягательство было сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица либо с непосредственной угрозой применения такого насилия. Необходим тщательный анализ характера насилия, чтобы исключить вероятность ошибочной оценки действий обороняющегося как превышение пределов необходимой обороны. Наряду с этим следует понимать, что причинение любых других повреждений при превышении пределов необходимой обороны также не будет признаваться преступлением. Как представляется, данный состав преступления должен быть исключен из УК.

Умышленное причинение вреда при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, является более опасным деянием. В связи с этим законодатель установил ответственность в случае причинения не только тяжкого вреда здоровью, но и вреда средней тяжести. При этом важно учитывать положения, закрепленные в ст. 38 УК РФ и характеризующие объем правомерности и неправомерности причинения вреда при задержании преступника.

С субъективной стороны данные преступления чаще совершаются с косвенным умыслом, особенно это касается причинения вреда при превышении мер, необходимых для задержания подозреваемых, так как цель у виновного состоит не в том, чтобы причинить вред, а в том, чтобы доставить подозреваемого в компетентные органы.

В связи с тем, что эти составы преступлений признаются привилегированными, ответственность за их совершение установлена с 16 лет.

УМЫШЛЕННОЕ ПРИЧИНЕНИЕ ЛЕГКОГО ВРЕДА ЗДОРОВЬЮ (ст. 115 УК РФ). Главная особенность данного состава преступления состоит в характеристике легкого вреда и его отличии от более серьезных нарушений здоровья. В законе четко названы признак легкого вреда здоровью: 1) кратковременное расстройство здоровья; 2) незначительная стойкая утрата общей трудоспособности. Первый признак означает временную утрату трудоспособности продолжительностью не свыше 3-х недель. Второй — стойкую утрату общей трудоспособности, но не более 5%.

Данная статья дополнена ч. 2, в которой закреплён квалифицирующий признак — совершение деяния из хулиганских побуждений. Предложения о таком дополнении данной статьи в теории уголовного права имели место неоднократно. Полагаем, что законодатель пошел по верному пути, частично изменяя редакцию ст. 213 и указывая данный признак в преступлениях против личности.

Это преступление может быть совершено с прямым или косвенным умыслом. Субъектом преступления может быть физическое, вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

ПОБОИ (ст. 116 УК РФ). Диспозиция данной нормы носит ссылочный характер, так как для правильного понимания ее смысла необходимо обратиться к ст. 115 УК РФ. В объективной стороне большое внимание уделяется различным формам деяний. Во-первых, законодатель называет побои в собственном смысле слова, под которыми понимаются действия, характеризующиеся многократным нанесением ударов, влекущих за собой причинение ссадин, кровоподтеков. Такие повреждения не должны влечь за собой утрату трудоспособности, иначе ответственность наступает по ст. 115 УК РФ. Во-вторых, в статье речь идет об иных насильственных действиях, влекущих физическую боль. Это могут быть щипки, укусы, выкручивание рук и ног и т.п. Если в результате побоев на теле потерпевшего не было обнаружено повреждений, то факт их нанесения будет в каждом конкретном случае устанавливаться по жалобе потерпевшего работниками правоохранительных органов. Часть 2 данной статьи содержит также новый квалифицирующий признак, аналогичный тому, который указан в анализе предыдущей статьи.

Побои, по нашему мнению, могут совершаться только с прямым умыслом. Ответственность наступает с 16 лет.

ИСТЯЗАНИЕ (ст. 117 УК РФ). Под истязанием следует понимать причинение физических или психических страданий путем систематического нанесения побоев либо иными насильственными действиями, если это не повлекло последствий, указанных в ст. 111 и 112 УК РФ. В отличие от преступления, предусмотренного ст. 116 УК РФ, истязание предполагает, что виновный неоднократно совершает акт побоев, причиняя особые мучения и страдания потерпевшему. Требуется система действий (более двух раз) по умышленному нанесению побоев. Причинение иных насильственных действий не

оговаривается их систематичностью, но нам представляется, что время по их причинению отличается большей длительностью, чем при побоях, наказуемых по ст. 116 УК РФ.

В числе квалифицирующих признаков называются уже ранее проанализированные. Но есть и специфический признак. Речь идет об истязании с применением пытки. Понятие пытки закреплено в Примечании к ст. 117 УК РФ. Под ней понимается причинение физических или нравственных страданий в целях понуждения к даче показаний или иным действиям, противоречащим воле человека, а также в целях наказания либо в иных целях. Это определение применимо и к другим статьям УК РФ, где речь идет о пытке. По своей сути, это насильственное воздействие на человека с целью получения какой-либо информации либо совершения или не совершения каких-либо действий, которое заключается в длительном причинении изощренным способом особых физических или психических страданий и мучений (например, подвешивание за руки, одевание на голову целлофанового пакета и т.п.).

Истязание может быть совершено только с прямым умыслом. Виновный действует сознательно, преследуя цель — причинение физических и психических страданий жертве.

Субъектом является физическое, вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

ПРИЧИНЕНИЕ ТЯЖКОГО ВРЕДА ЗДОРОВЬЮ ПО НЕОСТОРОЖНОСТИ (ст. 118 УК РФ). Специфика данной нормы уголовного закона состоит в том, что описанные в ней составы преступлений дифференцируются в зависимости от субъекта, их причинившего. Так, по ч. 1 ст. 118 ответственность наступает для общего субъекта за причинение тяжкого вреда здоровью, признаки которого указаны в ст. 111 УК. По ч. 2 за то же преступление привлекаются лишь специальные субъекты, которые при этом выполняют ненадлежащим образом свои профессиональные обязанности (большой частью это относится к врачам). Общим же *субъективным* критерием выступает неосторожная форма вины, с которой могут быть совершены указанные преступления. Виновный действует легкомысленно либо небрежно.

§ 4. Иные преступления, представляющие реальную угрозу жизни и здоровью человека

Преступления данной категории весьма разнообразны по действиям, по последствиям, по степени их тяжести. Объединяет их видовой объект посягательства — жизнь и

здоровье. При этом действия виновных содержат реальную угрозу причинения вреда указанным объектам.

УГРОЗА УБИЙСТВОМ ИЛИ ПРИЧИНЕНИЕМ ТЯЖКОГО ВРЕДА ЗДОРОВЬЮ (ст. 119 УК РФ). С *объективной стороны* данное преступление характеризуется деянием в виде угрозы лишить жизни потерпевшего либо причинить тяжкий вред его здоровью. Состав преступления по конструкции формальный, момент окончания преступления связан с выполнением деяния. Угроза представляет собой психическое воздействие на потерпевшего. Не имеет значения способ ее выражения, но очень важно, чтобы угроза была реальной, т.е. могла быть приведена в исполнение немедленно. При начале реализации угрозы действия виновного могут быть квалифицированы как приготовление либо покушение на убийство или причинение тяжкого вреда здоровью. Для объективной оценки содеянного требуется, чтобы потерпевший имел реальные опасения наступления указанных в законе негативных последствий.

Данное преступление может быть совершено только с прямым умыслом, мотив и цель не имеют значения для квалификации, но могут учитываться при назначении наказания.

Субъект преступления — физическое вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

ПРИНУЖДЕНИЕ К ИЗЪЯТИЮ ОРГАНОВ ИЛИ ТКАНЕЙ ЧЕЛОВЕКА ДЛЯ ТРАНСПЛАНТАЦИИ (ст. 120 УК РФ). Основным нормативным актом, регулирующим порядок трансплантации органов и тканей человека, является Закон РФ от 22 декабря 1992 г. «О трансплантации органов и (или) тканей человека». В соответствии с этим законом изъятие органов или тканей у живого донора возможно только с его согласия и на основе медицинских показаний. В связи с этим объективная сторона состава преступления представлена деянием в форме принуждения, совершаемого указанным в законе способом. Под принуждением необходимо понимать неправомерное воздействие на потерпевшего с целью добиться от него согласия на донорство. Выделенные законодателем способы весьма опасны: насилие либо угроза его применения. Полагаем, что под насилием подразумевается причинение побоев или легкого вреда здоровью, а причинение более опасного вреда здоровью требует квалификации по совокупности.

Состав данного преступления *формальный*. Преступление считается оконченным с началом воздействия на потерпевшего, независимо от того, состоялась ли трансплантация или нет.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла и специальной целью — добиться у жертвы получения согласия на трансплантацию органов или тканей.

Субъект преступления общий, физическое вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Квалифицированный состав предусматривает принуждение, совершенное в отношении лиц, заведомо для виновного находящихся в беспомощном состоянии либо в материальной или иной зависимости от виновного.

ЗАРАЖЕНИЕ ВЕНЕРИЧЕСКОЙ БОЛЕЗНЬЮ (ст. 121 УК РФ). Данное преступление является разновидностью причинения вреда путем введения в организм человека инфекций различных видов, болезнетворных вирусов и микробов. Венерические болезни — это инфекционные заболевания, которые чаще всего передаются половым путем, но в ряде случаев не исключен и бытовой способ передачи заболевания (речь идет о таких болезнях, как сифилис, гонорея, хламидиоз и др.).

С *объективной стороны* преступление характеризуется деянием, причинением вреда в виде заражения венерической болезнью и наличием причинной связи между ними. Способ заражения не имеет значения для квалификации. Факт заражения устанавливается судебными медиками.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме умысла или неосторожности. Но имеется ряд особенностей. Умысел может быть и прямым и косвенным, но чаще всего виновный действует с косвенным умыслом, не желая заразить своего партнера, а лишь допуская такие последствия, либо относится к ним безразлично. При неосторожном совершении преступления исключается небрежность, виновный действует легкомысленно — предвидит наступление вредных последствий, но самонадеянно рассчитывает на их предотвращение.

Главным условием ответственности являются данные о субъекте преступления. *Субъектом* может быть лишь лицо, достигшее 16 лет и знавшее о наличии у него такой болезни. Знания о болезни, по нашему мнению, должны быть точными, а не предполагаемыми.

В качестве квалифицирующих обстоятельств ч. 2 ст. 121 УК РФ предусматривает заражение венерической болезнью двух и более лиц либо несовершеннолетнего.

ЗАРАЖЕНИЕ ВИЧ–ИНФЕКЦИЕЙ (ст. 122 УК РФ). Данная статья предусматривает два самостоятельных преступления. Во-первых, это заведомое поставление другого лица в

опасность заражения ВИЧ-инфекцией (ч. 1 ст. 122 УК РФ). Во-вторых, речь идет о заражении другого лица ВИЧ-инфекцией лицом, знавшим о наличии у него этой болезни, или лицом, которое ненадлежащим образом исполняло свои профессиональные обязанности (ч. 2, 3, 4 ст. 122 УК РФ).

Криминализацию угрозы заражения вполне можно объяснить повышенной опасностью данного заболевания, которое до настоящего времени неизлечимо и приводит к летальному исходу. Заведомое поставление в опасность заражения означает, что виновный сознает всю опасность своих действий, создающих реальную угрозу заражения постороннего. Состав преступления подобного рода в теории уголовного права носит названия усеченного и фактически считается оконченным на стадии приготовления. Речь может идти о половом сношении без предохранительных средств, использовании нестерильных медицинских инструментов.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 122 УК РФ, характеризуется только прямым умыслом. Мотив и цель не имеют значения для квалификации, но учитываются при назначении наказания.

Субъект преступления — физическое вменяемое лицо, достигшее 16 лет и знавшее о наличии у него ВИЧ-инфекции.

По ч. 2 ст. 122 УК РФ состав преступления — *материальный*, оно считается оконченным при заражении потерпевшего ВИЧ-инфекцией и наличии причинной связи между действиями виновного и наступившими последствиями.

Субъективная сторона в данном случае характеризуется умышленной и неосторожной формой вины. Но исключается совершение преступления по небрежности.

Субъект преступления — специальный, лицо, достигшее 16 лет и знавшее о наличии у него ВИЧ-инфекции.

По ч. 3 ст. 122 УК РФ виновный будет привлечен в том случае, если заразит двух или более лиц либо заведомо несовершеннолетнего.

Специальный субъект будет нести ответственность по ч. 4 ст. 122 УК РФ. Речь идет о лице, ненадлежащим образом исполняющем свои профессиональные обязанности и допустившем в связи с этим заражение другого лица ВИЧ-инфекцией. Как представляется, такой субъект может действовать только по неосторожности (это касается в основном медицинских работников, сотрудников станции переливания крови).

Статья 122 УК РФ дополнена примечанием, в котором закрепляется основание освобождения от уголовной ответственности. Речь идет о том, что лицо, совершившее деяния, предусмотренные ч. 1 или 2 настоящей статьи, освобождается от уголовной ответственности в случае, если другое лицо, поставленное в опасность заражения либо зараженное ВИЧ-инфекцией, было своевременно предупреждено о наличии у первого этой болезни и добровольно согласилось совершить действия, создавшие опасность заражения. Важно помнить, что согласие потерпевшего на совершение действий, создающих опасность заражения либо на влекущих таковое, дано путем свободного волеизъявления.

НЕЗАКОННОЕ ПРОИЗВОДСТВО АБОРТА (ст. 123 УК РФ). По общему правилу *аборт* признается искусственное прерывание беременности в случаях и в соответствии с процедурой, установленными органами здравоохранения. По действующему законодательству аборт проводится с согласия женщины при сроке беременности до 12 недель, по социальным показаниям при сроке беременности до 22 недель, а по медицинским показаниям и при наличии согласия женщины при любом сроке беременности. Кроме того, аборт должен проводиться в специальном медицинском учреждении, имеющем соответствующую лицензию.

Объект посягательства также имеет свою специфику. Таковым признается жизнь и здоровье женщины.

Объективная сторона преступления состоит в выполнении действий, направленных на изгнание плода из матки женщины. Состав по конструкции является формальным. Момент окончания не зависит от наступления вредных последствий, достаточно совершить действия по изгнанию плода.

Особая роль отводится *субъекту* преступления, который должен быть вменяемым, достигшим 16 лет и не имеющим высшего медицинского образования соответствующего профиля.

Квалифицированный состав преступления является уже по конструкции материальным и содержит два обстоятельства, относящихся к последствиям незаконного аборта. Речь идет о незаконном аборте, повлекшем по неосторожности смерть потерпевшей либо причинение тяжкого вреда ее здоровью. Субъективная сторона в данном случае имеет сложную конструкцию: действия виновного совершаются умышленно, но при этом он по

легкомыслию или по небрежности допускает такие последствия. Это преступление с так называемой *двойной формой вины*.

НЕОКАЗАНИЕ ПОМОЩИ БОЛЬНОМУ (ст. 124 УК РФ). *Объект* преступления — жизнь и здоровье больного человека.

Объективная сторона характеризуется бездействием, т.е. невыполнением действий, которые возложены на виновного законом или специальным правилом, повлекшим причинение здоровью больного вреда средней тяжести. Обязательно наличие причинной связи между бездействием и причинением вреда. Исходя из смысла статьи, диспозиция является бланкетной, требующей изучения иных нормативных документов и инструкций. Чаще всего это касается скорой медицинской помощи, врачи и фельдшеры которой обязаны оказывать населению первую медицинскую помощь.

Не будет считаться преступным бездействие лица при наличии особых уважительных обстоятельств (крайняя необходимость, непреодолимая сила, отсутствие необходимых медикаментов и т.п.).

Субъективная сторона характеризуется двойной формой вины: умысел при неоказании помощи больному и неосторожность по отношению к наступившим последствиям.

Субъект преступления — специальный, достигший установленного законом возраста и обязанный оказывать больному медицинскую помощь.

По ч. 2 ст. 124 УК РФ ответственность предусмотрена за преступное бездействие, повлекшее по неосторожности более тяжкие последствия: смерть больного либо причинение тяжкого вреда его здоровью.

ОСТАВЛЕНИЕ В ОПАСНОСТИ (ст. 125 УК РФ). *Объект* данного преступления — жизнь и здоровье человека, находящегося в опасном для жизни или здоровья состоянии и лишенного возможности принять меры к самосохранению по малолетству, старости, болезни или вследствие своей беспомощности.

Объективная сторона характеризуется бездействием, т.е. невыполнением без уважительной причины действий по оказанию помощи другому человеку в случае имеющейся возможности и обязанности ее оказывать. Бездействие также наказуемо в том случае, когда виновный сам поставил потерпевшего в опасное для жизни или здоровья состояние. Состав по конструкции формальный, для ответственности достаточно лишь само оставление в опасности.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла, при этом виновный осознает, что его действия отличаются заведомостью.

Субъект преступления специальный — вменяемое лицо, достигшее 16 лет, имевшее возможность оказать помощь потерпевшему и обязанное заботиться о нем либо поставившее его в такое опасное состояние.

Глава 25

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СВОБОДЫ, ЧЕСТИ И ДОСТОИНСТВА ЛИЧНОСТИ

§ 1. Понятие и виды преступлений против свободы, чести и достоинства личности

Свобода, честь и достоинство личности — эти важнейшие качества, присущие каждому человеку. В соответствии с Конституцией РФ (ст. 21–23) каждый человек и гражданин имеет право на личную свободу и неприкосновенность, на уважение и защиту его чести и достоинства.

В УК РФ охране свободы, чести и достоинства личности посвящена отдельная глава, что подчеркивает ценность и значимость этих, поистине важнейших, прав человека.

Под преступлениями против свободы, чести и достоинства человека следует понимать общественно опасные деяния, запрещенные уголовным законом и посягающие на общественные отношения, обеспечивающие неприкосновенность свободы человека, защиту его чести и достоинства.

Родовым объектом этих преступлений являются общественные отношения, обеспечивающие свободу, честь и достоинство человека и гражданина.

Непосредственным объектом являются свобода, честь и достоинство конкретного потерпевшего.

Исходя из содержания указанных объектов, можно назвать основные виды этих преступлений: а) посягательства на личную свободу личности (ст. 126–128 УК РФ); б) преступление против чести и достоинства личности (ст. 129, 130 УК РФ).

§ 2. Посягательства на личную свободу личности

ПОХИЩЕНИЕ ЧЕЛОВЕКА (ст. 126 УК РФ). Каждый человек имеет конституционное право на свободу и личную неприкосновенность.

Непосредственный объект данного преступления — личная, физическая свобода человека. В качестве дополнительного объекта нередко выступают жизнь и здоровье человека, его собственность.

Потерпевшим может быть любое лицо (как частное, так и должностное). Возраст, физическое состояние, гражданство, социальное положение потерпевшего для квалификации деяния значение не имеют.

Объективная сторона характеризуется осуществлением активных действий: а) тайным или открытым, либо с помощью обмана завладением (захватом) живого человека; б) изъятием и перемещением его с места постоянного или временного пребывания; в) последующим удержанием вопреки его воле и желанию. Во всех случаях это может быть как достаточно продолжительное (несколько суток, месяцев или даже лет), так и относительно кратковременное (минут или часов) пребывание в неволе.

Состав по конструкции — *формальный*. Оконченным преступление считается с момента фактического захвата и перемещения похищаемого против его воли в другое место.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный сознает, что незаконно захватывает другого человека и помимо его воли перемещает в другое место, и желает совершить эти действия. Мотивы совершения преступления могут быть самые разные: месть, ревность, хулиганство и т.п., однако в большинстве случаев виновный действует из корыстных побуждений. Данный мотив (единственный) оказывает влияние на квалификацию содеянного (п. «з» ч. 2 ст. 126 УК РФ).

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

В ч. 2 ст. 126 УК РФ предусмотрен квалифицированный состав данного преступления, который имеет следующие квалифицирующие признаки: группа лиц по предварительному сговору; применение насилия, опасного для жизни или здоровья либо угроза применения такого насилия; применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия; в отношении заведомо несовершеннолетнего; в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности; в отношении двух или более лиц; из корыстных побуждений.

Похищение человека признается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в нем непосредственно участвовали лица (два и более), заранее договорившиеся о совершении преступления.

Под насилием, опасным для жизни или здоровья, следует понимать такое фактическое насилие, которое повлекло причинение потерпевшему тяжкого, средней тяжести вреда здоровью или легкого вреда, повлекшего за собой кратковременное расстройство здоровья или незначительную стойкую утрату общей трудоспособности, либо создавало реальную опасность для жизни или причинения указанного вреда.

Похищение человека с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия, предполагает использование при совершении данного преступления любого вида оружия, о котором указано в Законе «Об оружии» 1996 г., а также иных предметов, с помощью которых виновный наносит или пытается нанести вред здоровью, или создает реальную угрозу для жизни или здоровья потерпевших.

Похищение заведомо несовершеннолетнего означает, что виновный до начала похищения достоверно знал о несовершеннолетии потерпевшего.

Похищение женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности, имеет место, когда факт беременности охватывался умыслом виновного до начала совершения преступления.

Похищение двух или более лиц предполагает одновременное завладение (захват) и перемещение как минимум двух лиц, и это охватывается единым умыслом виновного.

Похищение человека, совершенное из корыстных побуждений, означает желание виновного извлечь незаконную материальную выгоду для себя или других лиц (например, денег с целью выкупа), получить услуги или освободиться от материальных затрат, возврата долга, имущества и т.п.

Похищение подобного рода следует отличать от захвата заложника. При их общей схожести имеются серьезные отличия. Во-первых, они различаются по объекту посягательства, по объективной стороне и по признакам субъективной стороны. Во-вторых, при похищении человека не предусмотрены какие-либо условия его освобождения. В ст. 206 УК прямо указано, что выдвижение условий для освобождения заложника является обязательным признаком состава преступления, когда требования предъявляются государству, организации или гражданину.

Особо квалифицированные виды похищения человека предусмотрены ч. 3 ст. 126 УК РФ. Во-первых, это похищение, которое совершается организованной группой, т.е. устойчивой и сплоченной группой лиц, созданной для совершения нескольких преступлений. Во-вторых, это похищение, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего или иные тяжкие последствия.

Смерть потерпевшего по неосторожности может быть результатом похищения человека, когда между совершением преступления и указанными последствиями имеется причинная связь. Субъективная сторона в данном случае характеризуется двойной формой вины: прямой умысел по отношению к похищению и неосторожность по отношению к смерти.

Иные тяжкие последствия относятся к оценочным признакам и в каждом конкретном случае являются вопросом судебной оценки. Под иными тяжкими последствиями следует понимать, в частности, самоубийство потерпевшего, смерть его близких, тяжелое психическое или иное заболевание, материальный ущерб в крупных размерах и т.д.

В Примечании к ст. 126 УК РФ предусмотрен специальный случай деятельного раскаяния, при котором виновный может быть освобожден от уголовной ответственности, если добровольно освободит похищенного и в его действиях не будет признаков иного состава преступления.

НЕЗАКОННОЕ ЛИШЕНИЕ СВОБОДЫ (ст. 127 УК РФ). Анализируемое преступление является смежным с похищением человека. Однако в этом случае потерпевший не перемещается из места его нахождения в другое. Он ограничивается в свободе передвижения, удерживается в определенном месте, лишается возможности самому решать вопрос о своем местонахождении.

Непосредственным объектом этого преступления является личная (физическая) свобода человека. Дополнительным объектом может быть жизнь или здоровье потерпевшего.

Объективную сторону преступления образуют действия, состоящие в лишении человека личной свободы, т.е. в воспрепятствовании перемещаться из одного места в другое, выбирать по своему желанию места нахождения и пребывания, в лишении возможности встречаться с людьми по своему усмотрению и т.д. Состав по конструкции — *формальный*. Оконченным преступление признается с момента фактического лишения свободы, когда лицо лишается возможности по своему усмотрению

передвигаться и перемещаться в пространстве. Продолжительность незаконного лишения свободы для квалификации значения не имеет.

С *субъективной стороны* преступление предполагает вину в форме прямого умысла. Виновный сознает, что он помимо воли другого человека незаконно лишает его свободы и желает этого. Мотивы данного преступления могут быть различными: ревность, месть, хулиганство, лишение потерпевшего возможности участвовать в ответственных мероприятиях и т.п. Мотивы не влияют на квалификацию, но учитываются при назначении наказания.

Субъектом незаконного лишения свободы может быть физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Должностное лицо за незаконное лишение свободы путем использования своего служебного положения несет ответственность по ст. 286 УК РФ, либо при наличии соответствующих признаков, — по ст. 301 УК РФ (незаконное задержание, заключение под стражу или содержание под стражей) или по ч. 2 ст. 305 УК РФ (вынесение незаконного приговора суда к лишению свободы).

Квалифицирующие и особо квалифицирующие признаки незаконного лишения свободы, выделенные в ч. 2 и 3 ст. 127 УК РФ, полностью совпадают с одноименными признаками похищения человека, указанными соответственно в ч. 2 и 3 ст. 126 УК РФ, за исключением одного. Законодатель не предусмотрел ответственности за незаконное лишение свободы из корыстных побуждений. Хотя такие факты могут иметь место и ответственность должна быть усилена.

ТОРГОВЛЯ ЛЮДЬМИ (ст. 127¹ УК РФ). Данная статья введена ФЗ № 162-ФЗ от 8 декабря 2003 г., согласно которому преступлением признается торговля людьми, т.е. купля-продажа человека либо его вербовка, перевозка, передача, укрывательство или получение, совершенные в целях его эксплуатации.

Указанная норма соответствует международным принципам защиты общих прав и свобод человека, требованиям ст. 8 Международного пакта о гражданских и политических правах от 19 декабря 1966 г. Следует сказать и о таких международно-правовых актах, как Конвенция «О борьбе с торговлей людьми и с эксплуатацией проституции третьими лицами» от 2 декабря 1949 г. и Конвенция «Об упразднении рабства, работорговли и

институтов и обычаев, сходных с рабством» от 7 сентября 1956 г., которые содержат запрет на торговлю людьми и их эксплуатацию¹¹.

Непосредственный объект преступления — личная физическая свобода человека. Дополнительным объектом могут являться здоровье потерпевшего и безопасность его жизни.

Объективная сторона преступления выражается в совершении разнообразных действий по купле-продаже человека либо его вербовке, перевозке, передаче, укрывательстве или получении в целях его эксплуатации. Стоит сказать, что законодатель называет несколько форм действий, фактически не связанных между собой и имеющих различное толкование. Такое положение недопустимо для характеристики преступного посягательства, что требует срочной корректировки диспозиции данной статьи.

Под куплей человека понимается его приобретение за определенную плату, а под продажей соответственно передача в распоряжение других лиц. Понятие купли-продажи определено в ст. 454 ГК.

Вербовка представляет собой деятельность, направленную на набор людей по найму с обещанием материального вознаграждения, и может выражаться в подборе, поиске кандидатов, агитации, записи желающих, и т.д.

Перевозка означает перемещение человека из одного места в другое любым видом транспорта. Дальность перемещения для квалификации значения не имеет.

Передача предполагает действия, заключающиеся в предоставлении другим лицам потерпевшего после его купли-продажи самим покупателем, например для временного размещения и проживания, использования, продажи и т.д. Передача может быть осуществлена и в виде дарения, в счет возмещения долга и т.п.

Укрывательство предполагает сокрытие потерпевшего при совершении указанных в законе действий, например содержание человека в подвале дома после сделки купли-продажи.

Получение человека означает совершение действий, носящих ответный характер передаче.

¹¹ Международная защита прав и свобод человека: Сборник документов. М., 1990. С. 32, 211.

Состав преступления является *формальным*. Преступление считается оконченным с момента фактической купли-продажи человека либо с момента совершения других запрещенных действий.

Субъективная сторона торговли людьми характеризуется виной в форме прямого умысла и специальной целью — желанием эксплуатировать другого человека, т.е. использовать его для занятия проституцией или иными формами сексуальной деятельности, для рабского труда, подневольного состояния, а равно для изъятия его органов или тканей. Понятие эксплуатации, сформулированное в Примечании к данной статье, на наш взгляд, также не совсем удачное и требует уточнения.

Субъект указанного преступления — физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

К квалифицированным видам законодатель относит совершение указанного преступления при наличии ряда обязательных признаков: в отношении двух или более лиц; в отношении заведомо несовершеннолетнего; с использованием своего служебного положения; с перемещением потерпевшего через государственную границу РФ или с незаконным удержанием его за границей; с использованием поддельных документов, удостоверяющих личность потерпевшего; с применением насилия или угрозой его применения; в целях изъятия у потерпевшего органов или тканей.

Первый признак означает, что незаконные действия совершаются в отношении как минимум двух лиц одновременно или при незначительном промежутке во времени, но при наличии единого умысла на это.

Торговля в отношении заведомо несовершеннолетнего означает, что виновный сознавал то, что потерпевший не достиг возраста 18 лет.

Под использованием служебного положения следует понимать совершение указанных в законе действий должностным или иным лицом, использующим свое служебное положение.

Перемещение потерпевшего через Государственную границу РФ означает ее фактическое пересечение и может осуществляться как с использованием обмана, введения в заблуждение потерпевшего в отношении целей вывоза, так с применением насилия или угрозы его применения. В случае незаконного пересечения границы необходима дополнительная квалификация по ст. 322 УК. Незаконное удержание потерпевшего за

границей означает лишение его возможности реального возвращения на территорию России или обращения и установления контактов с представителями Российского посольства или консульства.

Использование поддельных документов означает их официальное предъявление субъектом с целью сокрытия совершаемых действий по торговле людьми. Под изъятием документов следует понимать незаконное лишение потерпевшего его документов, удостоверяющих его личность. Сокрытие документов означает их незаконное удержание, хранение субъектом. Уничтожение документов, удостоверяющих личность потерпевшего, означает их фактическую ликвидацию, делающую невозможным идентификацию человека по ним.

Применение насилия или угроза его применения означает как фактическое причинение потерпевшему тяжкого вреда здоровью, средней тяжести или легкого вреда здоровью, так и угрозу причинения такого вреда. Угроза должна быть действительной и реальной.

Торговля людьми в целях изъятия у потерпевшего органов или тканей означает осознание виновным того, что потерпевший будет использован в качестве донора. При этом дополнительным непосредственным объектом является жизнь или здоровье потерпевшего.

Особо квалифицированные виды этого преступления указаны в ч. 3 данной статьи и характеризуются следующими признаками: причинение по неосторожности смерти, тяжкого вреда здоровью потерпевшего или иных тяжких последствий; совершение деяния способом, опасным для жизни и здоровья многих людей; совершение указанных действий организованной группой.

Примечание к статье содержит специальный случай деятельного раскаяния, т.е. основание для освобождения виновного от уголовной ответственности аналогичное основанию, указанному в Примечании к ст. 126 УК.

ИСПОЛЬЗОВАНИЕ РАБСКОГО ТРУДА (ст. 127¹ УК РФ). Статья введена ФЗ № 162-ФЗ от 8 декабря 2003 г., как результат выполнения нашим государством международно-правовых документов и соответствующих конвенций¹². Преступным и наказуемым признано использование труда человека, в отношении которого

¹² Конвенция о рабстве от 25 сентября 1926 г.; Конвенция об упразднении принудительного труда 1957 г. и др.

осуществляются полномочия, присущие праву собственности, в случае, если лицо по не зависящим от него причинам не может отказаться от выполнения работ (услуг).

В соответствии со ст. 37 Конституции РФ принудительный труд запрещен, каждый имеет право на труд, отвечающий требованиям безопасности и гигиены, на вознаграждение за труд без какой бы то ни было дискриминации.

Непосредственный объект преступления — право человека на свободный труд, личная физическая свобода человека. Здоровье потерпевшего или его жизнь могут быть дополнительным непосредственным объектом.

Состав преступления по конструкции *объективной стороны* является формальным. Преступление считается оконченным при совершении указанных в законе действий, независимо от наступления последствий. Действия носят активный характер и заключаются в использовании человека в качестве раба, выполняющего любой вид подневольного труда. Законодатель не раскрывает формы подневольного труда, которые могут быть самыми разнообразными (на наш взгляд, требуется подробное судебное толкование для очерчивания круга подобных действий). Способы принуждения для осуществления подневольной трудовой деятельности могут быть различными: экономическое принуждение, психическое насилие и т.д. Способ не является обязательным признаком основного состава преступления, но может учитываться при назначении наказания. Как представляется, характеристика деяния, выраженная законодателем в диспозиции, нуждается в уточнении и более четкой детализации.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный сознает опасность и противозаконность своих действий, что фактически использует рабский труд, и желает именно так действовать.

Субъект преступления — физическое, вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Квалифицирующие признаки ч. 2 и 3 ст. 127² УК по своему содержанию в основном совпадают с квалифицирующими признаками ч. 2 и 3 ст. 127¹ УК. Добавлен лишь один квалифицирующий признак — совершение преступления с применением *шантажа*, под которым при использовании рабского труда следует понимать угрозу со стороны виновного распространить сведения, позорящие потерпевшего или его близких, либо иные сведения, которые могут причинить существенный вред правам или законным интересам потерпевшего или его близких.

НЕЗАКОННОЕ ПОМЕЩЕНИЕ В ПСИХИАТРИЧЕСКИЙ СТАЦИОНАР (ст. 128 УК РФ). Диспозиция данной статьи имеет бланкетный характер, т.е. для правильного выяснения характера преступного деяния следует обратиться к иному нормативному акту. В данном случае речь идет о Законе 1992 г. «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании»¹³. Этот закон определяет порядок и условия помещения лиц, страдающих психиатрическими расстройствами, в психиатрические стационары. Последние представляют собой определенные типы психиатрических больниц или их отделений с обычной, средней или повышенной степенью безопасности, интенсивности наблюдения и других контрольно-наблюдательных мер.

Непосредственным объектом этого преступления является личная, т.е. физическая свобода человека. Дополнительный объект — здоровье человека.

Состав преступления *формальный*, оно считается оконченным с момента незаконного помещения (водворения) лица в психиатрический стационар.

Объективная сторона преступления представлена двумя обязательными признаками: действием и местом совершения преступления. Действие (незаконном помещении в психиатрический стационар) характеризуется двумя вариантами: во-первых, в недобровольной (принудительной) госпитализации заведомо психически здорового человека вопреки его воле в психиатрический стационар как в неотложном порядке, так и по решению комиссии врачей-психиатров для его обследования и лечения; во-вторых, помещение в такой стационар лица, хотя и страдающего психическим расстройством, однако при отсутствии предусмотренных законом оснований и с нарушением предусмотренной процедуры.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный сознает, что незаконно помещает лицо в психиатрический стационар, и желает этого.

Субъектом преступления могут быть лица, достигшие 16-летнего возраста (близкие родственники потерпевшего, соседи, законные представители, заинтересованные по тем или иным соображениям в избавлении от потерпевшего), в том числе и работники медицинских учреждений.

В ч. 2 ст. 123 УК РФ предусмотрен квалифицированный состав: то же деяние, если оно совершено лицом с использованием своего служебного положения либо повлекло по

¹³ Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 33. Ст. 1913.

неосторожности смерть потерпевшего или тяжкие последствия. В первом случае речь идет о специальном субъекте преступления — враче-психиатре, поместившем лицо в психиатрический стационар единолично либо в составе комиссии, давшей заключение о необходимости принудительной госпитализации. Если незаконные действия допустил судья, вынесший неправосудное решение, то он привлекается к уголовной ответственности по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 128 и 305 УК. Врач-психиатр, подготовивший заведомо ложное заключение, на основании которого судьей принято решение о принудительной незаконной госпитализации, несет наказание по ч. 2 ст. 128 УК РФ как исполнитель данного преступления. В случае, когда врач-психиатр или судья фабрикуют такое заключение за взятку, их действия должны быть дополнительно квалифицированы и по ст. 290 УК РФ.

Неосторожное причинение смерти при умышленном совершении указанных незаконных действий означает то, что виновный мог и должен был предвидеть наступление таких последствий либо легкомысленно рассчитывал на их предотвращение. Если такие последствия охватывались сознанием и волей виновного, то речь идет о незаконных действиях, повлекших убийство. К тяжким последствиям незаконной госпитализации следует отнести самоубийство потерпевшего, причинение тяжкого и средней тяжести вреда его здоровью и т.п.

§ 3. Преступления против чести и достоинства личности

КЛЕВЕТА (ст. 129 УК РФ). *Непосредственным* объектом клеветы являются честь, достоинство и репутация человека.

Честь — это нравственная категория, которая означает общественное признание личности, его социальных, духовных и других качеств.

Достоинство — это самооценка собственных качеств, выражение личностной ценности человека, его способностей, мировоззрения и т.п.

Репутация — это оценка человека со стороны общества, родственников, друзей, сослуживцев, общее мнение о качествах, достоинствах и недостатках гражданина, его компетентности, способностей, коммуникабельности. Предметом клеветы являются заведомо ложные, т.е. несоответствующие действительности сведения, распространяемые виновным. Потерпевшим может быть любое лицо (в том числе несовершеннолетний,

недееспособный), а также умерший. Заявление о возбуждении уголовного дела в этих случаях подают его законные представители или родственники.

Объективную сторону этого преступления образуют активные действия, состоящие в распространении заведомо ложных сведений, которые порочат честь, достоинство и репутацию другого человека, т.е. создают у окружающих отрицательное мнение о нем. В соответствии с разъяснением Пленума Верховного Суда РФ по делам данной категории под распространением сведений, порочащих честь, достоинство и репутацию человека, следует понимать сообщение о якобы имевших место фактах хотя бы одному человеку. Порочащими признаются сведения, которые не соответствуют действительности, содержат утверждения о нарушении гражданином действующего законодательства, совершении нечестного поступка, неправильном, неэтичном поведении в личной, общественной или политической жизни, недобросовестности при осуществлении производственно-хозяйственной и предпринимательской деятельности, нарушении деловой этики или обычаев делового оборота, которые умаляют его честь и достоинство¹⁴.

Состав преступления по конструкции — *формальный*. Преступление считается оконченным с момента распространения заведомо ложных сведений, порочащих другое лицо, в любой форме.

Субъективная сторона клеветы характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный заведомо сознает ложность сообщаемых им сведений, а также то, что распространяемые им сведения порочат честь, достоинство и репутацию другого человека, и желает предать их огласке. Мотивы могут быть самые разнообразные (месть, зависть, карьеризм, ревность и т.п.), но на квалификацию деяния они влияние не имеют.

Субъект преступления — вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

В ч. 2 ст. 129 УК РФ предусмотрена ответственность за квалифицированный вид клеветы, содержащейся в публичном выступлении, в публично демонстрирующемся произведении или средствах массовой информации. Термин «публичное» означает, что распространение сведений совершается в общественном месте, при наличии большого количества людей.

¹⁴ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 февраля 2005 г. «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц» // Российская газета. 2005. № 50. 15 марта.

Публично демонстрирующееся произведение — это любое по форме подачи информации и жанру произведение (книга, фильм, плакат, картина и т.д.). Под средствами массовой информации понимают газеты, журналы, листовки, радио, телевидение, сети Интернета, с помощью которых виновный распространяет сведения, содержащие клеветнические измышления.

Наиболее опасный вид клеветы предусмотрен в ч. 3 ст. 129 УК РФ — клевета, соединенная с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. При квалификации клеветы такого содержания, в отличие от заведомо ложного доноса, необходимо иметь в виду, что умысел виновного направлен на унижение чести, достоинства и репутации, а не на привлечение его к уголовной ответственности. Для правильного определения тяжести преступления, необходимо обратиться к ст. 15 УК РФ.

ОСКОРБЛЕНИЕ (ст. 130 УК РФ). *Непосредственным объектом* оскорбления является честь, достоинство и репутация гражданина.

Потерпевшим может быть любой человек, независимо от возраста, социального положения, национальности, вероисповедания и т.д. Если лицо в силу своего возраста или умственных способностей не в состоянии понять, что он унижен в неприличной форме, хотя это стало известно иным лицам, то состав оскорбления налично.

Объективная сторона оскорбления заключается в действии, направленном на унижение чести, достоинства и репутации потерпевшего, выраженном в неприличной форме, т.е. противоречащей установленным правилам поведения, требованиям общечеловеческой морали и нравственности.

Унижение чести, достоинства и репутации — зачастую это дискредитация человека путем отрицательной издевательской оценки, подрыва его морального престижа, как в глазах окружающих, так и в своих собственных.

Обязательным признаком объективной стороны выступает *способ* унижения чести, достоинства и репутации потерпевшего — неприличная форма унижения.

Не исключается идеальная совокупность оскорбления и клеветы, совершенных как без отягчающих, так и при наличии отягчающих обстоятельств. Однако одни и те же сведения не могут одновременно являться оскорбительными и клеветническими. Совокупность соответствующих преступлений может иметь место в случаях доведения до самоубийства, вандализма, совершения некоторых преступлений против государственной

(муниципальной) службы и против правосудия. В отличие от хулиганства (включая мелкое, выражающееся в оскорбительном приставании к гражданам, нецензурных выражений в их адрес и т.д.) оскорбление обусловлено личными неприязненными отношениями между виновным и потерпевшим, а не направлено на нарушение общественного порядка.

В ч. 2 ст. 130 УК РФ предусмотрен квалифицированный вид оскорбления, содержащегося в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или средствах массовой информации. Содержание этих квалифицирующих признаков раскрыто при характеристике квалифицированного состава клеветы.

Глава 26

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПОЛОВОЙ НЕПРИКОСНОВЕННОСТИ И ПОЛОВОЙ СВОБОДЫ ЛИЧНОСТИ

§ 1. Понятие и виды преступлений против половой неприкосновенности и половой свободы личности

Половые преступления — умышленные действия против охраняемых уголовным законом половой неприкосновенности и половой свободы, а также нравственного и физического развития несовершеннолетних, причиняющие вред конкретным личностям (гл. 18 УК).

Каждый взрослый человек вправе решать, с кем и в какой форме удовлетворять свои сексуальные потребности. Половая неприкосновенность касается не только взрослых, но и несовершеннолетних (малолетних). Сексуальные отношения регулируются нормами морали, а также различными отраслями права, в частности нормами семейного, гражданского законодательства. Уголовное право устанавливает запрет совершать деяния, явно противоречащие основным естественным правилам человеческого общежития, принципам половой морали и т.д.

Глава 18 УК «Преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности» предусматривает деяния, сопряженные либо с открытым сексуальным насилием, либо грубым нарушением норм половой морали взрослыми по отношению к несовершеннолетним.

Общим признаком преступлений сексуального характера является *родовой объект* посягательства — общественные отношения, обеспечивающие половую неприкосновенность и половую свободу личности.

Непосредственный объект — отдельные сферы половой свободы и половой неприкосновенности.

По *объективным признакам* все преступления, входящие в данную группу, совершаются путем действия. По законодательной конструкции (за исключением квалифицированных видов изнасилования) эти преступления имеют формальный состав.

Субъективная сторона рассматриваемых посягательств характеризуется умышленной виной, причем умысел может быть только прямым.

Субъекты данных преступлений — физические лица, вменяемые, достигшие в зависимости от состава 14, 16 или 18 лет.

Половые преступления в зависимости от непосредственно объекта делятся *на две группы*: 1) насильственные посягательства на половую свободу и половую неприкосновенность личности: изнасилование (ст. 131 УК), насильственные действия сексуального характера (ст. 132 УК), понуждение к действиям сексуального характера (ст. 133 УК); 2) посягательства на половую свободу, половую неприкосновенность, нравственное и физическое здоровье несовершеннолетних: половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16 лет (ст. 134 УК), развратные действия (ст. 135 УК).

§ 2. Насильственные посягательства на половую свободу и половую неприкосновенность личности

ИЗНАСИЛОВАНИЕ (ст. 131 УК РФ). Признаки составов изнасилования и насильственных действий сексуального характера обстоятельно прокомментированы в руководящем постановлении Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 УК РФ» от 15 июня 2004 г.

Родовой, видовой объекты изнасилования, как и других половых преступлений, совпадают. Ими является половая свобода и половая неприкосновенность. Факультативным объектом изнасилования является телесная неприкосновенность или здоровье женщины. Потерпевшими от преступления могут быть: взрослая женщина, несовершеннолетняя, малолетняя. Дополнительным непосредственным объектом может быть здоровье потерпевшей или других лиц.

Объективная сторона изнасилования выражается в деянии, которое характеризуется совершением гетеросексуального полового сношения с применением насилия или угрозой его применения к потерпевшей или другим лицам либо с использованием беспомощного состояния потерпевшей. Половое сношение с женщиной помимо ее желания и вопреки ее воле является определяющим объективным признаком анализируемого состава преступления.

Одним из сочлененных с половым сношением признаков объективной стороны анализируемого состава преступления является *физическое насилие*. Оно выступает в качестве способа подавления решимости и воли потерпевшей к сопротивлению или как средство преодоления последнего насильнику. Физическое насилие в этих качествах заключается в воздействии той или иной степени на организм или телесную неприкосновенность женщины: нанесение отдельных ударов, побоев, умышленном причинении легкого и средней тяжести вреда здоровью, истязании, удержании, связывании. Для наличия рассматриваемого признака не имеет значения, имело ли физическое насилие своим последствием фактическое причинение вреда здоровью потерпевшей или таковой результат отсутствовал, например при удержании, связывании, побоях. Изнасилование, сопровождающееся причинением потерпевшей легкого или средней тяжести вреда здоровью, охватывается составом данного преступления и подлежит квалификации только по ч. 1 ст. 131 УК РФ. Умышленное причинение при изнасиловании тяжкого вреда здоровью потерпевшей как более тяжкого преступления требует дополнительной квалификации по правилам совокупности преступлений еще и по ст. 111 УК РФ.

Физическое насилие как средство подавления или преодоления сопротивления потерпевшей может быть применено как к ней самой, так и к другим лицам, в безопасности которых она кровно заинтересована. Чаще всего это, конечно, бывают близкие родственники и люди, которые дороги потерпевшей.

Угроза представляет собой запугивание потерпевшей такими действиями или высказываниями, которые выражают достаточно очевидное для нее намерение субъекта преступления немедленного применения физического насилия к самой потерпевшей или другим лицам. Угроза должна быть действительной, наличной и реальной.

Использование беспомощного состояния потерпевшей имеет место в тех случаях, когда она в силу физического или психического состояния (физические недостатки, малолетний возраст, слабоумие, расстройство душевной деятельности и иное болезненное либо бессознательное состояние — обморок, глубокая степень наркотического или алкогольного опьянения, летаргический сон и т.д.) не могла понимать характера и значения совершаемых с ней действий. Беспомощным признается и такое состояние потерпевшей, при котором она хотя и понимала смысл происходящего, но в силу

физического недуга не могла оказать сопротивления виновному, и последний сознавал, что потерпевшая находится именно в таком состоянии.

При оценке обстоятельств изнасилования потерпевшей, находящейся в состоянии наркотического, а чаще всего алкогольного опьянения, беспомощным состоянием может быть признана лишь такая тяжелая степень опьянения, которая лишала женщину возможности сознавать окружающую обстановку, понимать значение совершаемых виновным в отношении нее сексуальных действий и оказывать ему сопротивление. При этом не важно, кто довел ее до такого состояния.

Рассматриваемое преступление признается оконченным с момента начала полового акта, т.е. когда мужской половой член введен в преддверие влагалища, но по тем или иным причинам (преждевременная эякуляция, реакция вагинизма, успешные защитные действия женщины и т.д.) не был введен в само влагалище. Действия, непосредственно направленные на совершение полового акта (например, раздевание, связывание потерпевшей, применение к ней физического насилия с целью подавить или преодолеть ее сопротивление), но не приведшие к его началу по не зависящим от виновного обстоятельствам, образуют покушение на изнасилование (ч. 3 ст. 30 УК РФ).

Добровольный отказ от совершения изнасилования является обстоятельством, исключающим ответственность за попытку совершить данное преступление. Однако в этом случае лицо может отвечать за фактически совершенные им общественно опасные действия, если они содержат в себе состав другого преступления, например, за побои, умышленное причинение легкого вреда здоровью потерпевшей, развратные действия. При этом надо иметь в виду, что не может быть признан добровольным отказ, который вызван невозможностью продолжения преступных действий, вследствие причин, возникших помимо воли виновного.

Субъективная сторона изнасилования характеризуется виной в форме прямого умысла: виновный сознает, что им совершается половое сношение с применением физического насилия, угрозой его применения или с использованием беспомощного состояния потерпевшей, вопреки ее воле, и желает его совершения.

Субъект изнасилования — лицо мужского пола, достигшее 14 лет. Лица женского пола могут нести ответственность только как особые соучастники (организаторы, пособники,

подстрекатели), и лишь в исключительных случаях они могут признаваться соисполнителями (но не исполнителями).

Часть 2 ст. 131 УК РФ в качестве квалифицирующих признаков называет: а) совершенное группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; б) соединенное с угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоровью, а также совершенное с особой жестокостью по отношению к потерпевшей или другим лицам; в) повлекшее заражение потерпевшей венерическим заболеванием; г) заведомо несовершеннолетней.

Совершение изнасилования группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой лиц. В общем плане эти формы совместного группового совершения преступления раскрываются в ст. 35 УК РФ. Изнасилование, совершенное группой лиц, имеет место, когда виновные, принимавшие участие в этом преступлении, действовали согласовано в отношении потерпевшей. При этом для применения п. «б» ч. 2 ст. 131 УК РФ не имеет значения, совершало ли лицо непосредственно половой акт наряду с другими участниками группы, либо оно лишь содействовало им путем применения насилия к потерпевшей. В последнем случае лицо, действовавшее в составе группы, также признается исполнителем изнасилования. Ввиду того, что такую преступную роль может выполнять при групповом изнасиловании и женщина, она в этом единственном исключительном случае также может являться соисполнителем рассматриваемого преступления. Изнасилование должно признаваться групповым не только в тех случаях, когда несколькими лицами подвергаются изнасилованию одна и более потерпевших, но и тогда, когда виновные, действуя согласовано и применяя физическое насилие или угрозу в отношении нескольких женщин, затем совершают половой акт каждый с одной из них.

Групповое изнасилование охватывает собой и совершение его организованной группой, под которой следует понимать в соответствии с указаниями ч. 3 ст. 35 УК РФ устойчивую группу лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений, в том числе и изнасилований. При этом следует подчеркнуть, что объем ответственности организаторов и руководителей организованной группы по сравнению с ее рядовыми участниками существенно не совпадает. Первые в соответствии с ч. 5 ст. 35 УК РФ подлежат уголовной ответственности за все совершенные организованной группой

преступления, если они охватывались их умыслом, тогда как другие ее участники — только за исполнение и подготовку преступления.

Изнасилование, соединенное с угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоровью, а также совершенное с особой жестокостью по отношению к потерпевшей или к другим лицам. Угроза лишения жизни либо причинения тяжкого вреда его здоровью оказывает наиболее сильное воздействие на волю потерпевшей к сопротивлению, существенно облегчая тем самым совершение насильников преступления. При этом указанные действия дополнительной квалификации по ст. 119 УК РФ не требуют.

Изнасилование, соединенное с особой жестокостью, — оценочный признак. Оно может выражаться в продолжительном глумлении над потерпевшей, истязаниях, причинении особо сильной физической боли путем пытки огнем, горячим утюгом, электрическим током, а также в причинении женщине особых психических страданий, например совершение с ней насильственного полового акта в присутствии детей, мужа, родителей.

Изнасилование, повлекшее заражение потерпевшей венерическими заболеваниями. К венерическим болезням относятся сифилис (люэс), гонорея (триппер), мягкий шанкр, паховый лимфогранулематоз. Заражение потерпевшей иными инфекционными заболеваниями, в том числе и полового органа, например грибковой болезнью, рассматриваемого квалифицирующего изнасилование признака не образует. Ответственность за данный вид изнасилования наступает в случаях, когда лицо, заразившее потерпевшую венерическим заболеванием, знало о наличии у него этого заболевания, предвидело возможность или неизбежность заражения и желало или допускало такое заражение. При этом дополнительной квалификации по ст. 121 УК не требуется.

Изнасилование заведомо несовершеннолетней. Указание нового уголовного закона на «заведомость» (т.е. очевидность) для виновного факта несовершеннолетия потерпевшей снимает вопрос о возможности неосторожной вины по отношению к этому обстоятельству. Добросовестное заблуждение потерпевшего относительно несовершеннолетия потерпевшей исключает вменение ему в ответственность этого факта. Несовершеннолетней в смысле ст. 131 УК РФ признается девушка в возрасте от 14 до 18 лет.

Часть 3 ст. 131 УК РФ предусматривает ответственность за особо квалифицированный состав данного преступления, если изнасилование:

- а) повлекло по неосторожности смерть потерпевшей;
- б) повлекло по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшей, заражение ее ВИЧ-инфекцией или иные тяжкие последствия;
- в) совершено в отношении потерпевшей, заведомо не достигшей 14-летнего возраста.

Изнасилование, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшей. Этот особо опасный вид изнасилования — преступление с двумя формами вины: по отношению к половому сношению виновный проявляет прямой умысел, а по отношению к смерти потерпевшей — неосторожность в том или ином виде (преступной небрежности или легкомыслия).

Изнасилование, повлекшее по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшей, заражение ее ВИЧ-инфекцией или иные тяжкие последствия. Этот вид также представляет собой преступление с двумя формами вины, характеризующейся в целом сочетанием умысла и неосторожности к самостоятельным преступным актам: изнасилованию и причинению указанных последствий.

Изнасилование потерпевшей, заведомо не достигшей 14-летнего возраста — особо квалифицирующий признак данного состава преступления, не нуждающийся ввиду его очевидности в каком-либо дополнительном комментарии.

НАСИЛЬСТВЕННЫЕ ДЕЙСТВИЯ СЕКСУАЛЬНОГО ХАРАКТЕРА (ст. 132 УК РФ). Объективную сторону преступления образуют действия сексуального характера, примерный перечень которых дан в диспозиции статьи: мужеложство, лесбиянство, иные действия и к тому же их совершение должно сопровождаться определенным психофизическим воздействием или использованием безвольного состояния потерпевшего: с применением насилия, угрозы насилия или использования беспомощного состояния. Добровольная сексуальная связь законом не карается, за исключением обстоятельств, предусмотренных в ст. 134 УК РФ.

Мужеложство представляет собой разновидность гомосексуализма, которое заключается в сексуальных контактах мужчины с мужчиной. Лесбиянство заключается в удовлетворении половой страсти между особами женского пола самыми разнообразными способами: орально-генитальные контакты, мастурбация и др.

Иные действия сексуального характера — это различные действия, направленные на удовлетворение половой страсти, которые не относятся к мужеложству и лесбиянству. Сюда включаются и понуждение женщиной мужчины к совершению полового акта путем применения насилия или угрозы его применения.

Объективная сторона всех названных действий представляет собой насильственный контакт с выбранным партнером ради удовлетворения половой страсти. Это должен быть обязательно контакт, но не половое сношение в значении ст. 131 УК РФ. Данное обстоятельство позволяет отличить рассматриваемое преступление от деяния, предусмотренного ст. 135 УК РФ. Контакт с партнером вместе с тем может сопровождаться действиями, являющимися в данном случае неотъемлемым элементом действий сексуального характера. Например, для мазохиста истязание — способ удовлетворения либидо, но это действие — одновременно деяние, предусмотренное ст. 117 УК РФ. В таком случае возникает вопрос о необходимости квалификации деяний по совокупности. Однако, учитывая, что истязание или подобного рода действия являются лишь способом удовлетворения половой страсти и иной цели не преследуют, деяние следует квалифицировать только по ст. 132 УК РФ.

Обязательным признаком объективной стороны преступления является применение насилия, угрозы или использования беспомощного состояния потерпевшего. Соответствующие признаки отличаются от аналогичных признаков ст. 131 УК РФ тем, что действия могут быть направлены не только против женщины, но и мужчины. В остальном они абсолютно идентичны.

Состав преступления — *формальный*, преступление считается оконченным в момент начала действий сексуального характера.

Субъективная сторона деяния характеризуется прямым умыслом: субъект сознает, что совершает сексуальные действия насильственного характера и желает их совершить.

Субъект деяния — лицо любого пола, достигшее 14 лет.

Часть 2 ст. 132 УК РФ предусматривает ряд квалифицирующих признаков преступления, которые идентичны соответствующим признакам ст. 131 УК РФ и прокомментированы нами выше.

ПОНУЖДЕНИЕ К ДЕЙСТВИЯМ СЕКСУАЛЬНОГО ХАРАКТЕРА (ст. 133 УК РФ). Объект понуждения к действиям сексуального характера весьма многообразен.

Основным объектом является, естественно, половая свобода и неприкосновенность индивидов любого пола. В качестве факультативного объекта могут быть честь и достоинство лица, его имущественные интересы.

Объективная сторона деяния выражается в понуждении к половому сношению или действиям сексуального характера путем различного рода психического воздействия на потерпевшего, способы которого исчерпывающим образом отражены в диспозиции статьи. Они состоят в шантаже, угрозе уничтожения, повреждения или изъятия имущества либо в использовании материальной или иной зависимости потерпевшей (потерпевшего).

Таким образом, само по себе понуждение может воплощаться в активных действиях или в пассивном поведении. В качестве активных действий могут быть угрозы, требования и т.п. Пассивное поведение заключается в создании таких условий, при которых единственным выходом является удовлетворение домогательств субъекта. Чаще всего пассивное поведение встречается при использовании материальной или иной зависимости потерпевшего.

Понуждение направлено на то, чтобы сломить реальное или возможное сопротивление жертвы. Поэтому действия понуждающего характера вовсе не должны быть реакцией на отказ, но могут служить предупредительным воздействием на потерпевшего.

Шантаж как одно из действий понуждающего характера заключается в угрозе распространения сведений, которые способны скомпрометировать потерпевшего. Компрометирующие сведения не обязательно должны быть истинными. Это могут быть и вымышленные факты, но, тем не менее, их возможное распространение способно негативно отразиться на судьбе лица. Например, угроза распространения вымышленных сведений о прошлом венерическом заболевании женщины, желающей выйти замуж, о ее интимных связях с другим мужчиной.

Угроза уничтожением, повреждением или изъятием имущества может касаться как всего имущества, так и части его. При этом угроза должна восприниматься потерпевшим как реальная, осуществление которой способно причинить значительный для него ущерб или создать ситуацию невозможной утраты. Например, угроза уничтожения семейных фотографий, свидетельствующих о принадлежности лица к определенному сословию и представляющих собой семейную реликвию. Непосредственное осуществление угрозы

такого рода оценивается при наличии необходимых обстоятельств по статьям о преступлениях против собственности.

Материальная зависимость есть состояние иждивения, которое виновным используется. Так, отчим не дает деньги на питание, пытаясь совершить с падчерицей действия сексуального характера.

Иная зависимость предполагает зависимость нематериального характера, таковая может состоять в зависимости по службе или проистекать из отношений учитель — ученик. Например, преподаватель ставит в зависимость от удовлетворения своей половой страсти получение студентом положительной оценки на экзамене.

Исчерпывающий законодательный перечень понуждающих способов означает, что все другие способы понуждения к половому сношению или действиям сексуального характера не являются преступлением. Так, не будут преступлением действия соблазнителя, которые хотя и воздействуют на волевое решение другого лица, но не носят насильственного характера.

В законе акцент сделан на потерпевшем, к которому применяются соответствующие принуждающие способы. Такой акцент означает, что аналогичные способы, применяемые к близким или родным потерпевшего с тем, чтобы сломить его сопротивление, не могут рассматриваться как признак преступления, предусмотренного ст. 132 УК РФ.

Преступление считается оконченным в момент непосредственного воздействия на волю потерпевшего с целью вступления с ним в сексуальный контакт.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный сознает опасность своих действий и желает их совершить.

Субъект преступления — физическое вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

§ 3. Посягательства на половую свободу, половую неприкосновенность, нравственное и физическое здоровье несовершеннолетних

ПОЛОВОЕ СНОШЕНИЕ И ИНЫЕ ДЕЙСТВИЯ СЕКСУАЛЬНОГО ХАРАКТЕРА С ЛИЦОМ, НЕ ДОСТИГШИМ ШЕСТНАДЦАТИЛЕТНЕГО ВОЗРАСТА (ст. 134 УК РФ). *Объект* преступления — половая неприкосновенность лица, не достигшего 16 лет. Потерпевшим может быть лицо и женского и мужского пола.

Объективная сторона заключается в деяниях, исчерпывающим образом описанных в диспозиции комментируемой статьи, — половое сношение, мужеложство или лесбиянство.

Для наличия состава преступления, предусмотренного ст. 134 УК РФ, необходимо установить, что сексуальные контакты были совершены без применения насилия. При применении насилия деяние квалифицируется соответственно либо по ст. 131, либо по ст. 132 УК РФ. Также оценивается деяние, если виновный использовал для сексуальных контактов беспомощное состояние лица, не достигшего 16 лет.

Деяние может быть квалифицировано по ст. 134 только в том случае, если сексуальные контакты состоялись с явного или молчаливого согласия лица, не достигшего 16 лет, причем согласие не должно быть получено путем психического воздействия на потерпевшего. В этом случае деяние квалифицируется по другим статьям гл. 18. Например, лицо, не достигшее 16 лет, воспринимает настойчивые предложения совершеннолетнего как проявление скрытой угрозы, а последний именно таким образом и предлагает вступить в сексуальный контакт.

Преступление считается оконченным в момент начала соответствующего сексуального контакта.

Субъективная сторона деяния характеризуется виной в форме прямого умысла — виновный сознает, что вступает в половой контакт с лицом, не достигшим 16 лет, и желает совершить соответствующие сексуальные действия. В случае ошибки лица относительно возраста потерпевшего, деяние при добровольном сексуальном контакте преступлением не является.

Субъект преступления специальный — лицо мужского или женского пола, достигшее 18 лет.

РАЗВРАТНЫЕ ДЕЙСТВИЯ (ст. 135 УК РФ). *Объектом* преступления является соответствующее нормам и морали общества нравственное развитие подростков. Потерпевшим является лицо, не достигшее 16 лет.

Специфика *объективной стороны* деяния заключается в том, что развратные действия исключают контакт с субъектом. Любой контакт следует оценивать либо как половое сношение, либо как действия сексуального характера.

Развратные действия представляют собой такой акт поведения, который направлен на удовлетворение половой страсти виновного либо возбуждение полового инстинкта у лица, не достигшего шестнадцатилетнего возраста, который, однако, не связан с насилием. Это могут быть действия, совершаемые с согласия потерпевшего или без его согласия, но с использованием присущей любому человеку заинтересованности. В случае применения насилия деяние оценивается либо как иное половое преступление, либо как преступление против чести, достоинства или здоровья человека.

Развратные действия подразделяются на интеллектуальные и физические. К интеллектуальным развратным действиям относятся различного рода демонстрации порнографической продукции или разговоры цинично-сексуального свойства. К физическим относятся мастурбация на глазах у подростка, совокупление в его присутствии и т.п.

Преступление считается оконченным с момента совершения развратных действий. Для состава деяния не имеет значения, достиг ли подросток половой зрелости или имеет ли он сексуальный опыт.

Развратные действия могут быть этапом совершения других, более тяжких преступлений. Например, перед изнасилованием или совершением действий сексуального характера субъект совершает развратные действия, желая первоначально подготовить потерпевшего. В случаях такого рода деяние оценивается по направленности умысла виновного, по окончательному итогу его действий — как оконченное или неоконченное изнасилование или совершение действий сексуального характера.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла: субъект сознает, что совершает развратные действия в отношении лица, не достигшего 16 лет, и желает эти действия совершить. В случае добросовестного заблуждения лица относительно возраста потерпевшего уголовное дело по данной статье не возбуждается.

Субъект преступления — специальный, лицо мужского или женского пола, достигшее 18 лет.

Глава 27

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ КОНСТИТУЦИОННЫХ ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА

§ 1. Понятие и виды преступлений против конституционных прав и свобод человека и гражданина

Предусмотренные Конституцией РФ права и свободы человека и гражданина, их содержание могут быть классифицированы следующим образом: а) политические; б) личные; в) социальные; г) экономические; д) культурные; е) экологические.

В системе гарантий прав и свобод человека и гражданина важное место занимает их уголовно-правовая охрана. Эффективность уголовно-правовой защиты законных прав и свобод личности зависит не только от уровня и качества конструирования соответствующих норм в законе, но и от точного и полного их применения на практике.

Уголовно-правовая охрана конституционных прав и свобод человека и гражданина имеет два аспекта: 1) четкое установление пределов и оснований вмешательства государства в личную жизнь человека и криминализация деяний, существенно нарушающих интересы общества; 2) установление уголовной ответственности за посягательства, нарушающие права и ущемляющие свободу личности, гарантированные Конституцией РФ.

Общим признаком анализируемых преступлений является *родовой* объект посягательства — общественные отношения, обеспечивающие неприкосновенность и защиту конституционных прав и свобод человека и гражданина.

Непосредственный объект — конкретное конституционное право или свобода гражданина, на которое посягает то или иное преступление.

В зависимости от непосредственного объекта преступления против конституционных прав человека и гражданина подразделяются на три группы: 1) преступления против политических прав и свобод (ст. 136, 140–142, 144, 149 УК РФ); 2) преступления против социально-экономических прав и свобод (ст. 143, 145–147 УК РФ); 3) преступления против личных прав и свобод (ст. 137–139, 148 УК РФ).

Таким образом, под преступлениями против конституционных прав и свобод человека понимаются общественно опасные деяния, запрещенные уголовным законом, посягающие на закрепленные Конституцией РФ политические, социально-экономические, личные права и свободы граждан.

§ 2. Преступления против политических прав и свобод

НАРУШЕНИЕ РАВЕНСТВА ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА (ст. 136 УК РФ). Статья 19 Конституции РФ закрепляет гарантию равенства прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, вероисповедания и т.п. Законом запрещены любые ограничения прав и свобод человека по признакам социальной, расовой, национальной и др. принадлежности. Уголовный закон обеспечивает соблюдение конституционного принципа равноправия.

В качестве потерпевших могут быть граждане, чье равноправие нарушено.

Состав преступления — *формальный*, момент окончания связан с началом выполнения указанных в законе действий.

Объективная сторона характеризуется действием, которое расценивается как дискриминация, т.е. нарушение прав, свобод и законных интересов человека и гражданина в зависимости от его пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям или каким-либо социальным группам.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что нарушает равноправие граждан и желает так действовать. Обязательным признаком этого преступления является мотив — побуждение нарушить равноправие граждан из-за недоброжелательного отношения к его полу, расе, национальности, языку, происхождению, имущественному или должностному положению, отношению к религии, убеждениям или принадлежности к общественным объединениям.

Субъект преступления — лицо вменяемое, достигшее 16 лет.

Часть 2 ст. 136 УК РФ указывает на специального субъекта преступления — лицо, использующее свое служебное положение. Необходимо, чтобы виновное лицо нарушило равноправие граждан, используя свое положение по службе. Речь может идти не только

должностном лице, использующем свои полномочия, но и о других субъектах, которые осуществляют дискриминацию в рамках своих служебных полномочий.

ОТКАЗ В ПРЕДОСТАВЛЕНИИ ГРАЖДАНИНУ ИНФОРМАЦИИ (ст. 140 УК РФ).

Органы государственной власти и органы местного самоуправления, их должностные лица обязаны обеспечить каждому возможность ознакомиться с документами и материалами, непосредственно затрагивающими его права и свободы.

Непосредственный объект — общественные отношения, обеспечивающие ознакомление гражданина с информацией, непосредственно затрагивающей его права и свободы. Предмет преступления — документы и материалы, которые, во-первых, находятся в органах государственной власти или местного самоуправления, во-вторых, собраны в установленном законом порядке и, в-третьих, содержат информацию, непосредственно затрагивающую права и свободы гражданина.

Состав преступления по конструкции — *материальный*, т.е. преступление считается оконченным при наступлении указанных в законе последствий.

Объективная сторона представлена тремя обязательными признаками: деянием, последствиями и причинной связью между ними. Деяние законодательно определено в следующих формах: а) неправомерном отказе (бездействии) в предоставлении гражданину собранных о нем документов и материалов; б) предоставлении гражданину неполной или заведомо ложной информации. Последствия состоят в причинении вреда правам и законным интересам граждан.

Отказ в предоставлении гражданину информации должен быть противоречащим закону или другим нормативным актам. Он должен быть письменным или устным.

Предоставление неполной или заведомо ложной информации — это ознакомление гражданина не со всеми имеющимися документами и материалами, а также предоставление сведений, не соответствующих содержащимся в документах и материалах, о чем было известно должностному лицу. Причиненный вред правам и законным интересам может быть имущественным или моральным и выражается в различных последствиях: недополучение гражданином пенсии или пособия, несвоевременном приобретении или замене жилого помещения, в сложности защиты его чести и достоинства и т.д.

Деяние, не повлекшее причинение вреда охраняемым интересам, не образует состава рассматриваемого преступления, а должно рассматриваться как дисциплинарный проступок.

Субъективная сторона характеризуется прямым или косвенным умыслом. Виновный сознает общественную опасность совершаемого деяния (действия или бездействия), неправомерно отказывая в предоставлении собранных в установленном порядке документов и материалов, непосредственно затрагивающих права и свободы гражданина, либо что он предоставляет ему неполную или заведомо ложную информацию, предвидит возможность или неизбежность причинения вреда вследствие такого деяния и желает причинить вред или сознательно допускает его наступление либо относится к этому безразлично.

Субъект данного преступления — специальный, т.е. должностное лицо (понятие должностного лица дано в Примечании к ст. 285 УК), обладающее собранными в установленном порядке документами и материалами, затрагивающими права и свободы гражданина. Совершение деяния из корыстной или иной личной заинтересованности дает право квалифицировать действия должностного лица по совокупности преступлений (ст. 140 и 285 УК).

ВОСПРЕЯТСТВОВАНИЕ ОСУЩЕСТВЛЕНИЮ ИЗБИРАТЕЛЬНЫХ ПРАВ ИЛИ РАБОТЕ ИЗБИРАТЕЛЬНЫХ КОМИССИЙ (ст. 141 УК РФ). Граждане РФ имеют права избирать и быть избранными в органы государственной власти и органы местного самоуправления, а также участвовать в референдуме. Исключение составляют лица, признанные невменяемыми, недееспособными и осужденные к лишению свободы, отбывающие наказание в учреждениях уголовно-исполнительной системы.

Непосредственным объектом рассматриваемого преступления являются общественные отношения, обеспечивающие нормальные избирательные права граждан (право избирать и быть избранным), их право участвовать в референдуме и регламентируемой законом работе избирательных комиссий. Дополнительный объект — здоровье, телесная неприкосновенность и свобода самого избирателя или его близких.

Объективную сторону данного преступления образуют общественно опасные действия (бездействие), выражающиеся: а) в воспрепятствовании осуществлению гражданином своих избирательных прав; б) в нарушении тайны голосования; в) в воспрепятствовании

осуществлению гражданином права участвовать в референдуме; г) в воспрепятствовании работе избирательной комиссии или комиссии референдума; д) в воспрепятствовании деятельности члена комиссий, связанной с исполнением своих обязанностей.

Воспрепятствование осуществлению гражданами своего избирательного права может заключаться в совершении различных действий (бездействия): 1) создание трудностей при выдвижении кандидатов избирательными объединениями по месту работы и жительства; 2) отказ в ведении предвыборной кампании и агитации со стороны доверенных лиц; 3) ограничение по надуманным мотивам участия кандидатов в предвыборной кампании.

Состав по конструкции — *формальный*. Преступление считается оконченным с момента совершения любого из указанных в законе деяний.

Преступление может быть совершено только с прямым умыслом. Виновный осознает, что препятствует осуществлению гражданином его избирательных прав либо препятствует работе избирательной комиссии, и желает совершения указанных действий.

Субъектом преступления может быть вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

В ч. 2 ст. 141 содержатся следующие квалифицирующие признаки: подкуп, обман, принуждение, применение насилия, угроза применения насилия, совершение деяния с использованием виновным своего служебного положения, совершение деяния группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. Каждый из них имеет свое содержание.

Федеральным законом № 94-ФЗ от 4 июля 2003 г. введена ч. 3 данной статьи, в которой установлен запрет на вмешательство в работу избирательных комиссий со стороны лиц, использующих свое должностное и служебное положение, с целью оказания влияния на ее решения, а также запрет на неправомерное вмешательство в работу Государственной автоматизированной системы РФ «Выборы». Как представляется, диспозиция в этой части чересчур громоздкая, в определенной степени дублирует диспозицию в ч. 1 данной статьи, что затруднит применение ее на практике.

**НАРУШЕНИЕ ПОРЯДКА ФИНАНСИРОВАНИЯ ИЗБИРАТЕЛЬНОЙ
КАМПАНИИ КАНДИДАТА, ИЗБИРАТЕЛЬНОГО ОБЪЕДИНЕНИЯ,
ИЗБИРАТЕЛЬНОГО БЛОКА, ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ИНИЦИАТИВНОЙ ГРУППЫ ПО
ПРОВЕДЕНИЮ РЕФЕРЕНДУМА, ИНОЙ ГРУППЫ УЧАСТНИКОВ**

РЕФЕРЕНДУМА (ст. 141¹ УК РФ). Данная статья включена в кодекс также 4 июля 2003 г. и направлена на защиту избирательного законодательства.

Финансовая (материальная) поддержка избирательной кампании, предусмотренная нормой Конституции, — важнейшее условие политической организации успешного осуществления деятельности различных фондов, объединений, блоков и партий. Нарушение порядка и условий финансирования наносит непоправимый ущерб демократическим основам государства и посягает на избирательное право. Вместе с тем диспозиция данной статьи выглядит весьма громоздкой, содержащей немало оценочных понятий, что осложнит ее применение на практике. Кроме того, многие аспекты данного состава преступления требуют судебного толкования на уровне Пленума Верховного Суда РФ.

Непосредственным объектом рассматриваемого преступления являются общественные отношения, обеспечивающие нормальный порядок финансирования участников избирательной кампании.

Объективную сторону преступления образуют общественно опасные действия, выраженные в нарушении порядка финансирования избирательной кампании кандидата, избираемого объединения, избирательного блока, деятельности инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума помимо средств избирательного фонда путем изготовления и (или) распространения агитационных материалов, передачи денежных средств в крупных размерах, материальных ценностей для осуществления ими деятельности, направленной на выдвижение проведения референдума, получения определенного результата на референдуме, а также внесение пожертвований в крупных размерах в избирательный фонд через подставных лиц.

Состав по конструкции *формальный*. Преступление считается оконченным с момента внесения в крупных размерах финансовых средств на проведение избирательной кампании. В соответствии с Примечанием к данной статье крупным размером признаются размер суммы денег, стоимость имущества или выгод имущественного характера, которые превышают одну десятую предельной суммы всех расходов средств избирательного фонда соответственно кандидата, избирательного объединения, блока, фонда, установленной законодательством о выборах и референдумах на момент совершения деяния, но при этом составляют не менее одного миллиона рублей.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный сознает, что грубо нарушает порядок финансирования избирательной кампании, и желает совершения указанных действий.

Субъектом преступления может быть физическое, вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

В ч. 2 ст. 141¹ УК речь идет об ответственности специального субъекта преступления — уполномоченного представителя по финансовым вопросам избирательного блока, инициативной группы за неправомерное использование денежных средств в крупных размерах или за расходование в крупных размерах пожертвований со специального счета.

ФАЛЬСИФИКАЦИЯ ИЗБИРАТЕЛЬНЫХ ДОКУМЕНТОВ, ДОКУМЕНТОВ РЕФЕРЕНДУМА (ст. 142 УК РФ). Общественная опасность данного преступления заключается в посягательстве на право граждан Российской Федерации осуществлять свое избирательное право.

Непосредственный объект данного преступления — общественные отношения, обеспечивающие права граждан на выборах и референдуме, тайну голосования и установление результатов голосования в точном соответствии с волей голосовавших.

К *предмету* преступления следует отнести избирательные документы: списки избирателей, удостоверения на право голосования, избирательные бюллетени и другие избирательные документы.

Объективная сторона преступлений характеризуется активными действиями по фальсификации избирательных документов или документов референдума. По конструкции состав преступления — *формальный*. Преступление признается оконченным с момента совершения действия, описанного в диспозиции.

Под фальсификацией понимается внесение в документы заведомо ложных данных или полное изготовление их с такими данными, способными исказить результаты выборов, референдума.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный сознает фактическое содержание совершаемых действий и желает их совершить.

Субъект рассматриваемого преступления — специальный. Им может быть член избирательной комиссии, комиссии референдума, уполномоченный представитель избирательного объединения или блока, группы избирателей, инициативной группы или комиссии, по проведению референдума, кандидат или его представитель.

По ч. 2 данной статьи ответственность наступает за фальсификацию, совершенную в соучастии, либо соединенную с подкупом, принуждением, применением насилия или угрозой его применения, с уничтожением имущества или угрозой его уничтожения, либо повлекшую существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества и государства. В этом случае состав преступления является формально-материальным. Между фальсификацией и причинением существенного нарушения прав и законных интересов необходимо установить наличие причинной связи. Кроме того, само понятие «существенное нарушение» носит весьма условный характер, является оценочным и требует взвешивать все объективные и субъективные факторы. Нуждаются в тщательном толковании и такие оценочные понятия, как подкуп, принуждение, насилие. *Субъекты* преступления, предусмотренного ч. 2 данной статьи, — физические, вменяемые лица, достигшие 16 лет и действующие в соучастии.

По ч. 3 ответственность наступает за незаконное изготовление, а равно хранение либо перевозку незаконно изготовленных избирательных бюллетеней, бюллетеней для голосования на референдуме. Субъект преступления в данном случае — физическое лицо, вменяемое, достигшее 16 лет.

ФАЛЬСИФИКАЦИЯ ИТОГОВ ГОЛОСОВАНИЯ (ст. 142¹ УК РФ). Данная статья была введена ФЗ № 94-ФЗ от 4 июля 2003 г. и предусматривает ответственность за включение неучтенных бюллетеней в число бюллетеней, использованных при голосовании, либо представление заведомо неверных сведений об избирателях, участниках референдума, либо заведомо неправильное составление списков избирателей, участников референдума, выражающееся во включении в них лиц, не обладающих активным избирательным правом, правом на участие в референдуме, или вымышленных лиц, либо фальсификацию подписей избирателей, участников референдума в списках избирателей, участников референдума, либо замену действительных бюллетеней с отметками избирателей, участников референдума, либо порчу бюллетеней, приводящую к невозможности определить волеизъявление избирателей, участников референдума, либо незаконное уничтожение бюллетеней, либо заведомо неправильный подсчет голосов избирателей, участников референдума, либо подписание членами избирательной комиссии, комиссии референдума протокола об итогах голосования до подсчета голосов

или установление итогов голосования, либо заведомо неверное (не соответствующее действительным итогам голосования) составление протокола об итогах голосования, либо незаконное внесение в протокол об итогах голосования изменений после его заполнения, либо заведомо неправильное установление итогов голосования, определение результатов выборов, референдума.

Непосредственный объект преступления представляет собой общественные отношения, лежащие в основе установленного порядка голосования и подведения его итогов при выборах различного уровня.

Объективная сторона преступления характеризуется совершением деяния в различных формах. Состав преступления по конструкции объективной стороны является *формальным*. Оно считается оконченным с момента выполнения любого из указанных в законе действий. Вновь законодатель, как представляется, попытался предусмотреть множество наказуемых действий, создав громоздкую, трудновоспринимаемую диспозицию.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный сознает характер любого из совершаемых действий и желает именно так действовать. Мотив и цель на квалификацию не влияют.

Субъект преступления, по нашему мнению, исключительно специальный. Физическое, вменяемое лицо, достигшее 16 лет, принимающее активное участие в организации и проведении выборов или референдума, участвующее в подведении итогов голосования и в оформлении избирательных документов.

ВОСПРЕЯТСТВОВАНИЕ ЗАКОННОЙ ПРОФЕССИОНАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ЖУРНАЛИСТОВ (ст. 144 УК РФ). Конституция РФ (ч. 4 ст. 29) провозглашает право каждого свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом.

Непосредственный объект данного преступления — общественные отношения, обеспечивающие свободу печати и других средств массовой информации, интересы и профессиональная деятельность журналистов.

Потерпевший — профессиональный журналист любого средства массовой информации.

Объективная сторона преступления выражается в действии (бездействии), характеризующемся воспрепятствованием законной профессиональной деятельности

журналистов путем: а) принуждения их к распространению определенной информации; в) принуждения к отказу от распространения определенной информации.

Под воспрепятствованием законной профессиональной деятельности журналистов понимается противодействие со стороны различных лиц, осуществляемое в любой форме: установление цензуры; вмешательство в деятельность и нарушение профессиональной самостоятельности редакции; незаконное прекращение или приостановление деятельности средств массовой информации; незаконное изъятие, а равно уничтожение тиража или его части; установление ограничений на контакты с журналистом и передачу ему информации, за исключением сведений, составляющих государственную, коммерческую или иную специально охраняемую законом тайну. Такой перечень возможных форм воспрепятствования не является исчерпывающим.

Состав преступления — *формальный*. Преступление считается оконченным с момента совершения одного из указанных действий независимо от наступления последствий.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла. Лицо сознает, что своими действиями оно пытается воспрепятствовать законной профессиональной деятельности журналиста, принуждая его к распространению в своих интересах определенной информации, либо к отказу от ее распространения, и желает совершить эти действия. Цель принуждения — обязательный признак субъективной стороны, требующий тщательного ее установления.

Субъект преступления — вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Часть 2 ст. 144 устанавливает повышенную уголовную ответственность за воспрепятствование, совершенное с использованием виновным своего служебного положения.

ВОСПРЕпятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования или участию в них (ст. 149 УК РФ). В соответствии со ст. 31 Конституции РФ граждане России имеют право собираться мирно, без оружия, проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирования. В последние годы в результате демократизации нашего общества указанные мероприятия стали массовым явлением.

Это важное конституционное право граждан государство гарантирует и защищает с помощью различных отраслей законодательства, в том числе и уголовного.

Ответственность по ст. 149 УК наступает за незаконное воспрепятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования или участию в них либо принуждение к участию в них, если эти деяния совершены должностным лицом с использованием своего служебного положения либо с применением насилия или с угрозой его применения.

Диспозиция статьи носит бланкетный характер и предполагает изучение законодательства о проведении собраний и митингов, демонстраций и пикетов. В данном преступлении имеются два непосредственных объекта. *Основной непосредственный объект* — право граждан на проведение собраний, митингов, демонстраций, шествий, пикетирования и на участие в них.

Дополнительный объект — здоровье, телесная неприкосновенность или свобода личности; при угрозе физическим насилием — безопасность этих благ личности, а также жизни; при совершении деяния должностным лицом — законная деятельность государственных органов, учреждений, организаций.

Объективную сторону преступления составляют действия по воспрепятствованию, совершенные различным способом. Воспрепятствование митингам, собраниям и т.д. может проявиться, например, в незаконном запрете должностным лицом проводить указанные мероприятия, незаконном распоряжении выставить заслоны демонстрации или шествию из работников милиции, незаконном отказе предоставить помещение для собрания либо в незаконном нарушении установленного порядка проведения этих мероприятий (например, запрещение митинга, проводимого с уведомлением об этом органа исполнительной власти, вмешательство в организацию того или иного мероприятия и т.д.).

Под собранием следует понимать проходящее в публичных местах слушание и обсуждение позиций, требований с целью их одобрения.

Митинг — это массовое собрание граждан, чаще сторонников определенных политических идей, направлений с целью публичной поддержки действия определенных лиц и организаций, событий общественно-политической жизни и т.д.

Под демонстрацией понимается публичное выражение группой лиц общественно-политических мнений или требований с использованием во время массового шествия плакатов, транспарантов и иных наглядных средств или скандирование лозунгов.

К уличным шествиям следует отнести движение участников публичной демонстрации по улицам, площадям города или иного населенного пункта.

Пикетирование — это наглядная демонстрация группой граждан своих настроений без шествия, как правило, организуемая у правительственных зданий, законодательных органов и т.д.

Принуждение к участию в собраниях, митингах, демонстрациях и т.д. представляет собой вовлечение людей в данные мероприятия с помощью обмана, каких-либо обещаний, угроз и т.д. Это принуждение может выражаться и в физическом воздействии (побои, причинение телесных повреждений, незаконное лишение свободы и т.д.).

По конструкции состав данного преступления имеет *формальный* характер. Оконченным оно считается с момента совершения указанных в законе действий.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что незаконно использует свое служебное положение либо применяет насилие или угрожает его применением, и желает совершить указанные деяния.

Субъект преступления специальный — должностное лицо (понятие дается в Примечании к ст. 285 УК РФ), осуществляющее незаконные действия с использованием своего служебного положения либо с применением насилия или с угрозой его применения.

§ 3. Преступления против социально-экономических прав и свобод

НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ ОХРАНЫ ТРУДА (ст. 143 УК РФ). В числе юридических гарантий права на труд и различных условий, связанных с ним, важное место отводится его уголовно-правовой охране. Рассматриваемая норма УК РФ указывает на *два непосредственных* объекта посягательства.

Основной *непосредственный объект* составляют общественные отношения, обеспечивающие правила охраны труда, в том числе и правила техники безопасности. *Дополнительный непосредственный объект* — здоровье человека или его жизнь. Потерпевшими могут быть как работники предприятия, так и иные лица, постоянная или временная деятельность которых связана с данным производством.

Объективная сторона преступления представлена тремя обязательными признаками: деяние в форме нарушения (действия или бездействия) правил техники безопасности или

иных правил охраны труда; наступившие последствия в виде тяжкого вреда здоровью человека; причинная связь между нарушением и наступившими последствиями. Состав преступления по конструкции — *материальный*. Вместе с тем он имеет специфику. Нарушение техники безопасности и других правил охраны труда, не повлекшее причинение указанных в законе последствий, не образует состава покушения, так как оно не входит в предмет уголовно-правового регулирования.

Охрана труда, исходя из бланкетной диспозиции нормы, содержит систему обеспечения безопасности жизни и здоровья работников в процессе трудовой деятельности, включающей правовые, социально-экономические, организационно-технические, санитарно-гигиенические, лечебно-профилактические, реабилитационные и иные мероприятия, составляющие основные положения правил по технике безопасности, устанавливаемых Правительством РФ и различными ведомствами. Преступление считается оконченным с момента причинения тяжкого вреда здоровью человека. В каждом конкретном случае обязательным является проведение судебно-медицинской экспертизы для определения тяжести телесных повреждений.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожным отношением виновного (в виде легкомыслия или небрежности) к причинению тяжкого вреда здоровью человека. Если будет доказано, что виновный имел умысел на наступление указанных последствий, речь должна идти об ответственности за умышленные преступления против жизни и здоровья человека.

Субъект данного преступления — специальный. Это лицо, на котором лежит обязанность по соблюдению правил безопасности и иных правил охраны труда на соответствующем участке работы или контролю за их выполнением.

В ч. 2 ст. 143 предусмотрен один квалифицирующий признак — неосторожное причинение смерти человека, которое должно находиться в причинной связи с нарушением правил охраны труда.

НЕОБОСНОВАННЫЙ ОТКАЗ В ПРИЕМЕ НА РАБОТУ ИЛИ НЕОБОСНОВАННОЕ УВОЛЬНЕНИЕ БЕРЕМЕННОЙ ЖЕНЩИНЫ ИЛИ ЖЕНЩИНЫ, ИМЕЮЩЕЙ ДЕТЕЙ В ВОЗРАСТЕ ДО ТРЕХ ЛЕТ (ст. 145 УК РФ).

Непосредственный объект рассматриваемого преступления — общественные отношения,

обеспечивающие право на труд беременной женщины и женщины, имеющей детей в возрасте до трех лет.

Объективная сторона преступления характеризуется деянием (действием и бездействием) в следующих формах: а) необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение беременной женщины; б) необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение с работы, женщины, имеющей детей в возрасте до трех лет. Необоснованными следует считать незаконные действия, противоречащие трудовому законодательству, которые фактически нарушают равноправие граждан по признаку пола.

Это специальный состав по отношению к составу преступления, предусмотренному ст. 136 УК. Преступление считается оконченным в момент отказа или при издании приказа об увольнении. Срок беременности значения не имеет, но виновный точно знает то, что женщина беременная.

Преступление может быть совершено только с *прямым умыслом*. Субъект сознает, что необоснованно (незаконно) отказывается в приеме на работу или увольняет с работы женщину, которая заведомо для него находится в состоянии беременности или имеет детей в возрасте до трех лет, и желает именно так действовать. Обязательным признаком является мотив, указанный в законе, — нежелание иметь на работе беременную женщину или мать, имеющую детей в возрасте до трех лет.

Субъект преступления только специальный — либо должностное лицо, пользующееся правом приема на работу или увольнения, либо лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации. Если в действиях указанных лиц будут установлены корыстные мотивы или иная личная заинтересованность, то налицо идеальная совокупность преступлений (ст. 145 и ст. 201 или 285 УК).

НЕВЫПЛАТА ЗАРАБОТНОЙ ПЛАТЫ, ПЕНСИЙ, СТИПЕНДИЙ, ПОСОБИЙ И ИНЫХ ВЫПЛАТ (ст. 145¹ УК РФ). *Объектом* посягательства по данному составу преступления являются общественные отношения в сфере выплаты гражданам вознаграждения за труд и иных обязательных выплат. Предмет преступления — зарплата, пенсии, стипендии, пособия и иные выплаты.

Объективная сторона преступления выражается в бездействии — невыплате свыше двух месяцев заработной платы, пенсий, пособий и иных, установленных законом выплат.

Состав преступления *формальный*, оно считается оконченным при незаконном бездействии субъекта по истечении двух месяцев со дня возникновения обязанности по осуществлению соответствующих выплат.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла, а также корыстной целью или иными мотивами личного свойства.

Субъект преступления специальный: руководитель предприятия, учреждения или организации независимо от их формы собственности.

Часть 2 данной статьи предусматривает повышенную ответственность за квалифицированный состав данного преступления, а именно за деяние, повлекшее за собой тяжкие последствия. Наличие либо отсутствие тяжких последствий — прерогатива суда, но речь, возможно, идет о таких последствиях, как самоубийство, причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего, болезнь близких и т.п.

НАРУШЕНИЕ АВТОРСКИХ И СМЕЖНЫХ ПРАВ (ст. 146 УК РФ). Статья 44 Конституции РФ гарантирует каждому свободу литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества. Интеллектуальная собственность охраняется законом. Речь идет об охране законом результатов творческой деятельности человека в любой сфере. Это есть объекты авторского права, которые существуют в реальном мире на различных носителях (видеоматериалы, аудиозаписи, бумажные и т.п.).

Диспозиция данной статьи носит бланкетный характер, так как для решения вопроса об уголовной ответственности необходимо уточнить положения Закона РФ от 9 июля 1993 г. «Об авторском праве и смежных правах»¹⁵.

Основной *непосредственный объект* преступления — интеллектуальная собственность, авторские или смежные права, под которыми понимаются права авторов и лиц, обладающих смежными правами (артисты — исполнители, организаторы эфирного вещания и звукозаписи и т.п.). Дополнительным непосредственным объектом выступают имущественные интересы авторов или иных правообладателей.

Предмет данного преступления — чужое произведение (литературное, художественное, научное, техническое) или воспроизведенное исполнителем и другие продукты творчества.

¹⁵ Ведомости РФ. 1993. № 32. Ст. 1242.

Объективная сторона по ч. 1 ст. 146 УК характеризуется деянием в форме плагиата (присвоение авторства), последствиями в виде крупного ущерба и причинной связью между деянием и последствиями. Состав преступления в данном случае *материальный*. Оно считается оконченным с момента причинения крупного ущерба, размер которого законодательно не определен и решается судом с учетом всех объективных и субъективных факторов.

Присвоение авторства на чужое произведение (плагиат) может выражаться в использовании чужого произведения как составной части собственного без ссылки на авторство другого лица, в опубликовании (издании) совместно с соавторами созданного произведения только под своим именем и т.п.

По ч. 2 ст. 146 УК ответственность наступает за незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, приобретение, хранение, перевозку контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, в крупном размере. Незаконное использование состоит в воспроизведении, распространении, демонстрации, оглашении вопреки закону чужого произведения без согласия подлинного автора, в том числе без выплаты ему (полностью или частично) гонорара; противозаконной публикации произведения с внесенными в него без согласия автора изменениями, дополнениями или сокращениями; противоречащем закону переиздании произведения без согласия автора; снятии с произведений копий, репродукций, тиражировании, публичном исполнении и т.д. Состав преступления в этом случае приобретает конструкцию *формального*, в котором для признания преступления оконченным не требуется наступления реальных последствий. Крупный и особо крупный размер от незаконных действий с объектами авторского права законодательно определен в примечании к данной статье и обладает определенной спецификой: крупным размером признается стоимость экземпляров произведений или фонограмм либо стоимость прав на использование объектов авторского права и смежных прав превышающая 50 000 руб., особо крупным — соответственно 250 000 руб.

Субъективная сторона преступления по ч. 1 характеризуется прямым или косвенным умыслом. Виновный осознает общественную опасность незаконного использования объектов авторского права или смежных прав, а равно присвоение авторства, предвидит возможность или неизбежность причинения в результате этого крупного ущерба потерпевшему и желает либо сознательно допускает причинение ущерба или относится к

происходящему безразлично. В ч. 2 и 3 речь идет только о прямом умысле, так как состав является формальным.

В ч. 3 ст. 146 предусмотрены три квалифицирующих признака: совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, в особо крупном размере или лицом с использованием своего служебного положения.

НАРУШЕНИЕ ИЗОБРЕТАТЕЛЬСКИХ И ПАТЕНТНЫХ ПРАВ (ст. 147 УК РФ).

Данная статья направлена на реализацию конституционного положения об охране интеллектуальной собственности (ст. 44 Конституции РФ).

Непосредственный объект данного преступления — общественные отношения, обеспечивающие изобретательские и патентные права.

Предмет преступления — изобретение, полезная модель или промышленный образец. Под изобретением понимается решение технической задачи, отличающееся существенной новизной и дающее положительный эффект. Полезная модель представляет собой конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления, а также их составных частей. Промышленный образец — это художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид. Право на изобретение и промышленный образец подтверждает патент, а на полезную модель — свидетельство.

Объективная сторона характеризуется деянием в различных формах, преступными последствиями и причинной связью между ними. Наказуемыми признаны такие деяния, как: а) незаконное использование изобретения, полезной модели или промышленного образца; б) разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации сведений о них; в) присвоение авторства; г) принуждение к соавторству. Преступные последствия характеризуются причинением крупного ущерба, размер которого законодательно не определен, каждый раз его оценивают правоприменительные органы, а окончательное решение принимает суд.

Состав преступления — *материальный*. Преступление считается оконченным с момента причинения крупного ущерба изобретательским или патентным правам.

Субъективная сторона характеризуется умышленной виной. Мотив и цель не влияют на квалификацию. Виновный осознает общественную опасность совершенного действия, предвидит возможность или неизбежность причинения крупного ущерба и желает либо сознательно допускает его причинение или относится к этому безразлично.

Субъект преступления — вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Квалифицированный состав преступления характеризуется его совершением в соучастии (группой лиц по предварительному сговору или организованной группой).

§ 4. Преступления против личных прав и свобод

НАРУШЕНИЕ НЕПРИКОСНОВЕННОСТИ ЧАСТНОЙ ЖИЗНИ (ст. 137 УК РФ).

В данной статье речь идет об уголовно-правовой охране конституционного права каждого гражданина на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени (ч. 1 ст. 23 Конституции РФ),

Непосредственный объект — общественные отношения, обеспечивающие неприкосновенность частной жизни любого гражданина, сохранение его личной и семейной тайны. Под частной жизнью следует понимать совокупность естественных и приобретенных по закону прав и свобод, а также разного рода сведений и тайн, неприкосновенность которых гарантирована Конституцией и другими законами РФ и не может быть нарушена любыми действиями без согласия лица или его правопреемников за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом РФ.

Потерпевшим является любое гражданское лицо, неприкосновенность частной жизни которого нарушена без его согласия.

Предметом преступления могут быть самые различные сведения о частной жизни лица, составляющие его личную или семейную тайну. На наш взгляд к таким сведениям следует относить: данные о личности, месте ее пребывания, ее жилище, родных и близких; тайну переписки, телефонных разговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений; тайну усыновления, банковских вкладов и счетов, завещания; адвокатскую и врачебную тайну; тайну исповеди.

Объективная сторона выражается в одном из следующих действий: а) незаконном собирании сведений о частной жизни лица, составляющих его личную или семейную тайну без его согласия; б) распространении полученных сведений в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или средствах массовой информации.

Под незаконным собиранием сведений о частной жизни гражданина следует понимать сбор вопреки закону лицом, не уполномоченным на это, сведений о частной жизни лица,

составляющих его личную или семейную тайну. Распространение собранных сведений о частной жизни лица, составляющих его личную или семейную тайну — это сообщение известных виновному сведений третьему лицу. Распространением таких сведений в публичном выступлении является их оглашение в выступлении на собрании, митинге, заседании, конференции, в компании и т.д.; в публично выставленном произведении; в воспроизведении в общественном месте на рисунке, фотографии, видео или магнитофонной записи и т.п.; в средствах массовой информации — в печати, по радио, телевидению и т.д.

Состав преступления является *формальным*. Оконченным данное преступление считается с момента совершения любого из указанных в законе действий.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный сознает общественную опасность любого из описанных в законе действий, которые он совершает, и желает их совершить. Мотив и цель не влияют на квалификацию, но могут учитываться при назначении наказания.

Субъектом преступления может быть вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Квалифицированный состав преступления предполагает совершение деяния специальным субъектом — лицом, использующим свое служебное положение.

НАРУШЕНИЕ ТАЙНЫ ПЕРЕПИСКИ, ТЕЛЕФОННЫХ ПЕРЕГОВОРОВ, ПОЧТОВЫХ, ТЕЛЕГРАФНЫХ ИЛИ ИНЫХ СООБЩЕНИЙ (ст. 138 УК РФ).

Непосредственный объект данного преступления — общественные отношения, связанные с тайной переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений.

Объективная сторона преступления состоит из деяний, нарушающих тайну сообщений между адресатами.

Нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений граждан заключается в ознакомлении с почтово-телеграфной (телетайпной) или радиокорреспонденцией граждан (без согласия на это), в прослушивании телефонных переговоров, а также в разглашении содержания такой переписки и переговоров. Тайна переписки телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений граждан может нарушаться на практике путем незаконного, без согласия адресата и без решения суда, ознакомления с содержанием корреспонденции, подслушивания

телефонных переговоров, оглашения их содержания либо разглашения самого факта получения корреспонденции, если она носит конфиденциальный характер, выемки корреспонденции без законного на то основания.

Состав преступления — *формальный*. Преступление признается оконченным с момента совершения любого из действий, указанных в законе.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный сознает, что без законного основания нарушает тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений граждан, и желает совершать эти действия.

Субъектом преступления может быть вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

В ч. 2 ст. 138 УК содержится квалифицирующий признак — совершение действий лицом с использованием своего служебного положения (например, работники почтово-телеграфного ведомства) или специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации.

Специальными техническими средствами являются только те, которые предназначены для негласного получения информации и используются в строгом соответствии с законом.

В ч. 3 ст. 138 УК речь идет о незаконном производстве, сбыте или приобретении в целях сбыта специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации. Данная норма направлена на пресечение незаконного оборота специальных технических средств, которые вправе изготавливать и использовать только уполномоченные на то предприятия и организации.

НАРУШЕНИЕ НЕПРИКОСНОВЕННОСТИ ЖИЛИЩА (ст. 139 УК РФ). Согласно ст. 25 Конституции РФ «жилище неприкосновенно. Никто не вправе проникать в жилище против воли проживающих в нем лиц иначе как в случаях, установленных федеральным законом, или на основании судебного решения».

Гарантированная Конституцией РФ неприкосновенность жилища охраняется в уголовно-правовом порядке на основании ст. 139 УК.

Непосредственный объект данного преступления — общественные отношения, обеспечивающие неприкосновенность жилища.

Объективная сторона выражается в действии: незаконном (вопреки действующему законодательству) проникновении в жилище против воли проживающего в нем лица.

Проникновение — это тайное или открытое вторжение. Оно может совершаться как с преодолением препятствий или сопротивления людей, так и без этого. Обязательный признак — место совершения преступления. Таковым является жилище, понятие которого законодательно определено в Примечании к ст. 139 УК. В частности, жилищем признается индивидуальный жилой дом с входящими в него жилыми и нежилыми помещениями, жилое помещение независимо от формы собственности, входящее в жилищный фонд и пригодное для постоянного или временного проживания.

Состав преступления по конструкции *формальный*. Оконченным преступление является с момента незаконного проникновения в жилище против воли проживающего в нем лица.

Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом. Виновное лицо осознает общественную опасность незаконного проникновения в жилище против воли проживающего в нем лица и желает это осуществить. Мотивы и цели не влияют на квалификацию.

В ч. 2 ст. 139 предусмотрен квалифицированный состав преступления — совершение деяния с применением насилия или с угрозой его применения.

Под насилием понимается физическое или психическое воздействие одного человека на другого, нарушающее гарантированное Конституцией РФ право гражданина на личную неприкосновенность (в физическом и духовном смысле). Физическое насилие выражается в непосредственном воздействии на организм человека: нанесение побоев, телесных повреждений, истязания различными способами (в том числе с применением каких-либо предметов и веществ) и т.д. В результате физического насилия потерпевшему могут быть причинены телесные повреждения. Психологическое насилие заключается в воздействии на психику человека путем запугивания, угроз (в частности, угроз физической расправы), чтобы сломить волю потерпевшего к сопротивлению, к отстаиванию своих прав и интересов. Угроза должна быть реальной. Моментом предполагаемой ее реализации может быть как настоящее, так и будущее время.

Совершение деяний лицом с использованием своего служебного положения представляет собой особо квалифицированный состав данного преступления. Речь идет в данном случае о специальном субъекте преступления (должностные лица и иные сотрудники, использующие для нарушения закона свои служебные полномочия).

ВОСПРЕПЯТСТВОВАНИЕ ОСУЩЕСТВЛЕНИЮ ПРАВА НА СВОБОДУ СОВЕСТИ И ВЕРОИСПОВЕДАНИЙ (ст. 148 УК РФ).

Конституция РФ в ст. 28 гарантирует каждому человеку свободу совести, вероисповедания, включая право исповедовать индивидуально или совместно с другими любую религию или не исповедовать никакой, свободно выбирать, иметь и распространять религиозные и иные убеждения и действовать в соответствии с ними. Среди личных конституционных свобод граждан свобода совести занимает важное место, поэтому законодатель взял под уголовно-правовую защиту и это право. Преступным и наказуемым объявлено незаконное воспрепятствование деятельности религиозных организаций или совершению религиозных обрядов

Непосредственный объект преступления — свобода совести и вероисповедания.

Объективная сторона преступления характеризуется активными действиями — незаконным воспрепятствованием деятельности религиозных организаций или совершению религиозных обрядов. Подобные действия уголовно наказуемы только при условии, если они препятствуют такой деятельности религиозных организаций, которая осуществляется в рамках соответствующего закона, и лишь такому совершению религиозных обрядов, которые не нарушают общественный порядок и не сопровождаются посягательствами на права и свободы граждан. Это может выражаться в незаконном запрете проведения религиозного обряда, закрытии церкви, мечети, синагоги, молельного дома, деятельности религиозной организации, секты, общества и т.д.

Иные случаи воспрепятствования реализации права на свободу совести и вероисповедания влекут применение мер административного воздействия в соответствии с Кодексом об административных правонарушениях (ст. 193).

Состав преступления по конструкции *формальный*. Оно признается оконченным с момента воспрепятствования вышеуказанной деятельности независимо от того, удалось ли помешать гражданину в реализации его права на свободу совести и вероисповедания или нет. При этом, как нам представляется, законодатель допустил неточность, указав о воспрепятствовании деятельности религиозных организаций или совершению религиозных обрядов. Конституционное право по осуществлению права на свободу совести и вероисповеданий гарантировано не организации, а человеку, гражданину, о котором и надо было указать в содержании диспозиции данной статьи.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный сознает общественно опасный характер своих действий и желает их совершить. Цель и мотив преступления не влияют на его квалификацию.

Субъектом данного преступления может быть вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Если указанное преступление совершает должностное лицо с использованием своего служебного положения, то оно несет уголовную ответственность по совокупности преступлений (ст. 148 и 285 или 286 УК РФ).

Глава 28

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СЕМЬИ И НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

§ 1. Понятие и виды преступлений против семьи и несовершеннолетних

Уголовное законодательство выступает одним из важнейших средств защиты семьи и ребенка от преступных посягательств на общественные отношения, обеспечивающие нормальное физическое, интеллектуальное, нравственное развитие и воспитание несовершеннолетних, а также правильное, отвечающее потребностям личности и общества функционирование семьи.

Под преступлениями против семьи и несовершеннолетних понимаются общественно опасные посягательства, непосредственно нарушающие (или создающие угрозу нарушения) общественные отношения, обеспечивающие нормальное физическое, интеллектуальное и нравственное воспитание несовершеннолетних, надлежащее функционирование семьи, существование несовершеннолетних детей и нетрудоспособных родителей.

Общим признаком всех рассматриваемых преступлений является родовый объект — общественные отношения, обеспечивающие как материальные, так и нематериальные условия для нормального физического, интеллектуального и нравственного воспитания несовершеннолетних, надлежащего функционирования семьи, существования нетрудоспособных детей и нетрудоспособных родителей.

Непосредственным объектом являются конкретные общественные отношения, интересы по обеспечению (формированию) личности несовершеннолетнего либо нормального существования нетрудоспособных детей и родителей.

По непосредственному объекту эти преступления можно дифференцировать на две группы: 1) преступления против семьи: подмена ребенка (ст. 153 УК); незаконное усыновление (удочерение) (ст. 154 УК); разглашение тайны усыновления (удочерения) (ст. 155 УК); злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей, или

нетрудоспособных родителей (ст. 157 УК); 2) преступления против несовершеннолетних: вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления (ст. 150 УК); вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий (ст. 151 УК); неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего (ст. 156 УК).

§ 2. Преступления против интересов семьи

ПОДМЕНА РЕБЕНКА (ст. 153 УК РФ). Общественная опасность преступления заключается в лишении родителей права воспитывать *своего* ребенка.

Объектом являются семейные отношения в области получения несовершеннолетним воспитания, общения со своими единокровными родителями, а также интересы родителей в воспитании своего ребенка.

По смыслу данной статьи, что признается большинством специалистов, потерпевшим является новорожденный ребенок, индивидуальные признаки и особенности которого по тем или иным причинам еще в полной мере не осознаются его родителями или законными представителями. Хотя прямого указания в законе на возраст ребенка нет.

Если будет осуществлена подмена ребенка, уже не являющегося новорожденным, то действия виновного следует квалифицировать по ст. 126 УК (похищение человека). Вместе с тем возможно законодатель допустил неточность в содержании диспозиции. Следовало бы закрепить, что речь идет о новорожденном ребенке, признаки которого еще не четко воспринимаются его родителями или законными представителями.

Объективная сторона состоит в действии — подмене ребенка.

Подмена ребенка — это замена одного новорожденного ребенка другим в родильном доме, доме ребенка либо в ситуации, когда мать младенца либо его родственники или законные представители не имеют возможности идентифицировать своего ребенка и обнаружить подмену (например, до первого кормления его матерью, при передаче его отцу или другим законным представителям в случае смерти матери и т.п.).

Состав преступления образует не только замена чужих детей, но и своего ребенка — чужим. Согласие родителей ребенка, данное лицу, осуществляющему подмену, не исключает в его действиях состава данного преступления, так как при этом игнорируется воля родителей либо законных представителей другого ребенка.

Состав по конструкции — *формальный*, т.е. преступление считается оконченным в момент совершения действий, после которых идентифицировать ребенка его родителями или законными представителями невозможно (например, после внесения записи в книгу учета рождений родильного дома и т.п.).

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла, т.е. лицо сознает, что заменяет одного новорожденного ребенка другим без согласия его родителей или законных представителей, и желает эти действия совершить. Состав преступления образует только такая подмена ребенка, которая осуществлена из *корыстных или иных низменных побуждений*. Под корыстными побуждениями понимается стремление виновного лица извлечь материальную выгоду за счет подмены ребенка (материальное вознаграждение от заинтересованных лиц, намерение возмездно распорядиться ребенком или каким-либо его органом и т.п.). Низменные побуждения — это такие, которые грубо попирают нормы морали, нравственности, принятые в обществе, и свидетельствуют об особой изощренности виновного (месть, зависть, ревность, национальные, расовые мотивы, стремление использовать ребенка по своему усмотрению и т.п.).

Субъект преступления — физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, которое фактически совершило подмену ребенка (медицинский работник родильного дома или дома ребенка, мать новорожденного и т.п.).

НЕЗАКОННОЕ УСЫНОВЛЕНИЕ (УДОЧЕРЕНИЕ) (ст. 154 УК РФ). Общественная опасность преступления состоит в том, что в результате такой деятельности может быть причинен ущерб жизни, здоровью, нормальному нравственному и физическому развитию несовершеннолетнего. Кроме того, если факт усыновления (удочерения), передачи под опеку (попечительство) или на воспитание в приемную семью будет признан недействительным, это может нанести серьезную психологическую травму, как несовершеннолетнему, так и лицам, которым он был передан на воспитание, если последние не преследовали корыстных или иных низменных побуждений.

Непосредственным объектом преступления являются семейные отношения, интересы, возникающие между усыновленным (удочеренной) и усыновителем (удочерителем), опекуном (попечителем) и подопечным, воспитанником и членами приемной семьи в части их нормального становления и развития.

Объективная сторона заключается в незаконных действиях по усыновлению (удочерению) детей, передаче их под опеку (попечительство), на воспитание в приемные семьи, совершенные неоднократно или из корыстных побуждений.

Для правильного понимания объективных признаков преступления необходимо помнить, что диспозиция ст. 154 УК является бланкетной, т.е. для признания в деянии лица наличия состава преступления необходимо установить, каков законный порядок усыновления, попечительства и принятия в приемные семьи. При этом суд обязан сослаться на конкретные пункты соответствующих нормативных правовых актов. Определенный порядок усыновления (удочерения), установления опеки (попечительства), передачи детей на воспитание в приемные семьи определяется Семейным кодексом РФ (гл. 19, 20, 21), а также некоторыми нормативными актами. Например, Положение о деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению (удочерению) детей на территории РФ и контролю за ее осуществлением (утверждено Постановлением Правительства РФ от 28 марта 2000 г. № 268); Правила передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществление контроля за условиями их жизни и воспитания в семье усыновителей на территории России (утверждены постановлением Правительства РФ от 29 марта 2000 г. № 275); Положение о приемной семье (утверждено Постановлением Правительства РФ от 17 июля 1996 г. № 829) и др.

Под усыновлением (удочерением) понимается юридический акт, в силу которого между усыновленным (удочеренной) и их потомством и усыновителем (удочерителем) и его родственниками возникают такие же права и обязанности, как между родственниками по происхождению. Иначе говоря, усыновление (удочерение) означает принятие в семью чужих детей, которые утратили своих родителей (сироты) либо не могут ими воспитываться в силу болезни или по другим причинам (лишение родительских прав, отказ от воспитания ребенка и т.п.). Опека (попечительство), передача ребенка в приемную семью означает форму охраны личных и имущественных прав детей, лишившихся родителей.

Незаконными признаются действия по передаче на усыновление (удочерение), под опеку (попечительство), на воспитание в приемную семью детей, не подлежащих такой передаче. К ним относятся лица, достигшие 18 лет; дети, у которых единственный родитель или оба живы и осуществляют свои родительские обязанности; дети, в

отношении которых единственный родитель или оба не лишены родительских прав (ст. 69 Семейного кодекса РФ); дети, у которых единственный родитель или оба не признаны в установленном законом порядке недееспособными, безвестно отсутствующими или умершими (ст. 29, 42, 45 ГК РФ); дети, у которых единственный родитель или оба не дали письменного согласия на усыновление (удочерение). Это требование не относится в соответствии со ст. 130 Семейного кодекса РФ к родителям, лишенным родительских прав, признанных в установленном законом порядке недееспособными, безвестно отсутствующими, уклоняющимися от участия в воспитании ребенка, если будет установлено, что они более шести месяцев не проживают совместно с ребенком и, несмотря на предупреждение органов опеки и попечительства, не принимают участия в его воспитании или содержании и не проявляют в отношении ребенка родительского внимания и заботы; подкинутые дети при отсутствии соответствующего акта, выданного в установленном законом порядке органами внутренних дел. При наличии акта о подброшенных детях они не подлежат усыновлению (удочерению) до истечения шести месяцев со дня составления этого документа.

Объективную сторону преступления также образуют действия по передаче детей лицам, не могущим быть усыновителями (удочерителями), опекунами (попечителями), воспитателями. К их числу относятся лица, не достигшие совершеннолетия к моменту передачи им детей; признанные судом недееспособным или ограниченно дееспособными; лица, лишенные по суду родительских прав или ограниченные судом в родительских правах; отстраненные от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на них законом обязанностей; бывшие усыновители, если усыновление (удочерение) отменено судом по их вине; лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять родительские права (перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить (удочерить) ребенка, принять его под опеку (попечительство), принять в семью, устанавливается Правительством РФ); лица, которые на момент установления усыновления не имеют дохода, обеспечивающего усыновляемому ребенку прожиточный минимум, установленный в субъекте РФ, на территории которого проживают усыновители (усыновитель); лица, не имеющие постоянного места жительства, а также жилого помещения, отвечающего установленным санитарным и техническим требованиям; лица, имеющие на момент установления усыновления судимость за умышленные преступления

против жизни или здоровья граждан. Лица, не состоящие между собой в браке, не могут совместно усыновить одного и того же ребенка.

Под *неоднократностью* незаконных действий понимается совершение лицом незаконных действий более двух раз. Данный признак характеризует определенную линию поведения виновного. Для наступления уголовной ответственности наличие последствий необязательно, поскольку сам факт совершения действия считается оконченным преступлением. Следовательно, состав преступления по конструкции — *формальный*. В этом случае законодатель фактически ведет речь о самостоятельном составе преступления, которое совершается без учета корыстных побуждений. Главное условие — неоднократность действий виновного.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный сознает, что неоднократно занимается незаконной деятельностью по усыновлению (удочерению) детей, передаче их под опеку (попечительство) или на воспитание в приемную семью, и желает эти действия совершить.

Самостоятельный состав преступления образуют указанные в законе действия, но совершаемые лицом из корыстных побуждений без учета признака неоднократности. Умысел виновного включает осознание того, что он желает незаконно обогатиться за счет совершения запрещенных действий.

Субъектом преступления является физическое, вменяемое лицо, на которое законом возложены обязанности по усыновлению (удочерению) детей, передаче их под опеку (попечительство), на воспитание в приемную семью (например, инспектор школ по охране детства районного, городского (без районного деления) отдела (управления) народного образования и т.п.). Соисполнителем преступления будет лицо, незаконно ставшее усыновителем (удочерителем), опекуном (попечителем) либо приемным родителем.

РАЗГЛАШЕНИЕ ТАЙНЫ УСЫНОВЛЕНИЯ (УДОЧЕРЕНИЯ) (ст. 155 УК РФ).

Пункт 1 ст. 23 Конституции РФ закрепил право каждого гражданина на неприкосновенность семейной тайны. Сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия не допускаются (п. 1 ст. 24 Конституции РФ). Гарантией соблюдения тайны усыновления (удочерения) является установленный Семейным и Гражданским кодексами РФ особый порядок сбора необходимых документов и принятия решения по делу об усыновлении (удочерении),

которое происходит в закрытом судебном заседании. Общественная опасность преступления состоит в том, что ребенку и лицам, усыновившим (удочерившим) его, может быть нанесена тяжелая моральная травма.

Непосредственным объектом преступления являются семейные отношения в области охраны интересов усыновителей (удочерителей) и усыновленного (удочеренной) по обеспечению тайны появления конкретного ребенка у конкретных родителей. Именно эти интересы и охраняются уголовным законом.

Потерпевшими следует признавать, во-первых, потенциальных усыновителей (удочерителей), т.е. лиц, подавших заявление об усыновлении (удочерении) в орган управления образованием, во-вторых, лиц, признанных в установленном законом порядке усыновителями (удочерителями), т.е. признанные родителями конкретного ребенка по закону, в-третьих, усыновленных (удочеренных), т.е. детей конкретных родителей, признанных таковыми по закону. Для признания усыновленного (удочеренной) потерпевшим, его возраст (малолетние, несовершеннолетние, совершеннолетние) значения не имеет.

Объективная сторона заключается в разглашении тайны усыновления (удочерения) вопреки воле усыновителя. Разглашение представляет собой активный волевой акт, совершаемый только действием. Оно может состоять в сообщении (предании огласке, оповещении, рассказе, демонстрации документов и т.п.) кому бы то ни было: родственникам, знакомым, самому усыновленному, посторонним лицам о реальных обстоятельствах появления конкретного ребенка у конкретных родителей. По форме такое сообщение может быть устным, письменным, анонимным и т.п. Под действие настоящей статьи не подпадает сообщение другому лицу о факте усыновления (удочерения), носящее неконкретный характер, а именно без указания фамилии, имени, отчества, возраста и других сведений, касающихся как усыновителей (удочерителей), так и усыновленного (удочеренной), т.е. когда нет возможности идентифицировать полученные сведения с конкретными лицами.

Кроме того, состав рассматриваемого преступления отсутствует, если разглашение факта усыновления (удочерения) связано с требованием признания его недействительным или отмены при условии, что эти требования заявлены в соответствующие официальные органы (суд, прокуратуру, органы внутренних дел, органы опеки и т.п.). В то же время

названные органы обязаны обеспечить такое хранение полученных ими справок и документов, которое предотвратило бы возможность раскрыть тайну усыновления (удочерения).

Разглашение тайны усыновления (удочерения) считается уголовно наказуемым, если оно совершено помимо воли усыновителя. Под волей усыновителя понимается совместное стремление, пожелание, требование супругов сохранить обстоятельства появления ребенка в их семье в тайне. Поэтому, если один из супругов огласил тайну усыновления (удочерения) ребенка без согласия, разрешения другого супруга, такие действия уголовно наказуемы. Кроме того, то обстоятельство, что ребенку известен факт его усыновления (что, в частности, имеет место в случаях, предусмотренных ст. 132 СК РФ, согласно которой для усыновления ребенка, достигшего 10-летнего возраста, необходимо его согласие), не исключает ответственности лица, разгласившего тайну усыновления.

Преступление считается оконченным независимо от наступления каких-либо общественно опасных последствий как для усыновителей (удочерителей), так и для усыновленного (удочеренной), поскольку в диспозиции статьи речь идет лишь о самом факте сообщения сведений кому бы то ни было об имевшем месте усыновлении (удочерении).

С *субъективной* стороны разглашение тайны усыновления (удочерения) совершается умышленно, т.е. распространяя сведения об обстоятельствах усыновления (удочерения), виновное лицо сознает, что тем самым нарушает тайну усыновления (удочерения), и желает эти действия совершить. Состав преступления образует только такое разглашение тайны усыновления (удочерения), которое осуществлено из корыстных или иных низменных побуждений. Если угроза разглашения сведений об усыновлении (удочерении) связана с целью получения имущества потерпевших или права на это имущество или совершения других действий имущественного характера, то такие действия квалифицируются по ст. 163 УК как вымогательство.

Субъектом преступления является физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. К ним относятся две категории граждан: во-первых, лица, обязанные хранить факт усыновления (удочерения) как служебную или профессиональную тайну (сотрудники, оформляющие усыновление (удочерение), работники органов внутренних дел, суда, прокуратуры и т.п.); во-вторых, иные лица, которым эти сведения стали

известны (один из супругов-усыновителей (удочерителей), распространивший эти сведения без согласия другого супруга; близкие, друзья, родственники усыновителей (удочерителей); посторонние лица, которым стали известны сведения об усыновлении (удочерении)). В то же время сам усыновленный не может быть субъектом преступления, так как усыновление (удочерение) производится в его интересах, а в некоторых случаях с его согласия.

ЗЛОСТНОЕ УКЛОНЕНИЕ ОТ УПЛАТЫ СРЕДСТВ НА СОДЕРЖАНИЕ ДЕТЕЙ ИЛИ НЕТРУДОСПОСОБНЫХ РОДИТЕЛЕЙ (ст. 157 УК РФ). В ст. 38 Конституции РФ регламентируется равное право и обязанность родителей по воспитанию и заботе о своих детях.

Непосредственным объектом выступают отвечающие требованиям закона отношения между родителями и детьми в части взаимного материального обеспечения.

Потерпевшими признаются, во-первых, несовершеннолетние дети, имеющие по решению суда право на получение средств от своих (своего) родителей; во-вторых, нетрудоспособные дети, достигшие 18-летнего возраста, которым родители обязаны выплачивать средства по решению суда. Происхождение ребенка подтверждается в установленном законом порядке. Таким порядком является регистрация рождения ребенка в органах записи актов гражданского состояния. Запись об этом производится в книге регистрации рождений, куда вносятся также сведения о родителях ребенка. Выданное свидетельство о рождении ребенка является доказательством его происхождения от указанных в нем лиц и в случае спора может быть исправлено лишь на основании решения суда. Совершеннолетние дети являются нетрудоспособными, если они признаны инвалидами I, II, III групп и, кроме того, нуждаются в помощи, т.е. не получают пенсии или пособия от государства или от общественных организаций либо получаемые средства недостаточны для удовлетворения необходимых потребностей.

Объективная сторона содержит два вида преступного нарушения родителями своих обязанностей перед детьми, а именно: а) злостное уклонение от уплаты средств, установленных судом на содержание несовершеннолетних детей; б) злостное уклонение от уплаты установленных судом средств на содержание нетрудоспособных детей, достигших 18-летия. При этом для привлечения к уголовной ответственности виновного лица необходимо вступление в законную силу вынесенного судом решения о взыскании с

родителя (родителей) средств на содержание детей (алиментов) с учетом размера заработка (дохода).

Под злостным уклонением от уплаты алиментов понимается противоправная деятельность виновного, заключающаяся в сокрытии им своего действительного заработка; в частой смене места работы, чтобы избежать удержаний по исполнительному листу; в уклонении с этой же целью от трудоустройства и т.п. Поэтому форма преступного поведения виновного лица может быть выражена как действием (например, отказ от трудоустройства на работу и т.п.), так и бездействием (например, непредоставление данных о реальных доходах и т.п.). Злостность такого поведения предполагает не единичный факт уклонения от уплаты алиментов, а устойчивую, продолжительную линию поведения виновного лица. Наступлению уголовной ответственности предшествует гражданско-правовая ответственность, которая регламентирована решением суда. О злостном уклонении от уплаты алиментов могут свидетельствовать, в частности, повторность аналогичного преступления, уклонение от уплаты алиментов, несмотря на соответствующее предупреждение, розыск лица, обязанного выплачивать алименты, ввиду сокрытия им своего места нахождения и т.п.

В соответствии с ч. 1 ст. 81 Семейного кодекса РФ взыскание алиментов в определенной части производится со всего заработка (дохода) родителя. Поэтому, если виновный злостно уклоняется от уплаты алиментов в установленном судебным решением размере, то подлежит уголовной ответственности по ст. 157 УК. Например, систематическое, продолжительное сокрытие факта работы по совместительству признается в судебной практике формой уклонения от уплаты алиментов. В то же время не является преступлением даже систематическое сокрытие лицом следующих выплат: выходного пособия при увольнении и сумм материальной помощи; единовременных премий, на которые не начисляются страховые взносы; премий, присуждаемых за выдающиеся работы в области науки, литературы и искусства; сумм единовременного вознаграждения за изобретения и рационализаторские предложения; компенсационных сумм при командировках и переводах в другую местность; полевого довольствия, надбавок к заработной плате и других сумм, выплачиваемых взамен суточных и квартирных; компенсационных сумм, выплачиваемых за амортизацию инструмента и износ одежды; стоимости бесплатно предоставленных квартир и коммунальных услуг;

сумм, выплачиваемых за дополнительное питание, санаторно-курортное лечение, протезирование потерпевших и расходы по уходу за ними в случаях возмещения ущерба, причиненного увечьем либо иным повреждением здоровья; надбавок к пенсиям инвалидов первой группы на уход за ними; пособий по случаю рождения ребенка; государственных пособий на погребение, выплачиваемых по социальному страхованию; государственных пособий многодетным и одиноким матерям; пособий, выплачиваемых на несовершеннолетних детей в период розыска их родителей; компенсационных выплат за работу во вредных или экстремальных условиях, а также сумм, выплачиваемых гражданам, подвергшимся воздействию радиации вследствие катастроф или аварий на АЭС и в иных установленных законом случаях.

В случае, когда виновное лицо с целью освободиться от уплаты средств на содержание ребенка убивает его, такие действия надлежит квалифицировать как умышленное убийство из корыстных побуждений (п. «з» ч. 2 ст. 105 УК). Если этому предшествовало злостное уклонение от уплаты алиментов, то действия такого лица подлежат квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 157 УК и п. «з» ч. 2 ст. 105 УК.

Уклонение от содержания совершеннолетних, но нетрудоспособных детей может выражаться как в отказе от предоставления необходимых материальных средств для обеспечения нормальных условий жизни сына или дочери, так и в отказе от необходимой заботы по уходу (например, по доставке пищи, медикаментов и т.п.). Следует учесть, что, устанавливая обязанность родителей по содержанию детей, ст. 85 Семейного кодекса РФ выделяет «нетрудоспособных совершеннолетних детей, нуждающихся в помощи». Уголовная ответственность наступает в том случае, если родители не только были обязаны, но имели реальную возможность содержать своих совершеннолетних, но нетрудоспособных детей.

Рассматриваемое преступление является длящимся, т.е. совершается непрерывно в течение всего периода уклонения. Наступление общественно опасных последствий квалифицирующего значения не имеет. Момент окончания преступления связывается с последним днем уклонения, т.е. когда виновное лицо явилось с повинной в органы внутренних дел либо его обнаружили (в случае его розыска), либо днем совершеннолетия (приобретения трудоспособности) ребенка.

Субъективная сторона злостного уклонения от уплаты средств на содержание детей заключается в умышленной форме вины в виде прямого умысла: виновное лицо сознает, что злостно уклоняется от выплаты средств на содержание детей по решению суда, и желает эти действия совершить. Мотивы и цели совершения преступления квалифицирующего значения не имеют.

Субъектом может быть только родитель, т.е. физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста и признанное по рождению или по закону родителем своего ребенка.

Таким образом, уголовную ответственность могут нести: родители, в том числе и те, отцовство которых установлено в случаях, когда родители не состояли между собой в браке; родители, лишённые родительских прав; злостно уклоняющиеся от уплаты по решению суда средств на несовершеннолетних детей и разысканные после достижения ребенком, на которого присуждены алименты, 18-летнего возраста. Согласно п. «а» ч. 1 ст. 78 УК лицо не может быть привлечено к уголовной ответственности за преступление, предусмотренное ст. 157 УК, если прошло два года со дня достижения ребенком 18-летия и при этом течение срока давности не приостанавливалось; родители, чьи дети помещены в детское учреждение на полное государственное обеспечение.

Под детскими учреждениями понимаются дома ребенка и детские дома, в которые помещаются дети, чьи родители не выполняют своих обязанностей по их воспитанию. К ним относятся лишённые родительских прав, а также лица, у которых дети отобраны в связи с тем, что оставление их у родителей было опасно. Оба родителя обязаны в равной мере содержать своих детей. Поэтому средства на содержание детей, находящихся в таких учреждениях, взыскиваются как с отца, так и с матери. Фактический воспитатель, который не является родителем, не может быть субъектом преступления, предусмотренного ст. 157 УК.

В ч. 2 ст. 157 предусмотрена уголовная ответственность за злостное уклонение совершеннолетних, трудоспособных детей от уплаты по решению суда средств на содержание нетрудоспособных родителей. В соответствии со ст. 87 Семейного кодекса РФ трудоспособные совершеннолетние дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей и заботиться о них. Злостное уклонение от этой обязанности является уголовно наказуемым в случае невыполнения решения суда по уплате средств на содержание нетрудоспособных родителей.

Субъектом преступления являются как родные совершеннолетние, трудоспособные дети, так и иные лица, которые приравниваются к ним по закону и несут обязанности по содержанию (усыновленные, удочеренные, пасынки, падчерицы).

§ 3. Преступления против несовершеннолетних

ВОВЛЕЧЕНИЕ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНЕГО В СОВЕРШЕНИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ (ст. 150 УК РФ). Общественная опасность преступления заключается в пагубном воздействии взрослого лица на неокрепшую психику несовершеннолетнего. Непосредственным объектом преступления является нормальное физическое и нравственное воспитание и развитие несовершеннолетнего.

Потерпевшим признается лишь несовершеннолетний.

Вопросы ответственности за преступления против несовершеннолетних раскрываются в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. «О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних»¹⁶.

Объективная сторона преступления заключается в вовлечении несовершеннолетнего в преступную деятельность путем обещаний, обмана, угроз или иным способом. Под вовлечением следует понимать действия, направленные на возбуждение у несовершеннолетнего желания, стремления, решимости участвовать в совершении преступления в качестве исполнителя (соисполнителя), пособника и т.п. При этом способы вовлечения предполагают различные действия, связанные с применением физического насилия или психического воздействия.

Вовлечение путем обещаний означает принятие каких-либо обязательств по отношению к несовершеннолетнему (например, обещание простить долг, подарить ценную вещь и т.п.). Обманом признается умышленное искажение или сокрытие истины с целью ввести несовершеннолетнего в заблуждение. Содержание обмана могут составлять сведения о фактических обстоятельствах преступления либо о наказании за его совершение. По форме это может быть словесный обман (в виде устного или письменного сообщения) и обман действием (поступки виновного, вводящие в заблуждение потерпевшего). Угрозы означают психическое насилие и выражаются в запугивании, обещании причинить несовершеннолетнему неприятности. По ч. 1 ст. 150 УК угроза носит ненасильственный

¹⁶ Судебная практика по уголовным делам / Сост. Г.А. Есаков. М., 2005. С. 152–157.

характер (например, угроза разглашения сведений, правдивых или ложных и т.п.). Угроза высказывается различными способами (устно, письменно, по телефону, телеграфу, жестами и т.п.) как самому потерпевшему непосредственно, так и через третьих лиц.

Уголовно наказуемой считается угроза, если имелись основания опасаться ее осуществления. Это означает, что угроза является реальной и действительной. При этом необходимо учитывать как объективные, так и субъективные обстоятельства конкретного дела в их совокупности. Угроза распространения позорящих сведений может сопровождаться конкретными действиями, например демонстрацией компрометирующих потерпевшего документов, фото- видеоматериалов и т.д.

Под иным способом понимается любое иное психическое воздействие виновного на несовершеннолетнего с целью вовлечения его в совершение преступления (например, неоднократное предложение, убеждение, внушение, возбуждение низменных желаний, постановка в материальную зависимость и т.п.).

Состав преступления — *формальный*, т.е. преступление признается оконченным с момента совершения указанного в ст. 150 УК действия, независимо от того, совершил ли несовершеннолетний какое-либо преступление. Если у несовершеннолетнего, несмотря на воздействие взрослого, не возникло решимости совершить преступление, то действия виновного подлежат квалификации как покушение на совершение данного преступления с обязательной ссылкой на ч.3 ст.30 УК. Для наличия состава преступления, предусмотренного ст.150 УК РФ, предшествующее этому поведение несовершеннолетнего значения не имеет (ранее совершал преступления, употреблял спиртные напитки, одурманивающие вещества и т.п.).

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла, когда виновное лицо сознает, что вовлекает в совершение преступления несовершеннолетнего, и желает эти действия совершить. Лицо подлежит уголовной ответственности по ст. 150 УК как в случае его осведомленности о несовершеннолетии вовлекаемого лица, так и тогда, когда по обстоятельствам дела виновный мог и должен был предвидеть это. Мотивы и цели квалифицирующего значения не имеют, хотя могут выражаться в виде мести, зависти, корысти, иных низменных или личных побуждений и т.п.

Субъектом данного преступления может быть только физическое, вменяемое лицо, достигшее на день его совершения 18-летнего возраста. Если вовлекаемый несовершеннолетний не достиг возраста уголовной ответственности, то виновный привлекается к ответственности за приготовление к конкретному преступлению, если преступление не совершено, либо он считается исполнителем, если подросток, не достигший возраста уголовной ответственности, совершит деяние, запрещенное уголовным законом.

Для квалификации преступления по ч. 2 ст. 150 УК необходимо, чтобы виновный был признан родителем, педагогом либо иным лицом, на которое законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего. Данное обстоятельство, несомненно, повышает общественную опасность рассматриваемого преступления.

По ч. 3 ст. 150 УК уголовная ответственность предусмотрена за действия, совершенные с применением насилия или с угрозой его применения. Применение насилия означает любые способы физического воздействия на подростка с целью склонить его к совершению преступления. Если в результате этого здоровью несовершеннолетнего был причинен тяжкий вред или наступила его смерть, действия виновного подлежат квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 3 ст. 150 УК и ч. 1 ст. 105 УК или ч. 1 ст. 111 УК. Нанесение побоев, истязание, причинение легкого или средней тяжести вреда здоровью несовершеннолетнему дополнительной квалификации по соответствующим статьям УК не требуют. Угроза применения насилия представляет собой психическое насилие и выражается в обещании применить к потерпевшему физическое воздействие в целях вовлечь его в совершение преступления (намерения убить, причинить вред здоровью различной тяжести).

Особо квалифицированный состав преступления предполагает вовлечение несовершеннолетнего в преступную группу либо в совершение тяжкого или особо тяжкого преступления.

ВОВЛЕЧЕНИЕ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНЕГО В СОВЕРШЕНИЕ АНТИОБЩЕСТВЕННЫХ ДЕЙСТВИЙ (ст. 151 УК РФ). Непосредственным объектом преступления является нормальное физическое развитие и нравственное воспитание несовершеннолетнего.

Объективная сторона аналогична по характеру деяния объективной стороне преступления, предусмотренного ст. 150 УК, за исключением деятельности, в которую вовлекается несовершеннолетний. Речь идет не о преступлении, а о различных формах антиобщественного поведения: а) систематическое употребление спиртных напитков; б) систематическое употребление одурманивающих веществ; в) занятие бродяжничеством; г) занятие попрошайничеством.

Вовлечение в систематическое употребление спиртных напитков предполагает склонение подростка к употреблению спиртосодержащих напитков более двух раз в течение короткого периода времени. К их числу могут относиться и спиртные напитки домашней выработки (самогон, чача, арака, туговая водка, брага и т.п.). Единичные случаи совместных выпивок с несовершеннолетним, доведение его до состояния опьянения подлежат административной ответственности.

К веществам, влекущим одурманивание, могут быть отнесены: сильнодействующие, ядовитые вещества и средства, а также лекарственные препараты, не являющиеся наркотическими средствами, разрешенные к медицинскому применению, прием которых без медицинского разрешения может оказать одурманивающее влияние на человека; предметы хозяйственно-бытового назначения, в частности, фосфорорганические соединения, растворители, пестициды, токсические вещества (например, ацетон, карбофос, уайтспирит и т.п.), потребление которых может вызвать одурманивание.

Под вовлечением несовершеннолетнего в занятие бродяжничеством понимается умышленное его склонение различными способами к скитанию без постоянного места жительства, из одного населенного пункта в другой либо в пределах одного города (района) и т.п., из одного места в другое, проживанию на нетрудовые доходы.

Вовлечение несовершеннолетнего в занятие попрошайничеством означает возбуждение у него различными способами стремления выпрашивать деньги, продукты питания, предметы одежды и иные материальные ценности у посторонних лиц. Как правило, данные действия совершаются взрослыми для ведения паразитического образа жизни за счет средств, добытых несовершеннолетним.

Вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий — *формальный* состав. Преступление считается оконченным с момента совершения одного из указанных в ст. 151 УК действий.

Субъект преступления — специальный. Это физическое, вменяемое лицо, достигшее к моменту совершения преступления 18-летнего возраста.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла, т.е. виновное лицо сознает, что вовлекает несовершеннолетнего в систематическое употребление спиртных напитков, одурманивающих веществ, в занятие бродяжничеством или попрошайничеством, и желает эти действия совершать.

Квалифицирующие и особо квалифицирующие признаки соответствуют признакам, указанным в ст. 150 УК.

В Примечании к ст. 151 УК законодатель впервые установил положение, дающее возможность правоприменителю не привлекать к уголовной ответственности родителей за вовлечение в занятие бродяжничеством своего ребенка, если такие действия явились следствием стечения тяжелых жизненных обстоятельств, вызванных утратой источника средств существования или отсутствием места жительства. Речь идет о различных ситуациях, при которых бродяжничество для родителя со своим ребенком стало единственным источником для существования.

НЕИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАННОСТЕЙ ПО ВОСПИТАНИЮ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНЕГО (ст. 156 УК РФ). В ст. 39 Конституции РФ закреплено положение об охране прав детей в области социального обеспечения, ст. 43 закрепляет обязанность иных лиц, заменяющих родителей, обеспечить детям получение основного общего образования.

Непосредственным объектом рассматриваемого преступления выступают интересы несовершеннолетнего в получении нормального физического развития и нравственного воспитания. Потерпевшим признается лицо, не достигшее 18-летнего возраста, чьи интересы были нарушены.

Объективная сторона заключается в неисполнении или ненадлежащем исполнении виновным лицом обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего или осуществлению надзора за ним, если это деяние сопряжено с жестоким обращением. Для привлечения к уголовной ответственности должно быть установлено: 1) какие конкретно обязанности были возложены в установленном порядке на данное лицо; 2) что именно из их числа не выполнено или выполнено ненадлежащим образом; 3) имело ли данное лицо реальную возможность (объективно или субъективно) для надлежащего исполнения возложенных

обязанностей; 4) сопровождаются ли действия (бездействие) лица жестоким обращением с несовершеннолетним.

К объективным факторам относятся в первую очередь внешние условия, создание которых не зависит от данного лица. К субъективным относятся личные особенности данного лица: опыт и квалификация, уровень образования, возможность обеспечить полный объем обязанностей и их должное качество и т.п.

Выявление любого из объективных или субъективных факторов, свидетельствующих о фактической невозможности выполнения либо ненадлежащего выполнения обязанностей по воспитанию или осуществлению надзора за несовершеннолетним, и отсутствие признаков жестокого обращения с ним исключают уголовную ответственность.

Неисполнение представляет собой несовершение действий по воспитанию несовершеннолетнего, принятие мер, которые виновное лицо должно было принимать в силу своих обязанностей. Нельзя вменять в вину неосуществление тех действий, которые не входили в обязанности привлекаемого к ответственности лица. Ненадлежащим исполнением обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего считается нечеткое, нерадивое, формальное, несвоевременное, неправильное, неполное их осуществление. Неисполнение и ненадлежащее исполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего может быть однократным и систематическим, т.е. характеризовать определенную линию поведения виновного.

Под жестоким обращением понимается определенная линия поведения виновного, выражающаяся как в его активных действиях в отношении несовершеннолетнего (лишение свободы, нанесение побоев, издевательства, избиение, истязание и т.п.), так и в бездействии (непредоставление пищи, одежды и т.п.), приносящих физическое или душевное страдание потерпевшему. Если в результате жестокого обращения был причинен вред здоровью (умышленный легкий, средней тяжести или тяжкий), а также истязание, действия виновного подлежат дополнительной квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 156 УК и соответствующими статьями УК. Побои, любое неосторожное причинение вреда здоровью несовершеннолетнего охватываются признаком «жестокое обращение» и дополнительной квалификации по соответствующим статьям УК не требуют.

Субъект преступления — специальный, физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста и являющееся родителем или иным лицом, на которое возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего, а равно педагогом или другим работником образовательного, воспитательного, лечебного либо иного учреждения, обязанным осуществлять надзор за несовершеннолетним.

Под надзором понимается как непосредственный надзор за действиями несовершеннолетнего в данном конкретном случае, так и его воспитание вообще.

Неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего — *умышленное* преступление: виновный сознает, что путем жестокого обращения грубо нарушает обязанности по воспитанию несовершеннолетнего, и желает эти действия совершить.

Должностные лица образовательного, воспитательного, лечебного либо иного учреждения при превышении должностных полномочий подлежат ответственности по ст. 286 УК.

Глава 29

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СОБСТВЕННОСТИ

§ 1. Общая характеристика и система преступлений против собственности

Все преступления, ответственность за которые предусмотрена статьями гл. 21 Особенной части УК РФ, посягают на отношения собственности. Непосредственным объектом преступления признается собственность конкретного лица, физического или юридического.

По своей законодательной конструкции подавляющее большинство (9 из 11) преступлений против собственности сформулированы как материальные составы, в которых общественно опасные последствия — обязательный признак их объективной стороны. Лишь два преступления — разбой и вымогательство — для признания их оконченными деяниями не требуют наступления таких последствий. При этом в теории уголовного права традиционно разбой признается так называемым усеченным составом преступления, момент окончания которого перенесен законодателем на более раннюю стадию совершения умышленного преступления, а именно на фактическую стадию покушения на хищение чужого имущества.

Все без исключения преступления против собственности относятся к категории так называемых предметных посягательств, в которых признак «чужое имущество» выполняет важную уголовно-правовую функцию, отграничивая данную группу деяний от экологических преступлений. Кроме того, законодатель специально выделил предметы или документы, имеющие особую историческую, научную, художественную или культурную ценность (ст. 164 УК РФ).

Во многих преступлениях данной группы корыстная мотивация и целенаправленность являются обязательными признаками субъективной стороны соответствующих составов. Только три из одиннадцати преступлений не требуют обязательного наличия этих субъективных признаков. Это неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения (ст. 166 УК РФ), умышленное уничтожение или повреждение имущества (ст. 167 УК РФ) и уничтожение или повреждение имущества

по неосторожности (ст. 168 УК РФ). При этом нелишне подчеркнуть, что последнее из названных деяний является единственным преступлением, которое может совершаться только с неосторожной формой вины. И еще одна характерная деталь, которая характеризует почти все преступления рассматриваемой группы со стороны субъективной: девять из десяти умышленных посягательств на собственность предполагают вину только в виде прямого умысла, и лишь преступление, предусмотренное ст. 167 УК, может совершаться как с прямым, так и косвенным (эventуальным) умыслом.

Исходя из особенностей проявления объективных (кроме объекта) и субъективных свойств преступлений против собственности, иными словами, из их социально-правовой природы и ее нормативного выражения в соответствующих уголовно-правовых нормах, все преступления рассматриваемой группы необходимо классифицировать на следующие относительно однородные подгруппы.

1. Хищения чужого имущества. В эту подгруппу входят кража (ст. 158 УК), мошенничество (ст. 159), присвоение или растрата (ст. 160), грабеж (ст. 161), разбой (ст. 162) и хищение предметов, имеющих особую ценность (ст. 164).

2. Преступления, причиняющие (или способные причинить) имущественный вред отношениям собственности. В эту подгруппу входят вымогательство (ст. 163 УК), причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием (ст. 165 УК), неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения (ст. 166 УК).

Применительно к этой подгруппе полезно напомнить, что преступление, предусмотренное ст. 163, — усеченный состав преступления, который не требует причинения реального материального ущерба.

3. Уничтожение или повреждение имущества: преступления, предусмотренные ст. 167 УК (умышленное деяние) и 168 УК (неосторожное деяние).

§ 2. Общее понятие хищения чужого имущества

Научно-практическая значимость общего понятия хищения чужого имущества определяется тем, что оно, будучи препарировано и определенным образом структурировано, есть по существу не что иное, как понятие родового состава хищения чужого имущества.

Все составы преступлений, в том числе и хищений, описанные в гл. 21 УК РФ, посягают на один и тот же родовой объект — общественные отношения собственности. Собственность — важнейшее экономическое материальное отношение, совокупность которых образует экономический базис российского общества, основу его экономической системы.

Содержание отношений собственности образуют фактические отношения владения, пользования и распоряжения предметами (вещами), принадлежащими их собственнику. Именно по поводу предметов материального мира складываются (возникают) определенные социальные связи между собственником и всеми другими гражданами, юридическими лицами, государством в целом и его органами. Предметы материального мира — необходимая и обязательная предпосылка возникновения и функционирования общественных отношений собственности, которые без них существовать в объективной действительности вообще не могут.

Будучи урегулированными нормами права, отношения собственности приобретают правовую форму и юридически опосредуются как правомочия собственника по владению, пользованию и распоряжению принадлежащим ему движимым и недвижимым имуществом (субъективное право собственности).

Все формы собственности с точки зрения их юридической защиты являются равноценными и подлежат одинаковой охране нормами уголовного законодательства.

Право собственности — это вещное право. В силу этого хищения относятся к так называемым предметным преступлениям, которые нередко называют имущественными. С внешней стороны они всегда выражаются в уголовно-противоправном воздействии (изъятии, завладении, обращении в свою пользу) преступника на определенные, экономически обособленные предметы материального мира.

Противоправное воздействие субъекта в формах, предусмотренных законом, на вещественную основу отношений собственности включает предметы материального мира в структуру элементов состава хищения, в силу чего они приобретают уголовно-правовое значение предмета преступного посягательства, отвечающего присущим ему экономическим свойствам, о чем будет сказано ниже.

Примечание к ст. 158 УК РФ, формулируя общее понятие хищения, прежде всего говорит об изъятии и (или) обращении «чужого имущества» и тем самым определяет его

как вещь, обладающую некими натуральными физическими параметрами (числом, количеством, весом, объемом и т.д.), иными словами, вещными свойствами. Корыстное завладение ценностями, лишенными этих признаков, например, электрической и тепловой энергией, интеллектуальной собственностью, в том числе и носителями электронной информации, в силу отсутствия предмета не может образовать состав хищения чужого имущества. При определенных условиях незаконное корыстное пользование электрической или тепловой энергией может расцениваться как причинение имущественного ущерба собственнику путем обмана или злоупотребления доверием, а присвоение интеллектуальной собственности — как нарушение авторских и смежных прав. Незаконный доступ к компьютерной информации (кстати говоря, это тоже предмет преступного посягательства) образует самостоятельное преступление, предусмотренное ст. 272 УК.

Характеризуя предмет хищения, закон прежде всего говорит о «*чужом имуществе*». Разъясняя это понятие, Пленум Верховного Суда РФ в п. 1 постановления «О некоторых вопросах применения судами законодательства об ответственности за преступления против собственности» от 25 апреля 1995 г. указал, что «чужим является имущество, не находящееся в собственности или законном владении виновного». В связи с этим похитить вещь, на которую лицо имеет право собственности, оно ни практически, ни теоретически не может.

Предметом хищения могут быть только товарно-материальные ценности в любом состоянии и виде, обладающие экономическим свойством стоимости, а также деньги как всеобщий эквивалент стоимости, как особый товар, выражающий цену любых других видов имущества.

Предметом хищения может быть движимое и недвижимое имущество. Первое по делам о хищениях встречается значительно чаще. К недвижимым видам (недвижимое имущество, недвижимость) ст. 130 ГК РФ относит земельные участки, участки недр и все, что прочно связано с землей, т.е. объекты, перемещение которых без соразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе насаждения, здания, сооружения. К недвижимому имуществу ГК РФ относит также воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания и иное подобное имущество. К таковому надо отнести дачи, коттеджи, городские квартиры, фермерские хозяйственные постройки и т.д. Надо признать, что в условиях рыночных

отношений предметом хищения, например, мошенничества, в отдельных случаях могут быть и частные предприятия как имущественные комплексы, используемые для осуществления предпринимательской деятельности, поскольку они также являются объектами гражданских прав и относятся к недвижимости (ст. 132 ГК РФ).

Предметом хищения могут быть неделимые и сложные вещи, главная вещь и ее принадлежность, плоды, продукция, домашние животные (см. соответственно ст. 133–137 ГК РФ), а также урожай (фрукты, посевы сельскохозяйственных культур), поскольку он аккумулировал определенные производственные и трудовые затраты, т.е. овеществленный или «живой» труд, и в силу этого обладает стоимостью.

Предметом хищения, помимо материализованных ценностей и денег (ст. 140 ГК РФ), являются также ценные бумаги, под которыми понимаются документы, удостоверяющие с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление и передача которых возможны только при его предъявлении. К ценным бумагам относятся государственная облигация, облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификаты, банковская сберегательная книжка на предъявителя, коносамент, акция и др. (ст. 143 ГК).

Не являются предметом хищения документы, которые не содержат в себе каких-либо имущественных прав или не являются суррогатами валюты и не могут в силу этого выступать в денежном обороте в качестве средства платежа, например счета, подлежащего оплате товарного чека торговых предприятий, товарных накладных, квитанций и т.д. Если они похищались виновным с целью их последующей подделки и использования в дальнейшем в качестве средства обманного получения имущественных ценностей либо денежных средств, содеянное должно расцениваться как приготовление к мошенничеству. Аналогичным образом при доказанности умысла на последующее хищение верхней одежды гражданина из гардероба ресторана, кафе, театра должна квалифицироваться кража у потерпевшего номерка, жетона, которые сами по себе предметом хищения не являются, но могут быть средством его совершения.

Одним из практически важных и зачастую неоднозначно решаемых в судебной следственной практике является вопрос о разграничении хищений чужого имущества и экологических преступлений, связанных с корыстным незаконным и безвозмездным завладением природными богатствами (золотом, водными животными, дикими пушными

зверями, древесиной и т.д.), т.е. действий, которые предусмотрены ст. 256 (незаконная добыча водных животных и растений), 258 (незаконная охота) и 260 (незаконная порубка деревьев и кустарников). Ввиду его многоаспектности обозначенный вопрос требует обстоятельного рассмотрения по существу.

В общем плане он решается следующим образом: материальные объекты окружающей природной среды (природы) в естественном состоянии, не подвергавшиеся воздействию общественно необходимого труда и потому не обладающие экономическим свойством меновой стоимости и ее денежным выражением — ценой, товаром, имуществом не являются и в силу этого не могут быть предметом хищения.

Объективная сторона хищения чужого имущества состоит во внешнем процессе общественно опасного и уголовно-противоправного посягательства на отношения собственности. Уголовное законодательство четко дифференцирует ответственность за хищения в зависимости от способа совершения преступления, выделяя и нормативно закрепляя в соответствующих статьях нового УК РФ следующие формы хищения: кража (ст. 158), мошенничество (ст. 159), присвоение и растрата (ст. 160), грабеж (ст. 161) и разбой (ст. 162). Исключение составляет лишь хищение предметов или документов, имеющих особую историческую, научную, художественную или культурную ценность, независимо от способа хищения, ответственность за которое предусмотрена ст. 164 УК РФ.

Обязательным объективным признаком хищения является *безвозмездность* изъятия (обращения) чужого имущества в свою пользу или в пользу других лиц. Под безвозмездным следует понимать изъятие чужого имущества без предоставления его собственнику полного эквивалента стоимости похищенного в виде определенной суммы денег, другого равноценного имущества или трудовых затрат, например постройка дачи, садового домика. Неэквивалентное (частичное) возмещение собственнику стоимости изъятых из его фонда вещей не исключает состава хищения чужого имущества, но может повлиять на его размер.

Хищение чужого имущества — материальный состав преступления, в объективную сторону которого в качестве обязательного признака входят общественно опасные последствия. Они выражаются в нарушении объекта уголовно-правовой охраны — общественных отношений собственности.

В преступлениях против собственности степень тяжести их нарушения определяется размером причиненного материального ущерба. Последний зависит от экономической оценки предмета посягательства, заключенной в его стоимости и денежном выражении — цене товара. Таким образом, преступный результат как обьективированная вове форма социальных последствий хищения определяется суммарной стоимостью имущества, явившегося предметом посягательства. Преступный результат при хищении состоит в причинении собственнику только реального (положительного) материального ущерба. Иные убытки, — и это надо подчеркнуть особо — причиненные хищением собственнику, в виде недополучения должного (упущенной выгоды), если бы он хозяйски распорядился изъятым имуществом, в содержательную структуру реального материального ущерба не входят.

При этом надо иметь в виду, что ФЗ от 29 октября 2002 г. «О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации, Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» хищения чужого имущества в форме кражи, мошенничества, присвоения и растраты признаются преступлениями, если размер материального ущерба в денежном выражении, причиненный ими, превышает один минимальный размер оплаты труда (раньше было пять минимальных размеров), установленный законодательством РФ на момент совершения правонарушения. Однако если в хищениях в указанных формах содержатся квалифицирующие или особо квалифицирующие признаки, указанные в ст. 158, 159 и 160 УК, содеянное признается преступлением независимо от размера похищенного. Между активными действиями расхитителя, выразившимися в изъятии и (или) обращении имущества в свою пользу или в пользу других лиц, и наступившими вредными последствиями должна быть установлена необходимая причинная связь.

В судебно-следственной практике и в теории уголовного права хищение признается оконченным преступлением с момента фактического изъятия имущества и наличия у виновного реальной возможности распоряжаться или пользоваться им по своему усмотрению как своим собственным. Отсутствие у субъекта реальной возможности распоряжаться или пользоваться похищенным исключает состав оконченного хищения. В подобных случаях преступные действия виновного надлежит квалифицировать как покушение на хищение чужого имущества.

Исключение из общего положения о моменте окончания хищения составляет разбой, который в соответствии с законодательной конструкцией его «усеченного» состава признается оконченным преступлением с момента нападения в целях хищения чужого имущества.

Субъективная сторона хищения характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает общественную опасность противоправного изъятия чужого имущества, предвидит неизбежность причинения в результате этого реального материального ущерба собственнику и желает наступления этих последствий. В предметное содержание прямого умысла при совершении хищений входит осознание виновным всех фактических юридически значимых обстоятельств содеянного и прежде всего, конечно, конкретного способа совершения преступления. Сознанием преступника должны охватываться и все другие квалифицирующие признаки соответствующей формы хищения. Надо иметь в виду, что предметное содержание умысла в процессе совершения хищения может изменяться. Так, например, хищение, начатое как кража, может перерасти в грабеж или даже разбой, если субъект, застигнутый на месте тайного изъятия имущества, применяет к другому человеку насилие различной степени с целью удержания похищенного.

Уголовную ответственность за хищение в формах кражи, грабежа и разбоя могут нести субъекты, достигшие к моменту совершения преступления 14-летнего возраста. За мошенничество, присвоение, растрату, а также хищение предметов, имеющих особую ценность, ответственность наступает с 16-летнего возраста.

§ 3. Хищение чужого имущества

КРАЖА (ст. 158 УК РФ). Кражи чужого имущества являются самыми распространенными деяниями из всех преступлений, совершаемых на территории РФ. В силу одного этого факта они представляют повышенную степень общественной опасности для экономических (имущественных) интересов граждан и государства.

Упомянутый выше ФЗ от 29 октября 2002 г. существенно реконструировал состав преступления, предусмотренного ст. 158 УК РФ: а) введено два новых квалифицирующих признака (кража, совершенная группой лиц, а также из одежды, сумки или другой ручной клади, находящимися при потерпевшем — ч. 2); б) переоценена степень общественной

опасности некоторых отягчающих обстоятельств, например, так называемых «квартирных краж», в сторону усиления наказания за их совершение; в) диспозиция дополнена ч. 4; г) в примечании дано аутентическое толкование понятий «значительный ущерб гражданину», «помещение» и «хранилище». Нет сомнения, что подобная законодательная акция будет способствовать правильному применению норм о хищениях чужого имущества, обеспечит более надежную защиту отношений собственности.

Очень важные изменения и дополнения в состав кражи, как и в другие формы хищений, внес ФЗ № 162-ФЗ от 8 декабря 2003 г. «О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации». Во-первых, он исключил неоднократность и рецидив из числа квалифицирующих признаков состава кражи; во-вторых, переоценил общественную опасность некоторых отягчающих кражу обстоятельств; в-третьих, ввел в ее состав новый квалифицирующий признак — «кража, совершенная в особо крупном размере».

Кража с объективной стороны выражается в тайном хищении чужого имущества, сущностное содержание которого как объективно, так и субъективно заключается в том, что виновный стремится избежать какого бы то ни было видимого контакта с собственником или титульным владельцем похищаемого имущества либо с посторонними лицами, способными воспрепятствовать преступлению или изобличить преступника, будучи очевидцами содеянного. В ряду всех форм хищения кража по способу совершения преступления может быть признана наименее опасной: она не сопровождается применением физического или психического насилия; виновный не использует при ее совершении имеющиеся у него правомочия или служебного положения, не применяет обмана как способа завладения имуществом. Виновный противоправно и тайно, скрытно, незаметно от других лиц изымает чужое имущество вопреки волеизъявлению собственника, переводит похищенные предметы в свое незаконное обладание, распоряжается ими как своими собственными.

При решении вопроса о том, было ли хищение совершено тайно, скрытно, незаметно для других лиц, не считая, конечно, сообщников вора, или открыто, явно, очевидно для посторонних граждан, решается следственными органами и судами на основе объективного и субъективного критериев оценки способа совершения кражи.

Объективный критерий оценки способа хищения как тайного или, напротив, открытого состоит в отношении к совершаемому хищению собственника или владельца, а также

других лиц в осознании ими или отсутствии сознания того факта, что виновным совершается противоправное изъятие чужого, не принадлежащего ему имущества. В данном случае возможно несколько вариантов признания хищения тайным, руководствуясь объективным критерием оценки способа его совершения. Первый из них — это когда кража совершается в отсутствие всяких очевидцев. Второй вариант связан с похищением имущества хотя и в присутствии собственника или других лиц, но незаметно, скрытно от них, когда они не наблюдают и не осознают факта противоправного завладения ценностями. Таковы, например, все карманные кражи или кражи из сумок, ручной клади и т.п.

Основываясь на объективном критерии, следует признать, что хищение надлежит признать тайным и в том случае, когда имущество изымается непосредственно из владения собственника и в его присутствии в месте совершения преступления, но он по тем или иным причинам (глубокий сон, состояние сильного опьянения, обморок и т.п.) не мог осознавать значения и смысла происходящего криминального события. И наконец, в судебно-следственной практике корыстное незаконное изъятие имущества признается тайным, когда оно совершается в присутствии многих лиц и, как говорится, на глазах у них, но они воспринимают акт завладения имуществом как вполне правомерный, не подозревая того, что он в действительности носит преступный характер. Тайным является и похищение, совершаемое виновным в присутствии лиц, не способных по возрасту, например детей, или по умственному развитию сознавать уголовно-противоправный характер изъятия чужого имущества.

Однако решающее значение в судебно-следственной практике придается субъективному критерию: намерению самого расхитителя действовать тайно от всех не причастных к преступлению лиц, его внутреннему убеждению, что изъятие имущества из владения собственника совершается незаметно, скрытно как для последнего, так и посторонних граждан.

По этому поводу Пленум Верховного Суда РФ в п. 2 постановления № 29 «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое» разъяснил: «Как тайное хищение чужого имущества (кража) следует квалифицировать действия лица, совершившего незаконное изъятие имущества в отсутствие собственника или иного владельца этого имущества, или посторонних лиц либо хотя и в их присутствии, но незаметно для них. В тех случаях, когда

указанные лица видели, что совершается хищение, однако виновный, исходя из окружающей обстановки, полагал, что действует тайно, содеянное также является тайным хищением чужого имущества»¹⁷.

Часть 2 ст. 158 УК РФ устанавливает повышенную ответственность за кражу, совершенную: а) группой лиц по предварительному сговору; б) с незаконным проникновением в помещение или иное хранилище; в) с причинением значительного ущерба гражданину; г) из одежды, сумки или другой клади, находящихся при потерпевшем.

Если кража совершается группой лиц без предварительного сговора, то их действия квалифицируются по ч. 1 ст. 158 УК.

Кража будет считаться совершенной группой лиц по предварительному сговору, если в ее совершении участвовали лица, заранее договорившиеся о совместном совершении преступления. Совместное групповое хищение предполагает выполнение участниками (соисполнителями) таких действий, которые содержат в себе признаки объективной стороны состава кражи чужого имущества.

В состав группы лиц по предварительному сговору могут входить только соисполнители. Сложное соучастие с распределением ролей или, как его еще называют, соучастие в тесном смысле слова квалифицирующий признак «группы лиц» не образует: каждый из соучастников будет нести ответственность в соответствии с выполняемой им ролью в совершении кражи — исполнителя, подстрекателя, пособника (последние два со ссылкой на ст. 33 УК РФ).

Решая вопрос о наличии в действиях виновного такого квалифицирующего признака, как проникновение в помещение или иное хранилище, органы следствия и суды должны иметь в виду следующее.

Проникновение — это вторжение в помещение или иное хранилище с целью совершения кражи, грабежа или разбоя. Оно может совершаться не только тайно, но и открыто, как с преодолением препятствий или сопротивления людей, в том числе работников охраны, так и беспрепятственно, а равно с помощью приспособлений (например, крюков, «удочек», магнитов, засасывающих шлангов, щипцов и др.), позволяющих виновному извлекать похищаемые предметы без входа в соответствующее

¹⁷ Российская газета. 2003. 18 янв.

помещение (жилище, хранилище). Проникновением должно признаваться и появление в помещении путем использования обмана, в том числе и подложных пропусков, например под видом сантехника, почтальона, курьера, инспектора пожарнадзора и т.д.

Проникновение — не самоцель, а способ получить доступ к хранящимся ценностям, которые виновный намерен похитить. Проникновению всегда предшествует формирование умысла на хищение в жилище, помещении или ином хранилище в силу чего оно неизбежно носит преднамеренный характер. Если виновный вошел в квартиру с иными благими намерениями и целями, и умысел на тайное или открытое изъятие материальных ценностей, который он затем и реализовал, возник уже после этого, в содеянном отсутствует рассматриваемый квалифицирующий признак хищения.

Под «помещением», о котором говорит закон, следует понимать строение, сооружение, предназначенное для размещения людей или материальных ценностей. Оно может быть как постоянным, так и временным (например, надувной ангар, брезентовый шатер, палатка), как стационарным, так и передвижным.

В целях единообразного применения уголовного закона и правильного его толкования законодатель дополнил Примечание к ст. 158 УК и в п. 3 определил: «Под помещением в статьях настоящей главы понимаются строения и сооружения независимо от форм собственности, предназначенные для временного нахождения людей или размещения материальных ценностей в производственных или иных служебных целях».

«Иное хранилище» — это особое устройство или место, специально оборудованное, приспособленное или предназначенное для постоянного или хотя бы временного хранения в нем товаров и сбережений от хищения, порчи и уничтожения, стихийных сил природы и т.п. товарно-материальных ценностей, которые, однако, не могут быть отнесены к категории «помещение». Это все виды специальных устройств, специально предназначенных для хранения и сбережения различного имущества — товаров, денег, драгоценных металлов и драгоценных природных камней (сейфы, стальные шкафы, контейнеры, авторефрижераторы, морозильные камеры, охраняемые железнодорожные вагоны и платформы и т.п.).

В судебно-следственной практике «иными хранилищами» признаются также участки территории, специально предназначенные и приспособленные для постоянного или временного хранения материальных ценностей. К таким особым обособленным и

охраняемым территориям относятся товарные дворы железнодорожных станций, речного или морского грузовых портов, аэропортов, элеваторов, огороженные загоны для скота, охраняемые зерновые токи сельскохозяйственных предприятий и т.д.

В настоящее время Примечание к ст. 158 УК дополнены п. 3, в котором разъясняется: «Под хранилищем в статьях настоящей главы понимаются хозяйственные помещения, обособленные от жилых построек, участки территории, магистральные трубопроводы, иные сооружения независимо от форм собственности, которые оборудованы ограждением либо техническими средствами или обеспечены иной охраной и предназначены для постоянного или временного хранения материальных ценностей».

Решая вопрос о квалификации действий виновного по признаку причинения преступлением значительного ущерба потерпевшему, следует учитывать стоимость похищенного имущества, а также его количество и значимость для потерпевшего, материальное положение последнего, в частности заработную плату, наличие иждивенцев¹⁸. Но при этом «значительный ущерб», как установлено в п. 2 Примечания к ст. 158, не может составлять менее 2500 руб.

Как видим, значительность ущерба зависит, скорее, не от стоимости похищенного имущества, а от совокупности факторов, определяющих материальное положение потерпевшего. Одна и та же стоимость похищенного имущества с учетом этих факторов в одном случае может быть признана значительным ущербом для данного потерпевшего, тогда как в другом случае, но уже для иного гражданина она таковым сочтена не будет.

Повышенную ответственность закон предусматривает за кражу, совершенную из одежды, сумки или другой ручной клади, находящихся при потерпевшем. Этот новый квалифицирующий признак ввиду его ясности не нуждается в дополнительном комментировании.

Часть 3 ст. 158 УК устанавливает ответственность за кражу, совершенную с незаконным проникновением в жилище либо в крупном размере.

Ввиду того что, несмотря на разъяснение Пленума Верховного Суда понятия «жилище», в судебно-следственной практике встречались случаи неоднозначного понимания этого квалифицирующего признака, законодатель дал ему исчерпывающее определение в Примечании к ст. 139 УК РФ. Из него следует, что под «жилищем»

¹⁸ Бюллетень Верховного Суда РФ. 1986. № 6. С. 4–5.

необходимо понимать три вида помещений: а) индивидуальный жилой дом с входящими в него жилыми и нежилыми помещениями; б) жилое помещение независимо от форм собственности, входящее в жилой фонд и пригодное для постоянного или временного проживания; в) иное помещение или строение, не входящее в жилищный фонд, но предназначенное для временного проживания, например гражданских лиц, потерпевших от стихийных бедствий, пожаров и других событий.

Крупным размером кражи, как установлено законом, признается стоимость похищенного имущества, превышающая 250 тыс. руб.

Размер хищения в качестве крупного определяется только исключительно суммарной стоимостью похищенного в денежном выражении. Такие натуральные и экономические критерии, как вес, объем, количество, хозяйственное значение похищенного имущества и т.п., учитываться при определении размера хищения не могут.

Если совершено не одно, а несколько обособленных друг от друга по месту, источникам, способу учинения хищений, в которых реализован самостоятельно возникший умысел виновных на изъятие чужого имущества, суммирование стоимости похищенных вещей в каждом отдельном преступлении при исчислении размера кражи в качестве крупного не допускается. Исключение составляет лишь единое продолжаемое хищение, в котором отдельные тождественные акты, охватываемые единым умыслом, составляют эпизоды одного растянутого во времени преступления. Если при сложении стоимости похищенного в отдельных эпизодах его суммарная стоимость превысит — налицо единое продолжаемое хищение, совершенное в крупных размерах.

В отношении размера хищения в качестве «крупного», по общему правилу, умысел виновного носит неопределенный (неконкретизированный) характер, поскольку он зачастую точно не знает суммарной стоимости имущества, которое он похищает. При такой разновидности умысла деяние субъекта квалифицируется с учетом размера фактически причиненного собственнику реального материального ущерба. В случае крупного размера ущерба содеянное надлежит квалифицировать в соответствии с направленностью умысла на хищение в крупном размере, если виновному по независящим от него обстоятельствам не удалось достичь желаемого результата.

Часть 4 ст. 158 предусматривает наиболее строгую ответственность за особо квалифицированный состав кражи, если она совершена: а) организованной группой; б) в особо крупном размере.

Организованная группа — одна из наиболее опасных форм соучастия в преступлении. Речь идет об устойчивой группе двух и более лиц, которые готовятся совершить не одно, а несколько преступлений. Ввиду более высокой внутренней организации данной формы соучастия по сравнению, например, с группой лиц по предварительному сговору в соответствии с предписаниями п. 5 ст. 35 УК РФ, установлены и более жесткие требования к основанию, условиям и объему уголовной ответственности за совершенные участниками организованной группы хищения чужого имущества. В частности, организатор или руководитель воровской организованной группы подлежит уголовной ответственности в качестве исполнителя за все кражи чужого имущества, совершенные группой, если они охватывались его умыслом независимо от того, принимали ли они в их совершении непосредственное участие. Другие участники организованной группы несут ответственность в том же качестве за все хищения чужого имущества, в подготовке или совершении которых они участвовали.

Особо крупный размер хищения предполагает изъятие имущества на сумму свыше одного миллиона рублей.

МОШЕННИЧЕСТВО (ст. 159 УК РФ). Предметом преступления, помимо имущества, является также *право на чужое имущество* как юридическая категория. Оно может быть закреплено в различных документах, например, в завещании, страховом полисе, доверенности на получение тех или иных ценностей, в различных видах ценных бумаг. Имущественные права, удостоверенные ценной именной бумагой, передаются в порядке, установленном для уступки требований (цессии).

Документы, содержащие имущественные права, нередко бывают, как показывает практика, предметом различных мошеннических операций. С момента получения мошенником такого документа, на основании обладания которым он приобретает право на имущество, преступление признается оконченным независимо от того, удалось ли мошеннику получить по нему соответствующее имущество в натуре или в денежном эквиваленте.

С *объективной* стороны специфика мошенничества состоит в способе его совершения. В отличие от многих других преступлений, которым присущ физический (операционный) способ, при мошенничестве способ действий преступника носит информационный характер либо строится на особых доверительных отношениях, сложившихся между виновным и потерпевшей стороной. В качестве способа завладения имуществом или приобретения права на имущество закон называет обман или злоупотребление доверием, которые характеризуют качественные особенности данной формы хищения.

Основным действием при мошенничестве следует признать процесс изъятия имущества из владения собственника, обусловленный обманом или злоупотреблением доверия со стороны субъекта преступления. Именно эти взаимосвязанные акты составляют признаки объективной стороны мошенничества. Своеобразие данного преступления состоит в том, что с внешней стороны оно проявляется в «добровольном» отчуждении имущества самим собственником и передаче его преступнику. Виновный, прибегая к обману или злоупотреблению доверием, непосредственно не изымает имущество из чужого владения. Но, фальсифицируя таким путем сознание и волю потерпевшего или злоупотребляя его доверием, мошенник достигает цели безвозмездного обращения переданного ему имущества в свою пользу.

По особенностям способа совершения преступления закон выделяет две разновидности мошенничества: 1) хищение путем обмана и 2) хищение путем злоупотребления доверием, не раскрывая ни первое, ни второе понятие.

Обман — это прежде всего умышленное искажение действительного положения вещей, сознательная дезинформация контрагента, преднамеренное введение его в заблуждение относительно определенных фактов, обстоятельств, событий в целях побудить его по собственной воле, фальсифицированной, однако, ложными сведениями или умолчанием об истине, передать имущество мошеннику.

Мошенничество, связанное с подделкой и использованием подложных документов, следует отличать от случаев устройства на работу на основании фальшивого диплома и получения соответствующей заработной платы за выполнение обязанностей по должности, которое лицо не имело права занимать. Например, А. предъявил поддельный диплом о высшем медицинском образовании, был назначен на должность главного врача санатория и успешно выполнял его обязанности в течение определенного времени. В данном случае

состав хищения отсутствует, поскольку здесь нет безвозмездного получения государственных денежных средств.

Иное дело, когда подделываются и используются документы, дающие право на получение повышенной заработной платы или процентной надбавки к окладу. К числу таких документов относятся, например, дипломы кандидата и доктора наук, аттестаты доцента и профессора, справки о стаже работы в районах Крайнего Севера или приравненных к ним местностях, о выслуге лет работы врачом, преподавателем, на подземных работах и т.п., на основании которых работник в соответствии с законодательством получает более высокую оплату труда или процентную надбавку к должностному окладу. Такие действия, будучи частично безвозмездными и корыстными, отвечают всем признакам хищения.

Второй, значительно менее распространенной формой совершения мошенничества, является злоупотребление доверием. Здесь преступник использует особые доверительные отношения, сложившиеся между ним и собственником или владельцем имущества, в основе которых лежат, как правило, гражданско-правовые либо трудовые отношения, вытекающие из договора, соглашения.

Разновидностью хищения имущества путем злоупотребления доверием является безвозмездное с корыстной целью обращение виновным товаров в свою пользу, полученных по договору бытового проката либо приобретенных в предприятиях розничной торговли в кредит без внесения соответствующих платежей и взносов собственникам имущества.

Мошенничество следует отличать от кражи, поскольку при ее совершении виновные тоже могут прибегать к обману с целью проникнуть в помещение, жилище, иное хранилище и тайно похитить имущество. Однако при совершении кражи обман является всего лишь условием, облегчающим в дальнейшем тайное изъятие имущества, и в силу этого не обуславливает переход ценностей от собственника к преступнику. Совершенно иную роль играет обман в составе мошенничества. Он выступает здесь как основная причина передачи имущества субъекту, который и обращает его в свою пользу. Следует отметить главное — что при краже имущество тайно похищается помимо и вопреки воле потерпевшего. Мошенничество же, напротив, характеризуется как бы «добровольной» передачей имущества обманутым собственником или владельцем преступнику.

Кроме того, важной особенностью мошенничества является передача имущества в собственность или, во всяком случае, в титульное владение лица с наделением его в отношении этого имущества определенными правомочиями. Короткое завладение имуществом, переданным лицу для осуществления чисто технических операций (помочь поднести чемодан, присмотреть за ненадолго оставленными вещами, поддержать вещь, когда ее собственник занят каким-либо делом и т.д.) без наделения субъекта соответствующими правомочиями, образует кражу, а не мошенничество.

Квалифицированный состав мошенничества (ч. 2 ст. 159 УК РФ) предполагает его совершение группой лиц по предварительному сговору либо с причинением значительного ущерба гражданину и по содержанию квалифицирующих признаков полностью совпадают с одноименными признаками состава кражи (ст. 158 УК).

Часть 3 ст. 159 УК РФ предусматривает ответственность за мошенничество, совершенное лицом с использованием своего служебного положения, или в крупном размере. Это могут быть не только должностные лица федеральных и муниципальных государственных организаций, но и работники коммерческих структур, использующие свое служебное положение для хищения чужого имущества. Необходимо установить, что, обманывая собственника или владельца имущества, виновный использовал при этом свое служебное положение или служебные полномочия как работник того или иного предприятия, организации или учреждения. Понятие крупного размера дано в Примечании к ст. 158 УК.

Часть 4 ст. 159 УК РФ предусматривает особо квалифицированный состав мошенничества, если оно совершено: а) организованной группой; б) в особо крупном размере. Эти признаки полностью совпадают с одноименными признаками в составе кражи, рассмотренными выше.

ПРИСВОЕНИЕ ИЛИ РАСТРАТА (ст. 160 УК РФ). Законом регламентирована ответственность сразу за две самостоятельные формы хищения чужого имущества — его присвоение и растрату, каждая из которых имеет свои объективные особенности, присущие этим способам изъятия и обращения предметов посягательства в пользу виновного или других лиц.

Присвоение как самостоятельная форма хищения с *объективной* стороны представляет собой активные действия, выражающиеся, в конечном счете, в изъятии, обособлении

вверенных виновному товарно-материальных ценностей и обращении их в свою пользу либо в пользу других лиц путем установления над ними их незаконного владения. Сущность присвоения состоит в том, что имущество, правомерно вверенное виновному, экономически перемещается из владения собственника, теряющего над ним свою власть, в незаконное физическое обладание преступника, который получает фактическую возможность распоряжаться и пользоваться им по своему усмотрению.

Определяющей особенностью присвоения как самостоятельной формы хищения является особое правовое отношение субъекта к похищаемому имуществу, которое не затрагивает экономической и юридической природы самого предмета посягательства, продолжающего оставаться материальным субстратом (носителем отношений) чужой собственности. Статья 160 УК РФ, характеризуя это отношение, в общей форме говорит об имуществе, «вверенном виновному». Таковым следует считать имущество, находящееся в правомерном владении лица, которое наделено в отношении этого имущества определенными правомочиями. Имущество находится в правомерном владении виновного, который в силу должностных обязанностей, договорных отношений или специального поручения собственника осуществлял в отношении этого имущества правомочия по распоряжению, управлению, доставке или хранению (кладовщик, экспедитор, агент по снабжению, продавец, кассир, коммивояжер и другие лица).

Субъект же преступления, осуществляющий те или иные правомочия в отношении вверенного ему имущества в связи с занимаемой должностью (бригадир, экспедитор, агент по снабжению, должностное лицо и т.д.), присваивая переданные ему ценности, всегда использует свое служебное положение уже в силу того простого факта, что они не оказались бы в его ведении и распоряжении без занимаемой им должности. Этим субъектом может быть как должностное лицо (см. Примечание к ст. 285 УК РФ), так и рядовые работники, которые, тем не менее, осуществляли правомочия в отношении вверенного им имущества.

Одним из центральных вопросов применения на практике ст. 160 УК является вопрос о наличии или отсутствии у субъекта определенных правомочий в отношении переданных ему собственником товарно-материальных ценностей.

В этой связи следует подчеркнуть, что действия шоферов, трактористов, комбайнеров, бульдозеристов, возниц гужевого транспорта, водителей малотоннажных речных

транспортных средств (лодок, катеров, переправочных паромов), выразившиеся в корыстном, безвозмездном изъятии убранного зерна и другой сельскохозяйственной продукции при их перевозке к местам складирования или хранения надлежит квалифицировать как кражу чужого имущества. Если же указанные категории работников, помимо чисто технических производственных функций по транспортировке продукции, выполняли еще и обязанности экспедитора, т.е. были снабжены товарно-транспортной накладной либо иным официальным отчетным документом с указанием наименования, ассортимента, количества (веса), а иногда и стоимости имущества, их действия в подобных случаях должны рассматриваться как хищение вверенных им ценностей в форме присвоения или растраты.

По общему правилу, те или иные правомочия лица в отношении вверенного ему имущества закрепляются в определенной документальной форме: распределении прав, обязанностей по должности, договору, соглашению, приказу или письменному распоряжению руководства организации, товарно-транспортной накладной или квитанции, выписанной уполномоченным должностным лицом на имя их конкретного исполнителя. Правовые формы закрепления полномочий в отношении вверенного лицу имущества весьма разнообразны и основываются на принципах и положениях гражданского права.

Специальным субъектом присвоения являются материально ответственные лица, которым непосредственно вверены товарно-материальные ценности и которые в силу этого постоянно или временно осуществляют в отношении их определенные полномочия. Субъектом рассматриваемого преступления могут быть как должностные, что на практике встречается значительно чаще, так и недолжностные лица, как штатные, так и нештатные работники различных организаций, в том числе и коммерческих структур, достигшие 16-летнего возраста. Субъектом данного преступления может быть и обычный гражданин, получивший определенные правомочия в отношении конкретного имущества от частного лица. Но и в этом случае «обычный» гражданин получает уголовно-правовой статус специального субъекта преступления, который сообщает ему определенные (договором, соглашением, устным поручением) правомочия в отношении похищаемого имущества.

Присвоение признается оконченным преступлением с момента изъятия и обособления чужого имущества от остальной товарно-материальной массы, принадлежащей

собственнику, и одновременного присоединения его к имуществу субъекта преступления с целью распорядиться им как своим собственным.

Растрата — самостоятельная форма хищения, при которой имущество, вверенное виновному для осуществления определенных правомочий, незаконно и безвозмездно истрачивается, расходуется, продается, потребляется и иным образом посредством активных действий отчуждается им, например передается третьим лицам.

Как отдельная самостоятельная форма хищения растрата ничем не связана с присвоением и не является последующим после него этапом преступной деятельности. С точки зрения требований закона одни и те же предметы нельзя одновременно и присвоить, и растратить. Если налицо констатировано наличие в действиях виновного состава присвоения, то последующее отчуждение (потребление) виновным ранее похищенного имущества лежит за пределами состава названного преступления. И наоборот.

Специфика растраты состоит в том, что при хищении имущества в названной форме, в отличие от присвоения, между правомерным владением и незаконным распоряжением им отсутствует какой-либо промежуток времени, в течение которого виновный незаконно владеет этим имуществом.

Растрата признается окончанным преступлением в момент незаконного распоряжения имуществом, вверенным виновному, т.е. тогда, когда завершился процесс его полного отчуждения в той или иной форме (потребления, израсходования, продажи, передачи другим лицам и т.д.). Именно этим моментом растрата отличается от присвоения, которое всегда предполагает незаконное фактическое владение (обладание в течение определенного времени) похищенным со стороны виновного лица.

Присвоение и растрату чужого имущества следует отличать от кражи. Основным разграничительным признаком указанных форм хищения является отношение субъекта преступления к похищаемому имуществу. При присвоении или растрате имущество не только вверено виновному, находится в его правомерном владении, но он наделен относительно этого имущества и определенными правомочиями. При краже же субъект либо вообще не имеет никакого отношения к похищаемому имуществу, либо получает доступ к нему лишь для выполнения чисто технических, производственных функций, которые, однако, не порождают на его стороне никаких правомочий по владению, пользованию, распоряжению или ответственной охране.

Часть 2 ст. 160 УК предусматривает ответственность за квалифицированные составы присвоения или растраты чужого имущества, если они совершены: а) группой лиц по предварительному сговору; б) с причинением значительного ущерба гражданину. Признаки, указанные в п. «а», «б», совпадают с аналогичными признаками квалифицированного состава кражи, которые были рассмотрены выше.

Часть 3 ст. 160 УК формулирует признаки особо квалифицированных составов присвоения или растраты. Речь идет о совершении преступлений лицом с использованием своего служебного положения или в крупном размере. Перечисленные признаки текстуально точно совпадают с одноименными признаками особо квалифицированного состава кражи и обстоятельно прокомментированы нами выше.

Федеральным законом от 8 декабря 2003 г. ст. 160 УК дополнена ч. 4, которая предусматривает ответственность за особо квалифицированный состав присвоения или растраты, совершенные организованной группой или в особо крупном размере. Указанные признаки тоже полностью совпадают с аналогичными признаками состава кражи, проанализированными выше.

ГРАБЕЖ (ст. 161 УК РФ). Основной объект грабежа — общественные отношения собственности. Однако, учитывая, что в соответствии с законом грабеж может быть соединен с насилием, не опасным для жизни или здоровья, либо с угрозой такого насилия, следует признать, что в качестве факультативного объекта уголовно-правовой охраны от данного посягательства может выступать здоровье потерпевшего.

С *объективной* стороны грабеж, как говорит закон, выражается в открытом хищении чужого имущества. Открытый, очевидный, явный для окружающих, а потому и дерзкий способ изъятия имущественных ценностей из чужого владения — отличительное свойство грабежа, придающее ему специфическое своеобразие с точки зрения не только внешних форм проявления, но и качественной антисоциальной характеристики деяния и деятеля. Последняя состоит в том, что грабитель открыто, вызывающе цинично и дерзко грубо нарушает сложившиеся в обществе отношения собственности, прибегая при этом нередко к физическому или психическому насилию над личностью, демонстративно, на глазах у присутствующих игнорирует требования уголовного закона, что, понятно, существенно повышает опасность совершаемых им действий, усиливает отрицательную морально-нравственную оценку его противозаконного поведения.

Открытый, заведомо очевидный, явно заметный способ изъятия чужого имущества — определяющий объективный признак грабежа. Пленум Верховного Суда РСФСР в руководящем постановлении от 27 декабря 2002 г. «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое» разъяснил, что открытым хищением чужого имущества, предусмотренным ст. 161 УК, является такое хищение, которое совершается в присутствии собственника или иного владельца имущества либо на виду у посторонних, когда лицо, совершающее это преступление, сознает, что присутствующие при этом лица понимают характер его действий независимо от того, применили ли они меры к пресечению этих действий или нет.

Если присутствующее при незаконном изъятии имущества лицо, не осознает противоправность этих действий либо является близким родственником виновного, который рассчитывает в связи с этим на то, что в ходе изъятия имущества он не встретит противодействия со стороны указанного лица, содеянное следует квалифицировать как кражу чужого имущества. Если же перечисленные лица принимали меры к пресечению хищения (например, требовали прекратить эти противоправные действия), то действия виновного следует квалифицировать по ст. 161 УК, как грабеж.

Деяние виновного, начатое как кража, перерастает в грабеж, когда факт изъятия становится известным потерпевшему или другим лицам, и преступник, осознавая данное обстоятельство, игнорирует его и завершает завладение имуществом уже открыто, явно для очевидцев. Однако, если виновный обнаружил, что о его преступлении стало известно посторонним третьим лицам, и он, опасаясь быть задержанным, бросает похищенное и пытается скрыться с места преступления, содеянное не выходит за рамки признаков покушения на кражу чужого имущества.

Оценка способа хищения как открытого так же, как и при краже, производится на основе учета объективного и субъективного критериев, рассмотренных выше применительно к составу кражи.

Часть 2 ст. 161 УК предусматривает повышенную ответственность за квалифицированный состав грабежа, если он совершен: а) группой лиц по предварительному сговору; б) с незаконным проникновением в жилище, помещение или иное хранилище; в) с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия, а равно г) в крупном размере.

Физическое насилие при грабеже означает причинение потерпевшему побоев или легкого вреда здоровью, не повлекшего последствий в виде кратковременного расстройства здоровья или незначительной стойкой утраты общей трудоспособности.

Психическое насилие, т.е. запугивание, угроза применения рассмотренного выше физического насилия, не опасного для жизни и здоровья потерпевшего, впервые введено законодателем в качестве квалифицирующего признака состава грабежа.

В уголовно-правовом смысле физическое или психическое насилие выступают при совершении грабежа в двух качествах: 1) средства открытого изъятия имущества и 2) средства удержания уже изъятых вещей. В последнем случае это имеет место обычно тогда, когда в процессе совершения кражи преступника застают на месте совершения преступления, и он в целях удержания похищенных вещей применяет к обнаружившему его человеку физическое или психическое насилие.

Крупный размер как квалифицирующий признак прокомментирован выше.

Часть 3 ст. 161 УК формулирует признаки особо квалифицированного состава грабежа, если он совершен: а) организованной группой; б) в особо крупном размере. Все эти признаки подробно прокомментированы применительно к составу кражи.

Здесь важно лишь подчеркнуть, что согласно разъяснению Пленума Верховного Суда РФ в постановлении от 27 декабря 2002 г. (п. 15) при признании грабежа, совершенным организованной группой, действия всех соучастников независимо от их роли в содеянном подлежат квалификации по ч. 3 ст. 161 УК как соисполнительство.

РАЗБОЙ (ст. 162 УК РФ). Разбой — двухобъектное преступление: виновный в разбое одновременно посягает непосредственно на отношения собственности и на жизнь и здоровье человека. В рамках состава разбоя каждый из названных объектов относится к категории основных.

С *объективной* стороны разбой выражается в нападении с целью хищения чужого имущества, совершенном с применением насилия, опасного для жизни и здоровья, либо с угрозой применения такого насилия. В содержательной структуре диспозиции ст. 162 УК можно выделить следующие элементы: 1) нападение; 2) с целью похищения чужого имущества; 3) соединенное с насилием, опасным для жизни и здоровья человека или 4) с угрозой применения такого насилия.

Под нападением следует понимать внезапные для потерпевшего агрессивные действия виновного, которые соединены с насилием или угрозой применения насилия. нападение и непосредственно следующее за ним насилие (угроза), слитые как бы вместе, составляют органическое единство двух агрессивных неразрывных актов, субъективно объединенных единой целью — хищения чужого имущества.

Закон, говоря о физическом насилии как признаке разбоя, определяет его в общем виде как «опасное для жизни и здоровья». Поскольку смерть потерпевшего как результат примененного к нему насилия не охватывается составом разбоя, можно сделать вывод, что речь идет об умышленном причинении тяжкого вреда здоровью, опасного для жизни в момент причинения, независимо от наступления последствий, указанных в ст. 111 УК. Однако причинение такого тяжкого вреда в процессе разбойного нападения подпадает под признаки ч. 3 ст. 162. Следовательно, в ч. 1 ст. 162 УК имеется в виду только такое насилие, которое выразилось в причинении потерпевшему вреда здоровью средней тяжести или легкого вреда здоровью.

Для констатации именно такого характера вреда по делам о разбое необходимо проводить судебно-медицинскую экспертизу.

При оценке степени тяжести примененного виновным насилия, следует учитывать не только последствия в виде причинения вреда здоровью потерпевшего, но и его интенсивность, продолжительность, способ применения, орудия преступления. По статье об ответственности за разбой следует квалифицировать нападение с целью завладения имуществом, которое причинило потерпевшему даже легкое телесное повреждение без расстройства здоровья либо вообще не причинило никакого вреда его здоровью, однако в момент применения создавало реальную опасность для жизни и здоровья потерпевшего. Таким насилием может, например, быть удушение человека, длительное и неоднократное удержание головы человека в ванной, наполненной водой, надевание на голову полиэтиленового пакета с целью вызвать удушье и т.п. насильственные действия.

Пленум Верховного Суда РФ предложил оценивать как разбой случаи приведения потерпевшего в бессознательное состояние посредством применения сильнодействующих снотворных (например, клофелина в сочетании с крепкими спиртными напитками, сильнодействующих психотропных веществ и других одурманивающих средств) в целях изъятия чужого имущества.

При этом введенные в организм потерпевшего сильнодействующие, ядовитые или одурманивающие вещества с целью приведения его в беспомощное состояние и последующего хищения имущества должны представлять опасность для жизни и здоровья человека. Если с той же целью в организм потерпевшего введено вещество, не представляющее опасность для жизни и здоровья, содеянное надлежит квалифицировать в зависимости от последствий как грабеж, соединенный с насилием. Свойства и характер действия веществ при совершении преступления могут быть установлены с помощью соответствующего специалиста либо экспертным путем.

Действия лица, совершившего нападение с целью хищения чужого имущества с использованием собак или других животных, представляющих опасность для жизни и здоровья человека, либо с угрозой применения такого насилия надлежит квалифицировать с учетом конкретных обстоятельств дела по ч. 2 ст. 162 УК РФ.

Психическое насилие при разбое состоит в угрозе (запугивании) немедленного применения насилия, опасного для жизни и здоровья потерпевшего, чаще всего, в качестве которого выступает либо собственник, либо законный владелец. Потерпевшими могут быть в отдельных случаях и посторонние по отношению к имуществу граждане, если они начали активно воспрепятствовать изъятию имущества, а преступник прибегает к угрозе такого рода в целях преодолеть сопротивление с их стороны и завершить процесс завладения ценностями.

Угроза должна быть наличной, реальной и действительной. Форма ее внешнего выражения не имеет принципиального значения: чаще всего она выражается словесно, но не исключается и доведение ее посредством жестов, конклюдентных действий, например, путем демонстраций огнестрельного или холодного оружия, которое может быть реально приведено в действие, если требование преступника немедленной передачи ему ценностей не будет осуществлено потерпевшим. Важно, чтобы угроза, выраженная в той или иной очевидной для последнего форме, субъективно воспринималась им как реальная и действительная, создавала в силу этого убеждение, что она будет реализована, если виновный встретит с его стороны какое-либо противодействие преступлению.

По своей законодательной конструкции с учетом его исключительно высокой степени общественной опасности разбой сформулирован в законе как так называемый «усеченный» состав, который признается оконченным преступлением с момента

нападения, соединенного с насилием, опасным для жизни или здоровья или с угрозой применения насилия, вне зависимости от того, удалось ли преступнику фактически похитить имущество или не удалось.

Часть 2 ст. 162 УК РФ предусматривает ответственность за квалифицированный состав разбоя, если он совершен: а) группой лиц по предварительному сговору; б) с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия. Квалифицирующий признак, в котором речь идет о совершении разбоя группой лиц по предварительному сговору, проанализирован применительно к составу кражи и какой-либо специфики относительно разбоя не имеет.

Разбой с применением оружия или других предметов, используемых в качестве оружия, существенно повышает общественную опасность данного преступления, поскольку это резко усиливает агрессивность и силу нападения, способно причинить потерпевшему более большой (тяжкий) вред здоровью и даже жизни, придает самому преступнику уверенность в достижении цели похищения чужого имущества, в его неуязвимости со стороны лиц, которые могут оказать сопротивление или воспрепятствование преступному посягательству на собственность и личность. Все это, вместе взятое, свидетельствует об особой дерзости и преступника и его деяния.

Оружие, которое используется субъектом при совершении разбоя, может быть как огнестрельным, так и холодным, включая и различные виды и устройства взрывного действия — граната, толовая шашка, динамитный патрон и т.д.

Предметы, используемые в качестве оружия, — категория чрезвычайно широкая. Она охватывает собой, по сути дела, любые предметы, которыми может быть причинен тяжкий вред здоровью человека, вплоть до лишения его жизни.

К «иным предметам», что ранее не признавалось судебно-следственной практикой, необходимо отнести и предметы, предназначенные для временного поражения цели (например, механические распылители, аэрозольные и другие устройства, снаряженные слезоточивыми и раздражающими веществами, в том числе и электрошоковые аппараты).

Заслуживает особого внимания вопрос об использовании преступником различных изделий-имитаций: игрушечных пластмассовых пистолетов, автоматов, кинжалов, саблей и т.д., имеющих чисто внешнее сходство с их настоящими аналогами, но не способных в силу своих физических свойств причинить какой-либо серьезный вред в случае

использования их, скажем, в качестве ударного предмета. Пленум Верховного Суда РФ разъяснил следующее: «Если лицо демонстрировало оружие или угрожало заведомо негодным или снаряженным оружием или имитацией оружия, например, макетом пистолета, игрушечным кинжалом и т.п., не намереваясь использовать эти предметы для причинения телесных повреждений, опасных для жизни или здоровья, его действия (при отсутствии других отягчающих обстоятельств) с учетом конкретных обстоятельств дела следует квалифицировать как разбой, ответственность за который предусмотрена ч. 1 ст. 162 УК РФ». В связи с этим положением очень важно подчеркнуть, что демонстрация оружия как таковая без намерения его применения есть всего лишь угроза, но не реальное его использование, что подпадает под признаки ч. 1, а не ч. 2 ст. 162 УК.

Вместе с тем, если преступник использовал и имел намерение реально применить такую имитацию оружия (например, выточенный из свинца или стали макет боевого пистолета «ПМ»), ударом которого ввиду его веса, конфигурации, можно причинить тяжкий вред здоровью или жизни потерпевшего, разбой следует расценивать как квалифицированный.

Часть 3 ст. 162 УК РФ предусматривает ответственность за особо квалифицированный состав разбоя, если он совершен: а) с незаконным проникновением в жилище, помещение либо иное хранилище; б) в целях завладения имуществом в крупных размерах.

Особо квалифицирующие признаки разбоя, подробно рассмотрены при анализе состава кражи. Каких-либо специфических особенностей применительно к разбою они не имеют.

Часть 4 ст. 162 УК РФ предусматривает повышенную ответственность, если разбой совершен: а) организованной группой; б) в целях завладения имуществом в особо крупном размере или в) с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего.

Разбой, совершенный с реально умышленным причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего (п. «в» ч. 4 ст. 162 УК), выражается в фактическом причинении последнему любого последствия, указанного в ст. 111 УК.

Если в результате причинения тяжкого вреда здоровью потерпевшего наступила его смерть, по отношению к которой виновный проявил умышленную вину, содеянное должно квалифицироваться по правилам совокупности преступлений, предусмотренных п. «в» ч. 4 ст. 162 и п. «з» (а иногда и «к» — с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение, в данном случае разбой) ч. 2 ст. 105 УК.

ХИЩЕНИЕ ПРЕДМЕТОВ, ИМЕЮЩИХ ОСОБУЮ ЦЕННОСТЬ (ст. 164 УК РФ).

В отличие от обычных форм хищения данное преступление характеризуется особыми свойствами предмета посягательства, которые закон именует «предметами и документами, имеющими особую историческую, научную, художественную или культурную ценность». Пленум Верховного Суда в общей форме разъяснил, что особая историческая, научная или культурная ценность похищенных предметов определяется на основании экспертного заключения с учетом не только их стоимости в денежном выражении, но и значимости для истории, науки, культуры.

Примерный перечень культурных ценностей, обрисованных родовыми признаками, которые могут быть предметом рассматриваемого преступления, содержится в Законе РФ № 4804-1 от 15 апреля 1993 г. «О вывозе и ввозе культурных ценностей». В соответствии со ст. 7 названного Закона к ним относятся следующие категории предметов: редкие рукописи и документальные памятники; архивы, включая фото-, фоно-, кино-, видеоархивы; уникальные и редкие музыкальные инструменты; почтовые марки, иные филателистические материалы, отдельно или в коллекциях; старинные монеты, ордена, медали, печати и другие предметы коллекционирования; редкие коллекции и образцы флоры и фауны, предметы, представляющие интерес для таких отраслей науки, как минералогия, анатомия, палеонтология; другие движимые предметы, в том числе копии, взятые государством под охрану как памятники истории и культуры и т.п.

С *объективной* стороны преступление выражается в корыстном противоправном и безвозмездном изъятии и (или) обращении любым способом, в том числе и путем разбоя, предметов, имеющих особую культурную ценность, в пользу виновного или других лиц. Наступление последствий в виде причинения реального материального ущерба собственнику — обязательный объективный признак рассматриваемого преступления.

С *субъективной* стороны данная разновидность хищения характеризуется виной в форме прямого умысла. При этом сознанием виновного, хотя бы в общих чертах, должен охватываться тот факт, что им похищается предмет, имеющий особую историческую, научную, художественную и культурную ценность.

Субъектом преступления может быть любое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Часть 2 ст. 164 УК РФ предусматривает повышенную ответственность за данное деяние, если оно: а) совершено группой лиц по предварительному сговору или организованной

группой; б) повлекло за собой уничтожение, порчу или разрушение указанных в ч. 1 ст. 164 предметов и документов. Второй квалифицирующий признак, указанный в п. «в», будет рассмотрен в контексте ст. 167 УК РФ, предусматривающей ответственность за умышленное уничтожение или повреждение имущества.

§ 4. Причинение имущественного или иного ущерба без признаков хищения

ВЫМОГАТЕЛЬСТВО (ст. 163 УК РФ). Статья 163 УК РФ определяет признаки рассматриваемого состава преступления как вымогательство, т.е. требование передачи чужого имущества или права на имущество или совершения других действий имущественного характера под угрозой применения насилия либо уничтожения или повреждения чужого имущества, а равно под угрозой распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких, либо иных сведений, которые могут причинить существенный вред правам или законным интересам потерпевшего или его близких.

Вымогательство — особая форма корыстных и, как правило, насильственных посягательств на отношения собственности, которое, тесно примыкая к хищениям чужого имущества, не относится, однако, к этой сравнительно многочисленной группе преступлений. Имея много общих черт с хищениями (единство объекта и, частично, предмета, за исключением действий имущественного характера, прямой умысел, корыстная направленность, такая же мотивация активных действий, невозможность совершения преступления путем пассивного поведения), вымогательство, тем не менее, не в полной мере охватывается родовыми признаками общего понятия хищения. Прежде всего в составе вымогательства закон не предусматривает каких-либо последствий в виде причинения ущерба основному объекту уголовно-правовой охраны, которые являются конститутивным признаком хищения (кроме разбоя), а, во-вторых, и это, очевидно, самое главное — момент реального незаконного завладения имуществом, если это вообще случится в будущем, существенно оторван во времени от момента совершения вымогателем самих преступных действий. Неслучайно поэтому законодатель непосредственно в тексте закона (см. ч. 3 ст. 158, 159, 160, 161, 162 УК) четко обособил хищения от вымогательства, признавая их разными преступлениями по подгрупповой принадлежности. Все это не оставляет сомнения в том, что по букве и смыслу закона

вымогательство не является самостоятельной формой хищения и вообще не входит в подгруппу названных корыстных посягательств на собственность.

Помимо основного объекта вымогательства — отношений собственности, в качестве второго обязательного объекта является личность, а если оно соединено с применением физического насилия (ч. 2 и 3 ст. 163 УК), также и здоровье человека.

Предметом вымогательства являются: 1) чужое имущество; 2) право на имущество, рассмотренное нами при анализе состава мошенничества.

Практика борьбы с вымогательством встречается с такими разновидностями требования передачи права на имущество, как долговая расписка, фиктивное зачисление в состав учредителей различных коммерческих структур в целях получения в последующем доходов от прибыли, полученной в результате хозяйственной или финансовой (банковской) деятельности, оформление документа на переход права собственности к преступнику на определенные ценности и др.

Действия имущественного характера — это деятельность, создающая стоимость. Это может быть бесплатное написание под именем вымогателя гонорарного произведения, зачисление на оплачиваемую должность без выполнения фактической работы, безвозмездный трудоемкий капитальный ремонт автомашины, постройка дачного домика и т.д.

С *объективной* стороны вымогательство выражается в требовании виновного передачи ему имущества, права на имущество или совершения в его пользу или в пользу других указанных им лиц каких-нибудь действий имущественного характера, адресованных собственнику или владельцу имущественных благ. Выдвинутые требования виновный подкрепляет угрозами различного свойства.

Как видно, объективная сторона вымогательства, хотя его состав по законодательной конструкции является «усеченным», имеет достаточно сложную содержательную структуру и складывается не только из совокупности, но и обязательного сочетания сравнительно большого ряда альтернативно-необходимых признаков. В силу требований закона преступный акт при вымогательстве неизбежно приобретает сложносочлененный характер: он складывается из двух неразрывно связанных друг с другом преступных самостоятельных действий — определенного, конкретного по своему содержанию требования и угрозы, содержание которой также определено законом.

Требование, о котором говорит закон, — это настойчивая, повелительная просьба, адресованная к потерпевшему, по своей силе напоминающая, скорее, императивный приказ к совершению определенных имущественных актов — передаче преступнику материальных ценностей, прав на имущество или совершение действий имущественного характера. При этом подобное требование, подкрепленное угрозой, по своему характеру приобретает форму «жестокое», не терпящего возражения, проволочек отказа от выполнения императива.

Угроза — психическое насилие — как средство, побуждающее к исполнению предъявленного требования, должна быть действительной и реальной, т.е. субъективно восприниматься потерпевшим как вполне осуществимая. Только такое запугивание способно оказать на него определенное психическое воздействие и мотивировать требуемое поведение в интересах вымогателя. Адресатом угрозы может быть как сам потерпевший, к которому обращено требование, так и его близкие. В законе не говорится о «близких родственниках», а имеется в виду значительно более широкий круг людей. Поэтому следует признать, что вопрос о том, является ли тот или иной человек близким по отношению к потерпевшему, решается им самим. Таковыми могут быть родители, супруг, дети, усыновленные, сестры и братья, дед, бабушка, другие родственники, а также и посторонние по степени родства люди — жених (невеста), любимая девушка, любовник и даже близкие друзья лица, подвергшегося вымогательству.

По своему содержанию угроза, выраженная в любой форме — устно, письменно, непосредственно вымогателем или через третьих лиц и т.д. — в соответствии с требованиями закона может быть различной. Вымогатель может угрожать потерпевшему: 1) применением физического насилия; 2) уничтожением или повреждением имущества; 3) распространением сведений, позорящих потерпевшего или его близких; 4) распространением иных сведений, которые могут причинить существенный вред правам и законным интересам указанных лиц.

В рамках объективных признаков основного состава вымогательства своеобразие угрозы применения физического насилия состоит в том, что она, во-первых, по своему содержанию допускает причинение потерпевшему или его близким любой степени тяжести вреда здоровью и даже их убийство и, во-вторых, обращена, как правило, в будущее, когда вымогатель высказывает намерение реально применить насилие в

дальнейшем. Однако в сочетании с требованием передачи права на имущество или совершения действий имущественного характера угроза насилем, что очень важно подчеркнуть, может носить и наличный характер, т.е. содержать недвусмысленно выраженное намерение реализовать ее немедленно, уже в самый момент предъявления указанной претензии, если не будет согласия потерпевшего на ее удовлетворение.

Следует обратить внимание на то, что в подобных случаях такой характер и содержание угрозы не превращает вымогательство в разбойное нападение, соединенное с угрозой применения насилия, опасного для жизни и здоровья потерпевшего, поскольку предметом посягательства, что имманентно для хищения в форме разбоя, является не само имущество, а право на таковое или действия имущественного характера. Последние же ни при каких условиях не могут быть предметом разбойного нападения как обязательным объективным признаком его состава.

Угроза уничтожения или повреждения имущества, принадлежащего потерпевшему или его близким, может быть по своему характеру как обращенной в будущее, так и содержать опасность немедленного осуществления. Такое содержание запугивания не ставит вымогательство в какое-либо соотношение с хищением чужого имущества, и поэтому оно остается в рамках признаков рассматриваемого преступления. Естественно, что если угроза такого рода будет виновным реализована, содеянное требует дополнительной квалификации по соответствующей части ст. 167 УК РФ.

Угроза разглашения позорящих потерпевшего или его близких сведений (шантаж) — это запугивание сообщением третьим лицам любой информации — ложной или правдивой, действительной — но непременно позорящего характера. Являются ли сведения таковыми, и в какой степени их разглашение может нарушить интересы самого потерпевшего или его близких, всецело зависит от оценки и субъективного отношения к этим фактам лица, к которому вымогателем предъявлено соответствующее требование, так как именно оно выбирает альтернативу и в ее рамках конкретный вариант своего поведения в связи с высказанной угрозой. Суд не должен заниматься решением вопроса о том, в какой мере сведения, разглашением которых угрожал вымогатель, были ложными или действительными, объективно способными опозорить потерпевшего или его близких. Вместе с тем, как разъяснил Пленум Верховного Суда РСФСР, в п. 3 постановления от 4 мая 1990 г. «О судебной практике по делам о вымогательстве» (Бюллетень Верховного

Суда РСФСР. 1990. № 7. С. 7), в случаях, если о потерпевшем или его близких фактически оглашены сведения заведомо клеветнического либо оскорбительного характера, содеянное, при наличии к тому оснований (дела частного обвинения) квалифицируется по совокупности как клевета или оскорбление. Но в этом случае вопрос о ложности распространенных сведений и их способности опозорить потерпевшего или его близких решается только самим судом на основании общепринятых норм морали и нравственности, а также правил человеческого общежития.

Что касается угрозы распространения иных сведений, которые могут причинить существенный вред правам или законным интересам потерпевшего или его близких, то их содержание может быть самым разнообразным, например, разглашение коммерческой или банковской тайны, секреты производственных технологий, критическое финансовое положение или даже банкротство и т.д. Важно подчеркнуть, что решение вопроса о том, способны ли такие сведения, будь они преданы огласке, объективно причинить именно существенный вред соответствующим правам или интересам, принадлежит исключительно потерпевшему.

Вымогательство, будучи по своей конструкции «усеченным» составом преступления, признается оконченным деянием с момента предъявления требования о передаче имущества, права на имущество или совершения действий имущественного характера. Последующие действия потерпевшего лежат за пределами признаков состава вымогательства.

Поскольку оно признается по закону оконченным преступлением независимо от выполнения или невыполнения потерпевшим требования преступника, на практике возник вопрос: как надлежит квалифицировать действия вымогателя и лица, которому предъявлено требование о передаче государственного или муниципального имущества, в случае, когда последний его похитил, а затем передал вымогателю?

Какая же уголовно-правовая оценка, основанная на законе, должна даваться действиям вымогателя в рассматриваемой ситуации? Вполне очевидно, что вымогатель, получая имущество, ранее похищенное лицом, о чем ему заведомо известно, непосредственного участия в его изъятии не принимает, что исключает возможность признания его исполнителем хищения. К тому же ничем не оправдано рассматривать требование передачи имущества как «предварительный сговор» на совместное совершение хищения.

Вместе с тем такое требование, сопряженное с определенной угрозой, есть по своей сути одна из разновидностей возбуждения в другом человеке решимости совершить преступление и, таким образом, полностью подпадает под признаки подстрекательства к хищению. С учетом этих требований закона действия лица, передавшего вымогателю ранее похищенное имущество, следует квалифицировать как исполнительство в хищении, а вымогателя — как соучастие в нем в виде подстрекательства.

С *субъективной* стороны вымогательство — корыстное преступление, совершаемое только с прямым умыслом: виновный сознает, что им предъявляется незаконное требование передачи ему предметов преступления и желает таким путем добиться неправомерного их получения. Субъект действует по корыстным мотивам и преследует цель незаконного обогащения.

Субъектом вымогательства может быть любое лицо, достигшее 14-летнего возраста.

Часть 2 ст. 163 УК предусматривает ответственность за квалифицированный состав вымогательства, если оно совершено: а) группой лиц по предварительному сговору; б) с применением насилия или в) в крупном размере.

Квалифицирующие признаки, указанные в п. «а», «б» и «в», совпадают с аналогичными признаками состава кражи, рассмотренными выше.

В рамках признаков ч. 2 ст. 163 УК насилие по степени тяжести включает, на наш взгляд, побои, умышленное причинение легкого и средней тяжести вреда здоровью потерпевшего (ст. 116, 115 и 112 УК РФ). Поскольку названные преступления против личности являются квалифицированным признаком состава вымогательства, их фактическое совершение полностью охватывается ч. 2 ст. 163 УК и не требует дополнительной квалификации.

Часть 3 ст. 163 предусматривает ответственность за особо квалифицированный состав вымогательства, если оно совершено: а) организованной группой лиц; б) в целях получения имущества в особо крупном размере; в) с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего.

Особо квалифицирующие признаки, указанные в п. «а», «б» и «в», совпадают с одноименными признаками, рассмотренными при анализе соответствующего вида кражи.

Заметим, что относительно особо квалифицирующего признака «в целях получения имущества в особо крупных размерах» закон не требует фактического наступления этого

общественно опасного последствия. Для применения ч. 3 ст. 163 достаточно установить наличие у вымогателя направленности умысла и самой цели получения имущества в особо крупном размере, хотя бы ему и не удалось ее достичь.

Вымогательство, соединенное с угрозой применения насилия (ч. 1) и с фактическим причинением вреда здоровью потерпевшего той или иной степени тяжести (ч. 2 и 3 ст. 163), следует отличать от насильственного грабежа и разбоя.

По этому поводу Пленум Верховного Суда СССР в постановлении от 5 сентября 1986 г. «О судебной практике по делам о преступлениях против личной собственности» в общей форме разъяснил, что при отграничении вымогательства от грабежа или разбоя судам следует иметь в виду, что при вымогательстве угроза насилием направлена на получение имущества в будущем, а не в момент применения угрозы. Если угроза была приведена в исполнение, содеянное подлежит квалификации по статье УК о вымогательстве и при наличии оснований по статье, предусматривающей ответственность за действия, которые совершены при реализации угрозы. Так, если вымогатель, реально применив насилие, наряду с требованием передачи в будущем какой-то определенной суммы денег, уже в этот самый момент потребовал немедленно передать ему другое имущество, что и было сделано потерпевшим под воздействием физического насилия. Такие действия образуют совокупность вымогательства и насильственного грабежа или разбоя в зависимости от интенсивности насилия. Возможна и иная последовательность самостоятельных преступных действий: преступник, совершив разбой с применением насилия, не удовлетворяется размером похищенного и прибегает к требованию, соединенному с угрозой или насилием, передать ему в будущем дополнительную сумму денег. Изменение последовательности преступных посягательств не влияет на квалификацию их по совокупности совершенных самостоятельных преступлений. Это наиболее типичные ситуации, возникающие при разграничении сопоставляемых преступлений. Третья ситуация состоит в том, что вымогатель, применив угрозу, может немедленно получить требуемое имущество, однако его действия не будут образовывать ни грабежа, ни разбоя. Это тот случай, когда угроза по своему содержанию выражалась в уничтожении или повреждении имущества или в распространении сведений, позорящих потерпевшего или его близких. Такое содержание угрозы в соответствии с прямыми указаниями уголовного закона изначально исключает наличие составов грабежа и разбоя.

И, наконец, налицо состав вымогательства, а не грабежа или разбоя, если предметом посягательства было не имущество как таковое, а право на имущество или действия имущественного характера независимо от того, было ли применено физическое насилие в момент предъявления потерпевшему соответствующего требования и было ли оно удовлетворено последним немедленно или нет.

ПРИЧИНЕНИЕ ИМУЩЕСТВЕННОГО УЩЕРБА ПУТЕМ ОБМАНА ИЛИ ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЯ ДОВЕРИЕМ (ст. 165 УК РФ). Закон определяет данное преступление как причинение имущественного ущерба собственнику или иному владельцу имущества путем обмана или злоупотребления доверием при отсутствии признаков хищения.

Антисоциальная сущность преступления, предусмотренного ст. 165 УК, состоит в том, что виновный неправомерно обогащается за счет тех материальных ценностей, которые должны были поступить в распоряжение собственника и тем самым пополнить его имущественный фонд. Последний лишается социальной возможности владеть, пользоваться и распоряжаться планируемыми доходами своей хозяйственной деятельности, что и нарушает общественные отношения собственности как видového объекта уголовно-правовой охраны.

Предметом преступления являются товарно-денежные ценности, которые — и это их важная характеристика — на момент преступного воздействия на них еще не поступили во владение собственника, но должны были поступить в его распоряжение, если бы виновным не было совершено рассматриваемое преступление.

Объективная сторона деяния состоит в причинении имущественного ущерба собственнику путем обмана или злоупотребления доверием — признаков, подробно рассмотренных выше при анализе состава мошенничества (ст. 159 УК).

По своей законодательной конструкции данное деяние является материальным составом преступления. Оно признается оконченным, когда в результате обмана или злоупотребления доверием собственнику причинен материальный ущерб, а виновный незаконно обогатился за счет ценностей, которые, не соверши он преступления, должны были бы поступить в доход собственника.

Отличительной особенностью последствий данного преступления является характер и структура имущественного ущерба, который складывается не только из прямых материальных

потерь собственника, но и из упущенной им выгоды (недополучение должного). Таким образом, по своему характеру имущественный ущерб как последствие рассматриваемого преступления составляют убытки в виде недополучения должного, в виде упущенной материальной выгоды, но не реального (положительного) ущерба, связанного с фактическим уменьшением товарно-денежного фонда собственника, что всегда происходит при хищениях.

Причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием следует отличать от мошенничества как формы хищения чужого имущества. Основное отличие состоит в содержании общественно опасных последствий, в характере материального ущерба, причиненного собственнику. При хищении, как отмечалось, ущерб выражается в реальном лишении собственника принадлежащих ему ценностей, в уменьшении наличных имущественных фондов путем безвозмездного изъятия из них имущества. Если же неправомерное обогащение за счет чужого имущества не повлекло уменьшения его наличных фондов, а виновный лишь незаконно использовал вверенное ему имущество, неправомерно присваивая полученный от этого доход, подлежащий поступлению в фонды собственника, — налицо преступление, предусмотренное ст. 165 УК.

В судебно-следственной практике по ст. 165 УК обоснованно квалифицируются такие, например, преступные действия, как незаконное безвозмездное с корыстной целью пользование электрической и тепловой энергией, злостное уклонение гражданина от уплаты государственной организации обязательных платежей кроме налогов или от передачи ей какого-либо имущества, которое он был обязан передать, эксплуатация в корыстных личных целях государственной строительной техники (бульдозера, экскаватора, трактора, тягача и т.д.) на так называемых «левых» на стороне заработка, провоз за вознаграждение проводником железнодорожного вагона или водителем междугороднего автобуса безбилетных пассажиров и т.п. Во всех этих случаях соответствующим собственникам причиняется имущественный ущерб в виде упущенной выгоды.

Субъектом преступления может быть любое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Часть 2 ст. 165 предусматривает ответственность за указанное преступление, совершенное группой лиц по предварительному сговору или в крупном размере. Эти

признаки понимаются точно так же, как и одноименные признаки квалифицированного состава кражи.

Часть 3 ст. 165 подразумевает особо квалифицированный состав преступления при совершении его организованной группой либо с причинением особо крупного ущерба. Следует сказать, что законодатель в части выделения такого признака, как особо крупный ущерб оказался не последовательным. Квалифицированный состав образует деяние, совершенное в крупном размере, а особо квалифицированный вид — деяние, причинившее особо крупный ущерб. Размер в законе определен, а ущерб, по воле законодателя, является оценочным понятием и требует учитывать всю совокупность фактических обстоятельств.

НЕПРАВОМЕРНОЕ ЗАВЛАДЕНИЕ АВТОМОБИЛЕМ ИЛИ ИНЫМ ТРАНСПОРТНЫМ СРЕДСТВОМ БЕЗ ЦЕЛИ ХИЩЕНИЯ (ст. 166 УК РФ).

Бесспорно, что завладение помимо и вопреки волеизъявлению собственника принадлежащим ему автомобилем или другим транспортным средством существенно нарушают его правомочия по владению, пользованию и распоряжению указанными видами имущества. Рассматриваемое преступление посягает, несомненно, на отношения собственности, которые и являются его видовым объектом, и совершенно обоснованно впервые отнесено законодателем к группе деяний, посягающих на эту экономическую категорию.

Предметом преступления являются все виды автомобилей, тракторы, иные самоходные машины (грейдеры, бульдозеры, катки, комбайны и т.д.), трамваи и троллейбусы, мотоциклы, мотороллеры, другие механические транспортные средства. Последние по смыслу закона охватывают и малотоннажные механические транспортные средства передвижения по воде: моторные лодки, катера, легкие яхты, баркасы, шлюпки и другие, принадлежащие, как правило, гражданам по праву собственности и не относящиеся к видам воздушного, водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава.

Если предметом угона было судно воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава, для виновного возникает самостоятельное основание уголовной ответственности в виде совершения состава преступления, предусмотренного ст. 211 УК.

При этом угон автотранспортных средств, в отличие от другого имущества, причиняет их собственнику особо ощутимый урон, наиболее глубоко нарушает право

собственности, так как речь в подобных случаях идет о лишении его возможности фактически осуществлять субъективные правомочия по владению, пользованию и распоряжению особо значимых для него предметов, стоимость которых (особенно престижных иномарок) исчисляется десятками тысяч рублей.

С *объективной* стороны рассматриваемое преступление выражается в неправомерном, т.е. без согласия собственника, помимо и вопреки его воле, завладении предметом посягательства без цели хищения, которое закон определяет как «угон» транспортного средства.

Завладение (угон) состоит в незаконном захвате указанных выше транспортных средств и поездке на них, во всяком случае, начале движения. Угон может состоять в перемещении в пространстве транспортного средства с места его стоянки как с помощью собственной механической тяги заведенного виновным или уже работающего мотора, так и посредством буксировки «на прицепе» с использованием тяги других транспортных средств. Проникновение виновного в кабину транспортного средства с целью его угона, но при отсутствии перемещения в пространстве, т.е. до начала самостоятельного движения или буксировки, должно рассматриваться как покушение на совершение преступления, предусмотренного ст. 166 УК.

Завладение (угон) автомобилем или другим транспортным средством признается оконченным деянием с момента начала его движения.

По своей конструкции рассматриваемое деяние — *материальный* состав преступления — ибо захват (завладение) транспортного средства, угон его выводят указанный предмет из владения собственника и тем самым реально нарушают сами отношения собственности.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного ст. 166 УК, характеризуется виной в виде прямого умысла: виновный сознает, что он неправомерно, не имея на то никакого права, завладевает чужим автомобилем или другим транспортным средством, осуществляет на нем поездку и желает этого, но без цели незаконно безвозмездно и окончательно, т.е. на все время изъять предмет посягательства из владения собственника и обратить его (предмет) в свою пользу или в пользу других лиц. Отсутствие у виновного цели хищения — конститутивный признак рассматриваемого преступления. В процессе расследования подобных преступлений наличие или отсутствие этого *субъективного*

обстоятельства в деянии виновного должно исследоваться с особой тщательностью и скрупулезностью. Цель хищения должна быть безупречно доказана или, напротив, исключена.

Этот вопрос исключительно актуален в правоприменительном процессе по данной категории уголовных дел, поскольку хищение автотранспортных средств, как свидетельствует статистика, в два с половиной раза больше, чем их угонов. Профессионально организованный этот вид преступного бизнеса с его системой мер обеспечения безопасности, который по своей доходности стал приближаться к незаконному обороту наркотиков и оружия, представляет для правоохранительных органов большую сложность для раскрытия каждого конкретного факта хищения автотранспортных средств.

О наличии у субъекта цели хищения, как показывает практика, могут, например, свидетельствовать такие факты, как продажа угнанного транспортного средства третьим лицам, перегонка его в другой город, изменение внешнего вида автомобиля путем перекраски кузова, смены сидений, торпеды с доской приборов управления, радиатора, пошив новых чехлов, подделка технического паспорта, перебивка обязательных заводских номеров на основных металлических узлах автомобиля (на кузове, двигателе, переднем и заднем мостах), разборка автомобиля на отдельные узлы, агрегаты, детали и тому подобные обстоятельства, выявляющие в совокупности умысел на хищение, например, изготовление на угнанную машину поддельных документов (технического паспорта и др.).

Хищение из салона (кабины) угнанного транспортного средства других предметов, например, радиоприемника, видеомэгнитофона, носильных вещей, образует совокупность преступлений, предусмотренных ст. 166 и 158 (кража) УК. Аналогичным образом следует квалифицировать и такие действия угонщика, как, например, так называемое «раздевание» машины, когда преступник, покатавшись на чужом транспортном средстве, бросает его, но при этом снимает ту или иную деталь (фары, карбюратор, диски сцепления, зеркала бокового вида, электрооборудование и т.д.). В подобных случаях состав кражи может исключаться лишь при условии признания деяния малозначительным и потому не представляющим общественной опасности, свойственной преступлению (например, субъект снял одну щетку лобового стекла с ранее угнанной автомашины), т.е. по основаниям, предусмотренным ч. 2 ст. 14 УК РФ.

Субъектом рассматриваемого преступления может быть любое лицо, достигшее 14-летнего возраста.

Завладение (угон) транспортным средством без цели хищения, совершенное: а) группой лиц по предварительному сговору или б) с применением насилия, не опасного для жизни и здоровья, либо с угрозой применения такого насилия, рассматривается ч. 2 ст. 166 УК как квалифицированный состав рассматриваемого преступления. Названные признаки проанализированы применительно к составам кражи и насильственного грабежа. Часть 3 ст. 166 УК формулирует признаки особо квалифицированного состава завладения транспортным средством, если оно совершено организованной группой либо причинило особо крупный ущерб.

Понятие организованной группы раскрывается в ст. 35 УК, и рассмотрено нами при анализе состава кражи.

Крупный ущерб и в этом случае является оценочным признаком, который не раскрывается в уголовном законе и является, следовательно, вопросом не права, а факта. Он подлежит установлению по каждому конкретному делу с учетом всех его обстоятельств. Представляется, что, в отличие от «крупного размера» как особо квалифицирующего признака хищений, в структуру «крупного ущерба» могут включаться убытки в виде как реального (положительного) материального ущерба, возникшего в результате серьезного повреждения или полного разрушения автомобиля из-за автоаварии, виновным в которой был угонщик, разборки его на отдельные части, так и упущенной выгоды, например, вследствие лишения собственника в течение длительного времени получать доходы от эксплуатации угнанного виновным грузового автомобиля, автокрана, бульдозера, комбайна или трактора. Во всяком случае, есть основания предположить, что при решении вопроса, был ли ущерб, причиненный собственнику завладением транспортным средством, крупным в денежном выражении или нет, вполне оправданно в качестве общего ориентира учитывать количественные параметры этого особо квалифицирующего признака, жестко установленные законом для хищения в особо крупном размере (см. п. 2 Примечания к ст. 158 УК). Было бы лучше, если бы законодатель в этом случае вел последовательно речь о размере, а не об ущербе.

Часть 4 ст. 166 УК РФ устанавливает самую строгую ответственность за завладение транспортным средством, если оно совершено с применением насилия, опасного для

жизни или здоровья, или с угрозой применения такого насилия. Этот признак подробно рассмотрен при характеристике разбоя.

§ 5. Уничтожение или повреждение чужого имущества

УМЫШЛЕННЫЕ УНИЧТОЖЕНИЕ ИЛИ ПОВРЕЖДЕНИЕ ИМУЩЕСТВА (ст. 167 УК РФ). Статья 167 УК РФ определяет данное преступление как умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества, если эти деяния повлекли причинение значительного ущерба.

Видовой объект — общественные отношения собственности. Предметом рассматриваемого преступления может быть только чужое имущество, имеющее меновую, товарную стоимость. Уничтожение и повреждение специальных видов имущества или природных богатств в естественном состоянии, прямо указанных в уголовном законе, требуют квалификации по другим статьям УК, например, по ст. 243 УК (уничтожение или повреждение памятников истории и культуры); ст. 259 УК (уничтожение критических местообитаний для организмов, занесенных в Красную книгу РФ); ст. 261 (уничтожение или повреждение лесов); ст. 267 (приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения). Уничтожение или повреждение материальных объектов собственности может быть также результатом терроризма (ст. 205) и вандализма (ст. 214). Во всех перечисленных случаях для виновного наступают самостоятельные основания уголовной ответственности, отличные от ст. 167 УК.

С *объективной* стороны преступление выражается в уничтожении или повреждении чужого имущества.

Уничтожение предмета — это полная утрата им своих потребительских свойств и экономической ценности, приведение его в такое состояние, при котором он вообще не может быть использован по назначению, а утраченные им свойства не подлежат восстановлению.

Повреждение — это частичная, неполная утрата предметом своих потребительских свойств и экономической ценности, существенное снижение возможности использования его по назначению. При этом при необходимых трудовых и финансовых затратах на ремонт и восстановление поврежденной преступником вещи она способна вновь обрести временно и частично утраченные полезные качества и свойства, позволяющие с той или

иной степенью эффективности использовать ее по прямому функциональному назначению.

Уничтожение или повреждение чужого имущества в качестве своих вредных последствий приводит к причинению собственнику существенного материального ущерба, размер которого именно в качестве «значительного» должен определяться по тем же критериям, что и аналогичный признак, применительно к составам хищений.

С *субъективной* стороны уничтожение или повреждение чужого имущества могут совершаться как с прямым, так и косвенным умыслом. Мотивы и цели деяния не имеют квалифицирующего значения и на применение ст. 167 влияния не оказывают. Однако, если уничтожение или повреждение чужого имущества (например, дорогостоящего банковского сейфа) совершается с целью преодоления преград к хранилищу материальных ценностей в целях их похищения, содеянное требует дополнительной квалификации по соответствующей статье УК об ответственности за хищение как оконченное и неоконченное посягательство (ст. 29, 30 УК). Этот вопрос требует специальных пояснений.

Действительно, преступление, предусмотренное ст. 167 УК, нередко сочетается с хищением чужого имущества чаще всего в форме кражи, что не всегда учитывается органом, применяющим уголовный закон. В результате этого ст. 167 дополнительно по совокупности совершенных виновным преступлений не вменяется ему в уголовную ответственность. Так, проникновение преступников в хранилище материальных ценностей с проломом стен, потолочных или половых перекрытий, взломом контейнеров, дорогостоящих стальных сейфов, не подлежащих восстановлению (например, воры разрезали боковые стенки автогенным аппаратом), надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 158 (кража) и ст. 167 (умышленное уничтожение чужого имущества).

Вместе с тем совершение таких преступлений, как терроризм, диверсия, в составах которых присутствуют взрыв, поджог, иные действия, направленные на разрушение или повреждение материальных (имущественных) объектов и составляют их конститутивные признаки, сами эти посягательства являются значительно более общественно опасными деяниями, чем умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества и не

требуют дополнительной квалификации по совокупности еще и по ст. 167, так как она поглощается названными выше особо опасными преступлениями.

В судебной практике возник вопрос: следует ли дополнительно применять к расхитителю еще и ст. 167, если он после совершения хищения по тем или иным причинам умышленно уничтожил ранее похищенное им имущество? Такой вопрос, в частности, возник по делу Д., который из квартиры потерпевшего тайно похитил телевизор «Хитачи» и видеомагнитофон той же марки. От знакомого работника милиции Д. узнал, что на него падает подозрение в совершении квартирной кражи. Ночью в городе Д. сжег видеоаппаратуру, а оставшиеся металлические части закопал в землю. Органы следствия и суд квалифицировали его действия только по пп. «в» и «г» ч. 2 ст. 158 УК (по признакам незаконного проникновения в жилище и причинение потерпевшему значительного материального ущерба.). Правильная ли оценка дана судом действиям Д.?

Разумеется, во всех подобных случаях материальный ущерб, связанный с уничтожением имущества, может быть взыскан собственником с преступника в гражданско-правовом порядке, однако уголовно-правовых последствий последующее уничтожение или повреждение похищенного ранее имущества не влечет. Следовательно, отвечая на поставленный выше вопрос, следует ответить, что в рассмотренной ситуации совокупность названных преступлений отсутствует.

По ч. 1 ст. 167 УК могут нести ответственность вменяемые лица, достигшие 16-летнего возраста, а по ч. 2 — 14-летнего возраста.

Часть 2 ст. 167 УК конструирует квалифицированный состав преступления, если уничтожение или повреждение чужого имущества совершено из хулиганских побуждений, путем поджога, взрыва или иным общеопасным способом либо повлекло по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия (например, невозможность осуществлять производственную деятельность в течение длительного периода времени в связи с уничтожением оборудования или необходимого сырья и материалов, срыв сроков исполнения коммерческого контракта хозяйствующим субъектом и т.д.).

Хулиганские побуждения означают желание виновного уничтожить или повредить имущество с грубым нарушением общественного порядка и с пренебрежением к общественной морали и нравственности.

Как разъясняется в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 5 июня 2002 г. «О судебной практике по делам о нарушении правил пожарной безопасности, уничтожении или повреждении имущества путем поджога либо в результате неосторожного обращения с огнем» к «тяжким последствиям», предусмотренным ст. 167 и 168 УК РФ, следует относить также «причинение тяжкого вреда здоровью хотя бы одному человеку или средней тяжести вреда здоровью двух или более лиц, оставление потерпевших без жилья или средств к существованию»¹⁹.

Наиболее распространенные и, видимо, более всего общественно опасные способы уничтожения чужого имущества — это, конечно, поджоги, взрывы или иные общеопасные способы, которые приносят колоссальный материальный ущерб экономике и отдельным гражданам, а потому несут в себе исключительно высокую степень социальной вредности.

Так, в 2004 г. таких преступлений зарегистрировано 13 655, а причиненный ими материальный ущерб собственникам составил 1757,7 млн руб.

Причинение по неосторожности смерти человеку — это преступление, совершенное с двумя формами вины, в котором сочетается умышленная вина по отношению к уничтожению или повреждению чужого имущества и неосторожная вина в виде легкомыслия или небрежности по отношению к смерти человека.

УНИЧТОЖЕНИЕ ИЛИ ПОВРЕЖДЕНИЕ ИМУЩЕСТВА ПО НЕОСТОРОЖНОСТИ (ст. 168 УК РФ). Федеральный закон от 8 декабря 2003 г. внес существенные изменения в диспозицию ст. 168 УК, которая в новой редакции звучит так: «Уничтожение или повреждение чужого имущества в крупном размере, совершенные путем неосторожного обращения с огнем или иными источниками повышенной опасности». Это означает, что все иные способы уничтожения или повреждения имущества законодателем декриминализованы и в настоящее время не являются преступлением. Более того, в силу требований ст. 10 УК РФ положения ст. 168 УК в новой редакции имеют обратную силу и распространяются на все случаи уничтожения или повреждения чужого имущества любыми способами, не указанными в данной норме и совершенными до вступления ее в действие, например, по причине ненадлежащего хранения, складирования, перевозки товарно-материальных ценностей.

¹⁹ Судебная практика по уголовным делам / Сост. Г.А. Есаков. М., 2005. С. 166–168.

Объективные признаки данного преступления, если не считать его общественно опасных последствий в виде причинения материального ущерба в «крупном размере», полностью совпадают с признаками рассмотренного выше деяния. Важным признаком объективной стороны данного преступления является способ уничтожения или повреждения чужого имущества — обращение с огнем или иными источниками повышенной опасности, например, с взрывчатыми веществами.

Крупным размером в соответствии с п. 4 Примечания к ст. 158 УК признается стоимость уничтоженного или поврежденного движимого либо недвижимого чужого имущества, превышающая 250 тыс. руб.

Субъективная сторона преступления выражается в неосторожной форме вины в виде легкомыслия или небрежности. Ввиду неосторожного характера преступления его мотивация и целенаправленность не имеют никакого уголовно-правового значения.

При совершении преступления по легкомыслию субъект предвидит возможность уничтожения или повреждения чужого имущества именно в крупном размере, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает, что этого не произойдет.

При совершении преступления по небрежности субъект не предвидел возможности наступления таких общественно опасных последствий своих действий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог предвидеть указанные последствия.

Субъектом преступления может быть вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Глава 30

ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

§ 1. Общая характеристика, понятие и система преступлений в сфере экономической деятельности

Глава 22 УК РФ предусматривает ответственность за преступления в сфере экономической деятельности. Некоторая часть составов преступлений, входящих в эту главу, существовала и в УК РСФСР 1960 г. и относилась к разряду хозяйственных преступлений. В гл. 22 УК РФ входит 35 видов преступных деяний, совершаемых в сфере экономической деятельности. Одиннадцать из них были представлены и в Уголовном кодексе 1960 г. За 6 лет действия УК РФ в эту главу было внесено около 30 изменений и дополнений. Это свидетельствует о том, что экономическая основа общества постоянно совершенствуется, приводится в соответствие с политическими и социальными реалиями. Родовым объектом преступлений, предусмотренных гл. 22 УК РФ, являются общественные отношения, составляющие содержание всей экономики в целом. *Видовым* объектом выступают отношения по поводу производства, распределения, обмена и потребления материальных ценностей и услуг.

В качестве *непосредственных* объектов преступлений этой главы фигурируют конкретные общественные отношения, интересы в различных сферах экономической деятельности, на которые происходят преступные посягательства.

Кроме того, необходимо отметить, что преступления данной категории причиняют вред и дополнительным непосредственным объектам.

Исследуя объективную сторону указанных преступлений, следует отметить, что диспозиции многих правовых норм, предусматривающих за них уголовную ответственность, сформулированы законодателем как бланкетные. Иными словами, для правильного понимания сути преступления необходимо изучить немало нормативных актов, регулирующих экономическую деятельность различных субъектов.

Что касается непосредственно уголовно-правового деяния как признака *объективной стороны*, то в составах преступлений, входящих в гл. 22 УК РФ, оно выражается как в виде действия (изготовление или сбыт поддельных кредитных либо расчетных карт и иных платежных документов); так и в виде бездействия (злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности).

Законодательная конструкция составов преступлений, посягающих на нормальную деятельность в экономической сфере, достаточно неоднородна. Одни из них сформулированы как материальные (незаконное предпринимательство, лжепредпринимательство), которые считаются оконченными только в случае наступления преступных последствий, состоящих в причинной связи с общественно опасным деянием, другие — как формальные, окончание которых связывается лишь с совершением самого деяния (легализация денежных средств или иного имущества, приобретенных незаконным путем).

Субъективная сторона преступлений, совершаемых в сфере экономической деятельности, характеризуется исключительно умышленной формой вины.

Кроме того, в качестве обязательного признака некоторых составов выступают мотив и цель.

Субъект преступлений рассматриваемой главы общий или специальный, если характеризующий его признак прямо указан в диспозиции статьи Особенной части УК или вытекает из смысла последней.

В зависимости от непосредственного объекта посягательства, преступления, совершаемые в сфере экономической деятельности, можно подразделить на следующие шесть групп.

1. Преступления, посягающие на общественные отношения, интересы в сфере *предпринимательской деятельности*: воспрепятствование законной предпринимательской и иной деятельности (ст. 169 УК); регистрация незаконных сделок с землей (ст. 170 УК); незаконное предпринимательство (ст. 171 УК); производство, приобретение, хранение, перевозка или сбыт немаркированных товаров и продукции (ст. 171¹ УК); незаконная банковская деятельность (ст. 172 УК); лжепредпринимательство (ст. 173 УК); легализация (отмывание) денежных средств и иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем (ст. 174 УК); легализация (отмывание) денежных средств или иного

имущества, приобретенных лицом в результате совершения им преступления (ст. 174¹ УК); приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем (ст. 175 УК); недопущение, ограничение или устранение конкуренции (ст. 178 УК); принуждение к совершению сделки или отказу от ее совершения (ст. 179 УК); незаконное использование товарного знака (ст. 180 УК); незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну (ст. 183 УК); подкуп участников или организаторов профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов (ст. 184 УК).

2. Преступления, посягающие на общественные отношения, интересы, складывающиеся в *кредитно-финансовой сфере*: незаконное получение кредита (ст. 176 УК); злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности (ст. 177 УК); злоупотребления при эмиссии ценных бумаг (ст. 185 УК); злостное уклонение от предоставления инвестору или контролирующему органу информации, определенной законодательством РФ о ценных бумагах (ст. 185¹ УК); изготовление или сбыт поддельных денег или ценных бумаг (ст. 186 УК); изготовление или сбыт поддельных кредитных либо расчетных карт и иных платежных документов (ст. 187 УК).

3. Преступления, посягающие на *монополию государственного регулирования* в определенных сферах общественных отношений: нарушение правил изготовления и использования государственных пробирных клейм (ст. 181 УК); незаконный оборот драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга (ст. 191 УК); нарушение правил сдачи государству в оборот драгоценных металлов, драгоценных камней (ст. 192 УК).

4. Преступления, посягающие на общественные отношения, складывающиеся *по поводу перемещения ценностей через таможенную границу*: контрабанда (ст. 188 УК); незаконный экспорт технологий, научно-технической информации и услуг, используемых при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники (ст. 189 УК); невозвращение на территорию РФ предметов художественного, исторического и археологического достояния народов Российской Федерации и зарубежных стран (ст. 190 УК); невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте (ст. 193 УК).

5. Преступления, посягающие на общественные отношения, интересы, складывающиеся *по поводу порядка исчисления и уплаты налогов и иных платежей*: уклонение от уплаты

таможенных платежей, взимаемых с организации или физического лица (ст. 194 УК); уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица (ст. 198 УК); уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации (ст. 199 УК).

6. Преступления, посягающие на общественные отношения, интересы, *обеспечивающие процедуру банкротства*: неправомерные действия при банкротстве (ст. 195 УК); преднамеренное банкротство (ст. 196 УК); фиктивное банкротство (ст. 197 УК).

§ 2. Преступления, посягающие на общественные отношения, интересы в сфере предпринимательства

ВОСПРЕЯТСТВОВАНИЕ ЗАКОННОЙ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ И ИНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ (ст. 169 УК РФ). Диспозиция настоящей статьи носит бланкетный характер, т.е. для правильного понимания ее смысла необходимо обратиться к иным нормативным актам. В частности, понятие законной предпринимательской деятельности дается в ст. 2 ГК РФ: «Предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке».

В статье указано на воспрепятствование не только законной предпринимательской, но и иной деятельности. Как представляется, было бы лучше ограничиться рамками предпринимательской деятельности, а об ином объекте охраны вести речь в других статьях кодекса. Вместе с тем под «иной» следует понимать любую законную деятельность, а не только сферу экономической деятельности.

Непосредственный объект преступления — законные права и интересы субъектов предпринимательской и иной деятельности.

Таковыми субъектами признаются индивидуальные предприниматели либо юридические лица.

Индивидуальным предпринимателем в соответствии со ст. 23 ГК РФ следует признавать гражданина, который самостоятельно осуществляет предпринимательскую деятельность и зарегистрирован в таком качестве государством.

Юридическим лицом в соответствии с ч. 1 ст. 48 ГК РФ признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении

обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Следует признать, что деятельность юридических лиц может быть разной: коммерческой, некоммерческой, политической, благотворительной и т.п.).

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 169 УК, характеризуется деянием с формальным составом, т.е. преступление считается оконченным уже в момент выполнения указанных в законе действия или бездействия. Деяние может быть совершено в следующих формах: неправомерный отказ в регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица; уклонение от регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица; неправомерный отказ в выдаче специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности индивидуальному предпринимателю или юридическому лицу; уклонение от выдачи специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности индивидуальному предпринимателю или юридическому лицу; ограничение прав и законных интересов индивидуального предпринимателя или юридического лица; ограничение самостоятельности индивидуального предпринимателя или юридического лица; иное незаконное вмешательство в деятельность индивидуального предпринимателя или юридического лица.

Неправомерный отказ в регистрации охватывает обширный спектр действий. В соответствии с ч. 1 ст. 51 ГК РФ юридическое лицо подлежит государственной регистрации в органах юстиции в порядке, определяемом законом о регистрации юридических лиц. Данное государственной регистрацией, в том числе для коммерческих организаций, фирменное наименование включается в единый государственный реестр юридических лиц, открытый для всеобщего ознакомления. Что же касается граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, то ст. 23 ГК РФ также обязывает их пройти государственную регистрацию в качестве такового.

Исходя из смысла данного законоположения, под отказом следует понимать действия или бездействия должностного лица соответствующего органа исполнительной власти, которые могут выражаться: в непринятии пакета учредительных документов от указанных

субъектов; в отказе внести их в регистрационный реестр; в невыдаче им регистрационного свидетельства; других действиях, который нарушают условия и порядок государственной регистрации, предусмотренные ФЗ от 8 августа 2001 г. № 1299-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»²⁰.

Должностное лицо соответствующего органа должно довести отказ до индивидуального предпринимателя или представителя регистрируемого юридического лица.

Вместе с тем не всякий отказ следует считать неправомерным. Так, например, отказ должностного лица зарегистрировать юридическое лицо или гражданина в качестве индивидуального предпринимателя по причине нарушения ими установленного действующим на территории РФ законодательством порядка сдачи учредительных или иных документов должен быть признан правомерным. Но при этом регистрирующий орган не вправе требовать представление других документов, кроме документов, установленных настоящим Федеральным законом.

Неправомерным отказ должен быть признан только в том случае, если он имел место в нарушение положений ст. 23 и 51 ГК РФ, а также норм указанного ФЗ от 8 августа 2001 г.

Несколько иначе обстоит дело с регистрацией кредитных коммерческих организаций. Статья 12 ФЗ «О банках и банковской деятельности» от 2 декабря 1990 г. № 395-1 в ред. от 3 февраля 1996 г. устанавливает что Банк России осуществляет государственную регистрацию кредитных организаций и ведет Книгу государственной регистрации кредитных организаций. Статья 16 этого нормативного акта содержит исчерпывающий перечень оснований для правомерного отказа в государственной регистрации кредитной организации. Соответственно отказ по любым иным основаниям должен быть признан неправомерным.

Уклонение от регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица означает более завуалированную форму отказа в государственной регистрации. Оно может находить свое выражение в следующем: должностное лицо может выполнять тот же комплекс действий, что и при отказе в регистрации индивидуального предпринимателя или коммерческой организации, но об этом никто из заинтересованных лиц не информируется либо аргументы являются явно надуманными; должностное лицо

²⁰ СЗ РФ. 2001. № 33. Ст. 3431.

незаконно и неоднократно продлевает сроки регистрации, умышленно утрачивает представленные документы либо иным образом затягивает процесс.

Неправомерный отказ в выдаче специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности противоречит положениям ст. 49 ГК РФ, в соответствии с которой установлено, что отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, можно заниматься на основании специального разрешения (лицензии). Основным правовым актом, определяющим перечень видов деятельности, на осуществление которых требуется специальное разрешение (лицензия), и порядок лицензирования, является ФЗ от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»²¹. Кроме того, в части, не противоречащей названному закону, сохраняют свою силу указы Президента и постановления Правительства РФ, регулирующие порядок и устанавливающие органы, осуществляющие лицензирование отдельных видов деятельности. Лицензия представляет собой официальный документ, который разрешает осуществление указанного в нем вида деятельности в течение установленного срока, а также определяет условия его осуществления.

Отказ в данном случае может выражаться, например, в следующем: под надуманными предложениями или без объяснения причин не принимаются документы, необходимые для получения специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности; не совершаются необходимые бюрократические действия по внесению в соответствующий реестр записи о выдаче заинтересованным лицам специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности; лицензия не выдается без уважительных причин, без официального уведомления.

Основанием для отказа в выдаче лицензии являются: а) наличие в документах, представленных заявителем, недостоверной или искаженной информации; б) отрицательное экспертное заключение, установившее несоответствие условиям, необходимым для осуществления соответствующего вида деятельности, и условиям безопасности.

Уведомление об отказе в выдаче лицензии представляется заявителю в письменном виде в 3-дневный срок после принятия такого решения с указанием причины отказа.

²¹ СЗ РФ. 2001. № 33. Ст. 3430.

Соответственно отказ следует также считать неправомерным, если он имел место по любым иным основаниям.

Уклонение от выдачи лицензии может выражаться в следующих действиях должностного лица соответствующего органа: оно может выполнять тот же комплекс действий, что и при отказе в регистрации, никак не аргументируя свое поведение либо вообще не информируя об этом заинтересованных лиц (индивидуального предпринимателя или представителя коммерческой организации); оно может неоднократно требовать представления документов, которые не входят в перечень, определенный законом; оно бездействует под любым иным надуманным основанием либо умышленно утрачивает документы.

Рассмотрение заявления по существу с принятием решения о выдаче или об отказе в выдаче лицензии должно происходить в течение 60 дней со дня получения заявления со всеми необходимыми документами.

Под ограничением прав и законных интересов индивидуального предпринимателя или юридического лица в зависимости от организационно-правовой формы следует понимать любые действия должностных лиц, которые также существенно сужают сферу, предоставляемую действующим законодательством для удовлетворения интересов и прав субъектов предпринимательской и иной деятельности.

Это в том числе и умышленное создание условий, которые делают невозможной осуществление указанной в законе деятельности. Такие действия могут быть связаны с нарушением или устранением конкуренции, с отказом государственных учреждений от кредитования индивидуальных предпринимателей и т.п. В этом случае требуется дополнительная квалификация по соответствующим статьям УК.

Незаконное ограничение самостоятельности либо иное незаконное вмешательство в деятельность индивидуального предпринимателя или юридического лица предполагают разнообразные действия, которые в той или иной степени лишают перечисленных субъектов возможности действовать в полном объеме своих прав и полномочий, ставят под бюрократический контроль принятие ими важных решений. Например, принуждение к расторжению договоров по надуманным основаниям, навязывание невыгодных условий кредитования, рекомендации по принятию в штат нужных людей и т.д.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает противоправность своих действий и желает совершить их в той или иной форме. Мотивы и цели совершения преступления не являются обязательными признаками, но учитываются при назначении наказания. При наличии в действиях виновного признаков должностного преступления (взяточничество, злоупотребления или превышения должностных полномочий и др.) требуется квалификация по совокупности преступлений.

Субъект преступления специальный. Это должностное лицо, использующее свое служебное положение (понятие должностного лица дано в ст. 285 УК).

Часть 2 ст. 169 УК предусматривает ответственность за те же деяния, но совершенные в нарушение вступившего в законную силу судебного акта или причинившие крупный ущерб.

Первый квалифицирующий признак означает то, что виновный, несмотря на имеющееся судебное решение, обязывающее его не воспрепятствовать законной деятельности, вновь совершает одно из указанных в ч. 1 настоящей статьи действий или бездействий. Судебное решение должно быть не отмененным, вступившим в законную силу и иметь отношение к предмету обжалования. Истцом выступает индивидуальный предприниматель либо представитель юридического лица. Судебными органами, вынесшими решение, могут быть как суды общей юрисдикции, так и арбитражные суды. В данном случае виновное должностное лицо подлежит ответственности только в том случае, если ему заранее было известно о наличии судебного решения, и оно вновь осуществляет воспрепятствование. Деяние виновного в данном случае посягает еще и на отношения правосудия, т.е. в его действиях налицо идеальная совокупность преступлений, предусмотренных ч. 2 ст. 169 и ст. 315 УК. *Субъективная* сторона характеризуется при этом виной в форме прямого умысла.

Второй квалифицирующий признак характеризует материальный состав преступления. Он означает, что деяние должностного лица находится в причинной связи с причиненным ущербом, размер которого в настоящее время законодательно определен. В примечании к комментируемой статье указывается о том, что крупным размером, крупным ущербом, доходом либо задолженностью в крупном размере в статьях настоящей гл. 22 УК, за исключением ст. 174, 174¹, 178, 185, 185¹, 193, 194, 198–199¹ УК признаются стоимость,

ущерб, доход либо задолженность в сумме, превышающей 250 тыс. руб., особо крупным соответственно 1 млн руб.

Такое решение законодателя следует поддержать, так как ранее было много споров по поводу содержания этого оценочного понятия.

По воле законодателя действия виновного могут быть квалифицированы по двум квалифицирующим признакам сразу. Субъективная сторона в указанном материальном составе характеризуется умышленной формой вины.

РЕГИСТРАЦИЯ НЕЗАКОННЫХ СДЕЛОК С ЗЕМЛЕЙ (ст. 170 УК РФ).

Диспозиция статьи является бланкетной. Для правильного понимания признаков преступления необходимо обратиться к Земельному кодексу РФ.

Фактически данная статья содержит три самостоятельных состава преступления, объектом посягательства которых являются: земельные отношения, обеспечивающие рациональное использование и охрану земель; общественные отношения по поводу собственности на землю; законные права и интересы граждан, связанные с владением, пользованием и распоряжением землей.

Все составы преступлений по содержанию *объективной* стороны являются формальными, т.е. момент их окончания связан с совершением следующих действий: регистрация заведомо незаконных сделок с землей; искажение учетных данных Государственного земельного кадастра; умышленное занижение размеров платежей за землю.

Учитывая, что каждый из составов имеет свою специфику, представляется целесообразным проанализировать их по отдельности.

Регистрация заведомо незаконных сделок с землей представляет собой действие физического или юридического лица, направленное на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 ГК РФ).

Из содержания ст. 260 ГК РФ (Общие положения о праве собственности на землю) следует, что лица, имеющие в собственности земельный участок, вправе распоряжаться им постольку, поскольку соответствующие земли на основании закона не исключены из оборота или не ограничены в обороте. Граждане и юридические лица — собственники земельных участков имеют право продавать, передавать по наследству, дарить, сдавать в залог, арендовать, обменивать, а также передавать земельный участок или его часть в качестве

взноса в уставные фонды (капиталы) акционерных обществ, товариществ, кооперативов, в том числе с иностранными инвестициями.

Из смысла приведенных правовых норм следует, что к сделкам с землей относятся все виды гражданско-правовых сделок, предметом которых являются земельные участки, относящиеся к территории РФ и не исключенные из оборота или не ограниченные в обороте.

Под регистрацией следует понимать комплекс бюрократических действий (внесение в список, внесение в книгу, составление перечня, составление описи, запись фактов или явлений), осуществляемых с целью их учета или придания им законности.

Регистрация сделок с землей является одним из видов государственной регистрации. Совершение сделок с земельными участками регулируется гражданским законодательством с учетом земельного, лесного, природоохранительного, иного специального законодательства.

В соответствии с нормами этих отраслей права регистрация сделок с землей находит свое конкретное выражение в деятельности государства в лице уполномоченных органов по учету и контролю над распределением и использованием земель в РФ.

Под регистрацией заведомо незаконных сделок с землей следует понимать действия должностного лица, который, используя свое должностное положение и не выходя за рамки своих функциональных обязанностей, совершает необходимые административные процедуры по регистрации различных сделок, предметом которых является земля (купля-продажа, аренда и т.п.), но при этом в полной мере отдает себе отчет в том, что сделка носит заведомо противоправный характер, т.е. нарушает нормы действующего законодательства о земле.

При искажении учетных данных Государственного земельного кадастра предметом преступления выступают официальные сведения о земле, правовом режиме землепользования и многие другие данные, содержащиеся в Государственном земельном кадастре. Часть 1 ст. 110 Земельного кодекса РФ гласит: «Государственный земельный кадастр содержит систему необходимых сведений и документов о правовом режиме земель, их распределении по собственникам земли, землевладельцам, землепользователям и арендаторам, категориям земель, о качественной характеристике и народно-хозяйственной ценности земли».

При умышленном занижении размеров платежей, предметом которого являются платежи за землю, объективная сторона характеризуется незаконным уменьшением размера земельного платежа либо незаконным освобождением от налогов и сборов за пользование землей. Диспозиция в этой части требует изучения различных нормативных документов, в соответствии с которыми исчисляются размеры платежей. Например, согласно ст. 65 Земельного кодекса РФ формами платы являются земельный налог и арендная плата. Первый относится к числу постоянных и взимается ежегодно, а арендная плата устанавливается по соглашению сторон. Закон упоминает также и кадастровую стоимость земли, но, по мнению ряда специалистов, последняя не должна считаться предметом преступления. Видимо, требуется более точное разъяснение высших судебных инстанций о предмете данного преступления.

Субъективная сторона во всех трех составах характеризуется несколькими обязательными признаками. Во-первых, вина в форме прямого умысла. Виновный осознает опасность и противоправность своих действий и желает их совершить. Во-вторых, это мотив и цель действий виновного, которые указывают на его желание обогатиться в результате совершения преступных действий или удовлетворить иные личные интересы.

Субъект преступлений — специальный: должностное лицо, использующее свое служебное положение. Понятие и признаки должностного лица указаны в Примечании к ст. 285 УК.

Как представляется, совершение преступления в виде занижения платежей за землю руководителем организации надлежит квалифицировать по совокупности со ст. 199 УК.

НЕЗАКОННОЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВО (ст. 171 УК РФ). Для правильного понимания всех вопросов уголовной ответственности за преступления в предпринимательской сфере необходимо использовать разъяснения Пленума Верховного Суда РФ от 18 ноября 2004 г., данные в постановлении № 23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем»²².

Основной непосредственный *объект* — общественные отношения в сфере предпринимательской деятельности. Дополнительным объектом выступают охраняемые

²² Российская газета. 2004. 7 дек.

интересы граждан, общества и государства. Речь идет о фактически разрешенной предпринимательской деятельности, а не о запрещенных ее видах либо требующих специального разрешения (например, производство оружия и наркотических средств, которые изъяты из свободного гражданского оборота).

Объективная сторона данного преступления выражается в незаконном предпринимательстве, т.е. в самостоятельной, осуществляемой на свой риск деятельности, направленной на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, не зарегистрированными в качестве субъектов такой деятельности или с нарушением установленных правил. Деяние может находить свое выражение в следующих формах: осуществление предпринимательской деятельности без регистрации или с нарушением правил регистрации; предоставление в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, документов, содержащих заведомо ложные сведения; осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда такое разрешение (лицензия) обязательно; осуществление предпринимательской деятельности с нарушением лицензионных требований или условий. В частности, по последней форме незаконных действий Пленум Верховного Суда РФ указал, что «под осуществлением предпринимательской деятельности с нарушением условий лицензирования следует понимать занятие определенным видом предпринимательской деятельности на основании специального разрешения (лицензии) лицом, не выполняющим лицензионные требования и условия, выполнение которых лицензиатом обязательно при осуществлении лицензируемого вида деятельности».

Состав по конструкции объективной стороны является *формально-материальным*. При его формальной структуре для признания преступления окончательным достаточно совершение деяния в указанных формах, но сопряженного с извлечением дохода в крупном размере, который определен в Примечании к ст. 169 УК. Понятие «доход» в судебной практике, согласно разъяснению Пленума Верховного Суда РФ, определяется как выручка от реализации товаров (работ, услуг) за период осуществления незаконной предпринимательской деятельности без вычета произведенных лицом расходов, связанных с осуществлением незаконной предпринимательской деятельности.

При причинении крупного ущерба охраняемым интересам граждан, общества или государства, состав приобретает конструкцию материального, но требуется установление причинной связи между незаконным предпринимательством и причиненным ущербом, о котором говорилось при анализе Примечания к ст. 169 УК. Специфика данного состава состоит в том, что незаконные действия, не причинившие крупного ущерба, не могут квалифицироваться как покушение на незаконное предпринимательство, а рассматриваются лишь как административное правонарушение.

Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины. При формальном составе умысел прямой, при материальном может быть и прямым и косвенным. Субъект осознает, что осуществляет предпринимательскую деятельность без регистрации либо без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда такое разрешение (лицензия) обязательно, или с нарушением условий лицензирования и желает так действовать, извлекая крупный доход. Либо он сознает незаконность своих действий, предвидит, что в результате его действий возможно или неизбежно будет причинен крупный ущерб гражданам, организациям или государству и желает наступления этих преступных последствий или сознательно их допускает, либо относится к ним безразлично.

Субъект — физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Как показывает судебная практика, если незаконную предпринимательскую деятельность осуществляло юридическое лицо, то к уголовной ответственности привлекаются только физические лица, на которых в силу их служебного положения постоянно, временно или по специальному полномочию были непосредственно возложены обязанности по руководству организацией (например, руководитель исполнительного органа юридического лица либо иное лицо, имеющее право без доверенности действовать от имени этого юридического лица), а также лица, фактически выполняющие обязанности или функции руководителя организации.

Квалифицированный состав незаконного предпринимательства включает два признака: его совершение организованной группой или извлечение дохода в особо крупном размере, размер которого указан в Примечании к ст. 169 УК и составляет 1 млн руб.

ПРОИЗВОДСТВО, ПРИОБРЕТЕНИЕ, ХРАНЕНИЕ, ПЕРЕВОЗКА ИЛИ СБЫТ НЕМАРКИРОВАННЫХ ТОВАРОВ И ПРОДУКЦИИ (ст. 171¹ УК РФ). Диспозиция настоящей статьи является бланкетной, требующей изучения других нормативных

документов, регламентирующих порядок производства и реализации товаров и продукции, подлежащих маркировке марками акцизного сбора, специальными марками или знаками соответствия, защищенными от подделок (ФЗ «Об акцизах» от 6 декабря 1991 г. с изм. и доп. от 14 февраля 1998 г., от 23 июля 1998 г.; постановление Правительства РФ от 14 апреля 1994 г. № 319 «О введении на территории Российской Федерации марок акцизного сбора»; постановление Правительства РФ от 3 августа 1996 г. № 938 «О введении специальной маркировки алкогольной продукции, производимой на территории РФ»; постановление Правительства РФ от 19 июня 1999 г. № 648 «О маркировке специальными марками табака и табачных изделий, производимых на территории РФ»; постановление Правительства РФ от 17 мая 1997 г. № 601 «О маркировке товаров и продукции на территории РФ знаками соответствия, защищенными от подделок»; инструкция правительства РФ от 10 августа 1998 г. № 47 «О порядке исчисления и уплаты акцизов»).

Производство, приобретение, хранение, перевозка или сбыт немаркированных товаров и продукции представляет собой *специальный состав* незаконного предпринимательства.

Непосредственным объектом анализируемого преступления является установленный экономический и правовой порядок, обеспечивающий нормальный оборот маркированных товаров и продукции.

Предметом выступают немаркированные товары и продукция, подлежащие обязательной маркировке марками акцизного сбора, специальными марками, знаками соответствия, защищенными от подделок. В основном это табачная, алкогольная продукция, одежда из натуральной кожи, ковры и текстильные напольные покрытия, ювелирные изделия и их части из драгоценных металлов или металлов, плакированных драгоценными металлами, изделия из природного или культивированного жемчуга, драгоценных или полудрагоценных камней (природных, искусственных или реконструированных), бензин автомобильный, шины, покрышки и камеры к легковым автомобилям, легковые автомобили (за исключением автомобилей с ручным управлением, реализуемых инвалидам в порядке, определенном Правительством РФ), а также отдельные виды материального сырья по перечню, утверждаемому Правительством РФ (в настоящее время нефть и газовый конденсат, природный газ, уголь).

Марки акцизного сбора используются для маркировки товаров и продукции, ввозимых на таможенную территорию РФ и некоторых товаров внутри страны. Они наклеиваются на упаковку и являются документом, подтверждающим законное появление товара.

Специальная марка подтверждает легальность происхождения и производства алкогольной продукции, табака и табачных изделий на территории РФ. Эти марки — документы строгой отчетности, удостоверяющие легальность производства и оборота на территории РФ подакцизной продукции.

Акцизы — косвенные налоги государства, включаемые в цену товара (продукции), которыми облагаются так называемые подакцизные товары.

Специальная марка — марка, подтверждающая легальность производства подакцизной продукции. Ей маркируются алкогольная продукция, производимая и реализуемая на территории РФ с объемом этилового спирта более 9%, табак и табачные изделия, производимые на территории РФ. Помимо этого, специальной маркой маркируются товары и продукция, ввозимые из стран СНГ.

Знак соответствия — защищенный в установленном порядке знак, применяемый или выданный в соответствии с правилами системы сертификации, дающий уверенность в том, что продукция или услуга соответствует определенному стандарту или нормативному документу. Знаки соответствия наносятся на аудио-видео продукцию, ликеро-водочные изделия.

Состав преступления является *формальным*, т.е. преступление считается оконченным при выполнении деяния.

Объективная сторона характеризуется деянием, совершаемым в следующих формах: производство, т.е. любой способ изготовления либо создания продукции; приобретение — установление правомочий пользования, владения, распоряжения различными методами, в том числе и незаконными; хранение — нахождение товаров и продукции, как при виновном, так и в помещениях и на иных территориях, предназначенных для их размещения; перевозка — перемещение упомянутых товаров любой разновидностью механического транспортного средства, гужевыми повозками, а также летательными аппаратами; сбыт — любая форма отчуждения: продажа, дарения, дача в долг, залог товаров и продукции, обмен и т.д.

Характерная особенность этого состава состоит в том, что уголовная ответственность за указанные действия наступает при их совершении в крупном размере (Примечание к ст. 169 УК).

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Еще один обязательный признак субъективной стороны — специальная цель у виновного — сбыть немаркированную продукцию. При недоказанности последней действия могут быть квалифицированы как незаконное предпринимательство.

Субъект преступления — физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Как представляется, субъектом преступления может быть не только лицо, ответственное за маркировку товара, но и другие лица, которые его произвели, приобрели, хранили, перевозили с целью сбыта или сбывали.

В качестве квалифицирующих признаков преступления (ч. 2 ст. 171¹ УК) указаны следующие: организованная группа (ст. 35 УК) и особо крупный размер (Примечание к ст. 169 УК).

На практике возникают затруднения по вопросам квалификации указанных действий, преследующих цель уклониться от уплаты налогов. Так как производство, приобретение, хранение, перевозка или сбыт немаркированных товаров и продукции представляет собой разновидность незаконного предпринимательства, а конкуренция между незаконным предпринимательством и уклонением от уплаты налогов решается с учетом субъективной стороны состава преступления и в соответствии с п. 4 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. «О некоторых вопросах применения судами РФ уголовного законодательства об ответственности за уклонение от уплаты налогов» действия виновного подлежат квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных соответствующими частями ст. 171¹ и 198 УК РФ.

Если виновный совершает подобное преступление и при этом использует заведомо поддельные марки или знаки соответствия, то его действия образуют совокупность преступлений, предусмотренных ст. 171¹ и 327¹ УК.

НЕЗАКОННАЯ БАНКОВСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ (ст. 172 УК РФ). Состав данного преступления является специальным составом незаконного предпринимательства, влекущим более суровую ответственность, и отличается от общего состава специфической сферой осуществления незаконного предпринимательства.

Непосредственный объект — общественные отношения, возникающие в результате законной банковской деятельности.

По конструкции объективной стороны состав преступления является *формально-материальным*.

При материальном составе *объективная сторона* включает в себя такие обязательные признаки, как деяние в различных формах, последствия в виде крупного ущерба и причинной связи между ними. Деяние может находить свое выражение в следующих трех формах: осуществление банковской деятельности (банковских операций) без регистрации; осуществление банковской деятельности без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда такое разрешение (лицензия) обязательно; осуществление банковской деятельности с нарушением лицензионных требований и условий.

Рассмотрим каждую из форм отдельно.

1. *Осуществление банковской деятельности (банковских операций) без регистрации*. В соответствии с ФЗ «О банках и банковской деятельности» и ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России), любой банк как юридическое лицо подлежит государственной регистрации в органах юстиции в порядке, определяемом законом о регистрации юридических лиц (ч. 1 ст. 51 ГК РФ). Своеобразной спецификой обладает и госрегистрация таких коммерческих организаций, как банки и иные кредитные организации. Их регистрация осуществляется согласно ст. 12 ФЗ «О банках и банковской деятельности» от 2 декабря 1990 г. (в ред. от 3 февраля 1996 г.)²³ и ст. 58 ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» от 2 декабря 1990 г. (в ред. от 20 июня 1996 г.) Центральным банком России²⁴. Государственная регистрация кредитной организации и выдача лицензий на осуществление банковских операций или отказ в этом производится Банком России в срок, не превышающий шести месяцев с даты представления необходимых документов. При этом важно знать, что, учитывая особую специфику банковской деятельности, законодатель своей волей заложил в правовые нормы не только особый порядок государственной регистрации, но и такой же специфический порядок предоставления документов для получения лицензии на осуществление банковских операций. Так, для регистрации банка (кредитной организации) и получения соответствующих лицензий необходим целый пакет документов, состоящий более чем из

²³ СЗ РФ. 1996. № 6. Ст. 492.

9 пунктов. Указанный выше процесс регулируется не столько ст. 14 ФЗ «О банках и банковской деятельности», сколько инструкцией № 49 Центробанка России от 27 октября 1996 г. «О порядке регистрации кредитных организаций и лицензирования банковской деятельности»²⁵. Таким образом, осуществление банковской деятельности (банковских операций) будет рассматриваться как одна из форм объективной стороны данного преступления только в том случае, если банк занимается такой деятельностью без приобретения статуса юридического лица.

2. *Осуществление банковской деятельности без специального разрешения (лицензии).* Банк может осуществлять любые виды банковской деятельности, предусмотренные его уставом, если они не запрещены законодательством РФ. Отдельные виды деятельности (в том числе и банковская) могут осуществляться только на основании специальных разрешений (лицензий). Обращает на себя внимание не совсем удачная формулировка законодателем такого признака объективной стороны, как деяние. В диспозиции ст. 172 УК РФ употребляются два термина: «банковская деятельность» и «банковские операции», причем второй из них заключен в скобки и располагается в тексте закона вслед за первым. Грамматическое толкование такого законодательного оборота должно свидетельствовать о том, что эти термины тождественны. И действительно, анализ ФЗ «О банках и банковской деятельности» от 2 декабря 1990 г. № 395-1 позволяет утверждать, что смысловое значение этих терминов на самом деле имеет много общего. Что же касается их объемных характеристик, то термин «банковские операции» более широк по сравнению с термином «банковская деятельность».

В обыденном употреблении под термином «банковская деятельность», как правило, понимают особый вид предпринимательской деятельности, осуществляемый уполномоченными банками в кредитно-финансовой сфере. Однако ч. 2 ст. 1 ФЗ «О банках и банковской деятельности» конкретизирует это определение. В частности, эта законодательная конструкция относит к банковской деятельности лишь совершение следующих операций: 1) привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц; 2) размещение привлеченных во вклады денежных средств физических и юридических лиц от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности, срочности; 3) открытие и ведение банковских счетов средств физических и юридических

²⁴ Там же. № 26. Ст. 3032.

лиц. Выполнение всех банковских операций каким-либо одним лицом позволяет утверждать, что это лицо осуществляет банковскую деятельность.

Что же касается термина «банковские операции», то ст. 5 этого же закона помимо трех названных относит к ним следующие: 1) осуществление расчетов по поручению физических и юридических лиц, в том числе банков-корреспондентов, по их банковским счетам; 2) инкассация денежных средств, векселей, платежных и расчетных документов и кассовое обслуживание физических и юридических лиц; 3) купля-продажа иностранной валюты в наличной и безналичной формах; 4) привлечение во вклады и размещение драгоценных металлов; 5) выдача банковских гарантий. Однако даже совершение всех их в совокупности отнюдь не означает, что данное лицо осуществляет банковскую деятельность. При этом следует непременно отметить, что все эти функции могут быть присущи не только банку, но и другим кредитным организациям.

3. *Осуществление банковской деятельности с нарушением лицензионных требований и условий* может выражаться в превышении банком полномочий, предоставленных лицензией. Например, в совершении банковских операций с нарушением сроков лицензии.

При *формальном* составе преступление считается оконченным в том случае, если выполнение деяния в любой указанной форме было сопряжено с извлечением дохода в крупном размере (более подробно мы об этом говорили применительно к ст. 171 УК). Размер ущерба и дохода раскрывается в Примечании к ст. 169 УК РФ.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины. Цели и мотивы учитываются при назначении наказания.

Субъект преступления: в ч. 1 следует, что в качестве субъекта преступления с такой формой объективной стороны, как осуществление банковской деятельности (банковских операций) без регистрации может выступать как любой вменяемый и достигший 16-летнего возраста гражданин, так и руководитель коммерческой организации либо лицо, наделенное каким-либо специальным признаком, например, сотрудник кредитно-финансового учреждения. При совершении деяния в форме осуществления банковской деятельности без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда такое разрешение (лицензия) обязательно или осуществления банковской деятельности с нарушением лицензионных требований и условий ответственность несут *специальные* субъекты —

²⁵ Российская газета. 1996. 2 и 16 нояб.

должностные лица (руководители) кредитных организаций, банков и небанковских кредитных организаций, лица, выполняющие в этих организациях управленческие функции.

Часть 2 ст. 172 предусматривает ответственность за те же деяния, но совершенные организованной группой либо сопряженные с извлечением дохода в особо крупном размере. Анализ этих признаков был дан ранее.

ЛЖЕПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВО (ст. 173 УК РФ). *Основной непосредственный объект* — сфера нормальной предпринимательской или банковской деятельности и возникающие в ней имущественные отношения. *Дополнительным* непосредственным объектом выступают интересы граждан, общества или государства, которым незаконными действиями причиняется крупный ущерб.

Объективная сторона данного состава преступления, который является материальным по конструкции, содержит три обязательных признака: деяние, которое характеризуется действием по созданию коммерческой организации без намерения осуществлять предпринимательскую или банковскую деятельность, последствиями в виде крупного ущерба охраняемым интересам и причинной связью между ними. Особенностью состава является то, что без реального ущерба деяние не признается преступлением. В редких случаях речь может идти об ответственности за покушение на хищение в форме мошенничества. Вместе с тем, на наш взгляд, исключается квалификация по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 159 и 173 УК, так как эти нормы рассматриваются как общая и специальная, и действует правило, предусмотренное ч. 3 ст. 17 УК.

В соответствии с ч. 1 ст. 50 ГК РФ термин «коммерческая организация» означает юридическое лицо, основной целью деятельности которого является извлечение прибыли. Создание лжеорганизации для осуществления иных видов деятельности не охватывается составом данного преступления.

Под созданием коммерческой организации следует понимать приобретение этой структурой статуса юридического лица в соответствии с Законом о регистрации юридических лиц.

Определяющее значение имеет содержание *субъективной стороны* данного состава преступления, которая наряду с умышленной формой вины включает в себя важнейший признак — специальную цель, которую преследует лицо при лжепредпринимательстве.

Виновный, совершая указанные действия, стремится к получению кредитов либо к освобождению от налогов, либо к извлечению иной имущественной выгоды, либо к прикрытию запрещенной деятельности.

Субъектом преступления признается вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, являющееся учредителем (а в большинстве случаев и руководителем) коммерческой организации, созданной им исключительно в преступных целях.

ЛЕГАЛИЗАЦИЯ (ОТМЫВАНИЕ) ДЕНЕЖНЫХ СРЕДСТВ ИЛИ ИНОГО ИМУЩЕСТВА, ПРИОБРЕТЕННЫХ ДРУГИМИ ЛИЦАМИ ПРЕСТУПНЫМ ПУТЕМ (ст. 174 УК РФ). Цель данного уголовно-правового предписания состоит в том, чтобы не допустить утаивание или сокрытие истинной природы, происхождения, местонахождения или движения денежных средств, воспрепятствовать использованию преступно полученных доходов в легальном финансовом обороте.

Непосредственный объект — общественные отношения в сфере правомерного владения, пользования и распоряжения денежными средствами и иным имуществом. Диспозиция статьи носит бланкетный характер, так как для правильного применения статьи необходимо изучить положения ФЗ от 7 августа 2001 г. № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма»²⁶. Данный закон является правовой основой для защиты правомерных действий с финансовыми средствами и иным имуществом от криминально полученных доходов. Создан правовой механизм, обеспечивающий государственный контроль за перемещением финансов. В него входят вопросы обязательного контроля операций с денежными средствами или иным имуществом по сделкам на сумму 600 тыс. руб. и выше.

Предмет преступления — денежные средства (в том числе и иностранная валюта) или иное имущество, приобретенное другими лицами преступным путем.

Денежными следует считать такие средства, при помощи которых осуществляются законные платежи и которые обязательны к приему по нарицательной стоимости на всей территории РФ. Речь идет о наличных и безналичных расчетах в любой иностранной валюте.

²⁶ СЗ РФ. 2001. № 33. Ст. 3418.

Имущество, заведомо приобретенное другими лицами преступным путем, должно отвечать всем признакам имущества, определяемого нормами гражданского права.

Данные предметы должны быть заведомо приобретены другими лицами преступным путем, т.е. лицо, совершившее любое преступление, кроме преступлений, предусмотренных ст. 193, 194, 198, 199, 199¹ и 199² УК, получило криминальный доход и пытается его легализовать с помощью других лиц. Чаще всего базовыми преступлениями для последующей легализации имущества являются хищения, незаконный оборот наркотических средств и оружия.

Для состава преступления не является обязательным знание виновным того, в результате какого именно преступления добыто имущество, кто и при каких обстоятельствах совершил это преступление. Главное условие — чтобы субъект легализации сам не участвовал в преступном приобретении указанных денежных средств или иного имущества. В то же время для квалификации преступления необходимо установить заведомость его поведения, т.е. знание им заранее того обстоятельства, что он легализует денежные средства или имущество, приобретенные другими лицами преступным путем. В данном случае можно говорить о специфической форме *прикосновенности* к преступлению. Последнее обстоятельство законодателем констатируется весьма четко, т.е. виновность этих лиц в совершении какого-либо преступления, в результате которого ими противоправно получены денежные средства или иное имущество, установлена судебным приговором, вступившим в законную силу. Возможно, речь идет о точном знании субъектом лишь факта преступного приобретения другим лицом имущества или денежных средств, а не о состоявшемся судебном приговоре. Как представляется, по данному вопросу необходимо дополнительное толкование.

В прежней редакции комментируемой статьи указывалось на незаконный способ получения денежных средств и другого имущества, а не преступный, т.е. законодатель, заменив в диспозиции нормы сочетание «незаконным путем» на «преступным путем», ограничил, на наш взгляд, правоприменительные органы в возможности привлечения к уголовной ответственности за данное деяние.

О том, что предмет преступления добыт путем совершения преступления, могут свидетельствовать различные обстоятельства: отсутствие платежных документов и

товарных чеков на приобретаемое имущество, характер и количество имущества, предложенная стоимость, обстановка, в которой были приобретены денежные средства или имущество и т.п.

Состав преступления по своей конструкции является формальным, и преступление будет считаться оконченным в момент совершения финансовой операции или сделки с указанным имуществом. Для признания преступления оконченным достаточно совершения одной финансовой операции или одной сделки с приобретенными преступным путем денежными средствами или имуществом²⁷.

Объективная сторона преступления может выражаться в совершении активных действий в форме совершения легальных финансовых операций или иных сделок с указанными предметами для того, чтобы отмыть грязные, криминальные деньги или предать имуществу характер законно приобретенного. Финансовые операции могут заключаться в передвижении денег со счета на счет, приобретении на преступные средства ценных бумаг, осуществлении вкладов в банки, переводы за границу и т.п.

Другие сделки представляют собой (любые кроме финансовых операций) действия физического или юридического лица, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 ГК РФ). Это могут быть сделки купли-продажи, мены, сдача имущества в наем, аренду и некоторые другие.

Очень часто легализация проходит несколько этапов, по запутанным схемам, в результате чего теряются следы происхождения денежных средств и другого имущества, и они обретают видимость законно полученного дохода.

Необходимо отметить, что новая редакция ч. 1 ст. 174 УК не содержит указания на совершение деяния в крупном размере. Таким образом, законодатель установил ответственность за совершение сделок по отмыванию вне зависимости от размера имущества. По нашему мнению, такое решение вызовет трудности в принятии решения о возбуждении уголовного дела, так как не учтены положения ч. 2 ст. 14 УК.

Субъективная сторона характеризуется наличием двух обязательных признаков. Виной в форме прямого умысла и специальной целью. Субъект осознает, что совершает финансовые операции и другие сделки с денежными средствами или иным имуществом,

²⁷ См.: п. 19 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18 ноября 2004 г. № 23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем» // Российская газета. 2004. 7 дек.

заведомо приобретенными другими лицами преступным путем и желает их совершить. Очень важно установить цель его действий, а именно желание придания правомерного вида владению, пользованию и распоряжению денежными средствами или иным имуществом. При отсутствии указанной цели либо при ее недоказанности действия виновного могут быть квалифицированы по ст. 175 УК.

Субъект преступления — вменяемое, физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, легализующее имущество, которое приобретено преступным путем другими лицами.

Часть вторая ст. 174 УК России предусматривает ответственность за легализацию (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем, совершенную в крупном размере.

Финансовыми операциями и другими сделками с денежными средствами или иным имуществом, совершенными в крупном размере, согласно примечанию к данной статье признаются финансовые операции и другие сделки с денежными средствами или иным имуществом, совершенные на сумму, превышающую один миллион рублей.

В части третьей предусмотрена повышенная ответственность за легализацию в крупном размере, совершенную группой лиц по предварительному сговору или лицом с использованием своего служебного положения.

Такая трактовка означает, что совершение деяния не в крупном размере, но с наличием всех квалифицирующих и особо квалифицирующих признаков, охватывается рамками ч. 1 данной статьи, что не является примером для дифференциации ответственности на законодательном уровне.

Под действиями, совершенными с использованием своего служебного положения, следует понимать такие действия должностного или иного лица, которые совершены в пределах его компетенции и функциональных обязанностей, но вопреки интересам службы.

Часть 4 содержит ответственность за деяния, предусмотренные ч. 2 или 3 настоящей статьи, совершенные организованной группой.

ЛЕГАЛИЗАЦИЯ (ОТМЫВАНИЕ) ДЕНЕЖНЫХ СРЕДСТВ ИЛИ ИНОГО ИМУЩЕСТВА, ПРИОБРЕТЕННЫХ ЛИЦОМ В РЕЗУЛЬТАТЕ СОВЕРШЕНИЯ ИМ ПРЕСТУПЛЕНИЯ (ст. 174¹ УК РФ). Основные аспекты данного состава преступления

полностью совпадают с разъяснениями к составу преступления, предусмотренному ст. 174 УК.

По *объективной* стороне действия более широкие. Виновный легализует денежные средства или иное имущество не только путем совершения финансовых операций и других сделок, но и для осуществления предпринимательской или иной экономической деятельности.

Для привлечения к уголовной ответственности по этой статье необходимо установить то, что денежные средства или иное имущество получены самим субъектом легализации преступным путем. Остается проблема в признании лица, осуществляющего легализацию, виновным в преступном приобретении указанных предметов. Пленум Верховного Суда РФ в соответствующем постановлении разъяснил, что в случаях, когда лицо приобрело денежные средства или иное имущество в результате совершения преступления и использовало эти денежные средства или иное имущество для совершения финансовых операций и других сделок, содеянное этим лицом подлежит квалификации по совокупности преступлений, если приговор по предыдущему преступлению еще не вынесен (например, как получение взятки, кража, мошенничество и как легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества)²⁸. Такое толкование, как нам представляется, не в полной мере соответствует нормам Конституции РФ о том, что преступником лицо может назвать только суд. Возможны ситуации, когда приобретение лицом имущества не будет признано преступным, тогда ставится под сомнение и решение о привлечении к уголовной ответственности за преступление, предусмотренное ст. 174¹ УК. Полагаем, что для устранения подобных противоречий необходимо дополнительное официальное толкование на уровне законодательного органа, принимавшего решение об изменении редакции данной статьи.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла. Субъект осознает, что совершает финансовые операции и другие сделки с денежными средствами или иным имуществом, приобретенными им в результате совершения преступления и тем самым придает им законный характер, и желает так действовать. *Специальная цель* также остается обязательным признаком субъективной стороны, хотя некоторые специалисты

²⁸ См.: п. 22 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18 ноября 2004 г. № 23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем» // Российская газета. 2004. 7 дек.

полагают, что в данном составе преступления она отсутствует. Легализация сама по себе в данном случае означает, что виновный действует с желанием придать денежным средствам и иному имуществу правомерный вид. Вместе с тем было бы правильнее, если бы законодатель и в диспозиции данной статьи выделил цель как обязательный признак субъективной стороны.

Субъект преступления специальный. Физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, которое преступным путем приобрело денежные средства или иное имущество, и совершающее с ними финансовые операции и другие сделки или использующее указанные средства для осуществления предпринимательской или иной экономической деятельности.

Квалифицирующие и особо квалифицирующие признаки данного состава соответствуют указанным в ст. 174 УК, но касаются лишь предмета преступления в крупном размере, который определен в Примечании к ст. 174 УК.

ПРИБРЕТЕНИЕ ИЛИ СБЫТ ИМУЩЕСТВА, ЗАВЕДОМО ДОБЫТОГО ПРЕСТУПНЫМ ПУТЕМ (ст. 175 УК РФ). *Непосредственный* объект — установленный порядок приобретения или сбыта имущества, обеспечивающий законные экономические интересы граждан, общества и государства.

Предмет преступления — имущество (о признаках которого указано в ГК РФ), добытое в результате совершения другим лицом преступного деяния. В данном случае речь вновь идет об особой форме прикосновенности к преступлению. Виновный должен быть точно осведомлен, что имущество имеет криминальное происхождение, хотя по поводу последнего обстоятельства возникают вопросы, аналогичные озвученным ранее в ст. 174 и 174¹ УК.

В частности, кто должен констатировать, что имущество приобретено преступным путем, необходимо ли судебное признание такого факта? Данные вопросы требуют тщательного толкования на законодательном уровне или на уровне высших судебных инстанций.

Важно помнить, что некоторые предметы не могут охватываться данным составом в силу того, что исключены из свободного гражданского оборота. Так, ответственность за приобретение драгоценных металлов и камней, ядерных материалов или радиоактивных веществ, оружия и его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств, наркотических средств или психотропных веществ, сильнодействующих или

ядовитых веществ наступает по ст. 191, 220, 222, 228, 234 УК. Ответственность за сбыт порнографических материалов или предметов, кино- или видеоматериалов подобного типа предусмотрена ст. 242 и 242¹ УК.

Объективная сторона данного преступления может выражаться в следующих формах: заранее не обещанное приобретение имущества, заведомо добытого преступным путем; заранее не обещанный сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем.

Под приобретением имущества, заведомо добытого преступным путем, следует понимать возмездное или безвозмездное получение этого имущества в любой форме (покупка, дарение, уплата долга, обмен и т.п.).

Чаще всего это покупка имущества, похищенного другим лицом. Возможны и другие формы приобретения: получение в дар, в счет долга, за услуги, в обмен и т.п. При этом виновный фактически становится собственником имущества и имеет все правомочия по обладанию имуществом.

Как правило, приобретение бывает самым непосредственным образом связано с хранением имущества, добытого преступным путем. Некоторые специалисты полагают, что под термином «приобретение» следует понимать и хранение этого имущества. Однако такое положение не соответствует принципу субъективного вменения, так как само по себе хранение в большей степени соответствует укрывательству, а не приобретению.

Ответственность за заранее не обещанное укрывательство наступает по ст. 316 УК, но касается только особо тяжких преступлений. В связи с чем, по нашему мнению, ответственность за заранее не обещанное хранение имущества, заведомо добытого преступным путем, в ст. 175 УК не предусмотрена.

Сбыт — это отчуждение имущества в различных формах: продажа, обмен, дарение, передача в счет уплаты долга и т.п.

Состав преступления — *формальный*. Преступление считается оконченным с момента совершения приобретения или сбыта.

Для состава преступления не является обязательным знание виновным того, в результате какого именно преступления добыто имущество, кто и при каких обстоятельствах совершил это преступление. В то же время для квалификации преступления по ст. 175 УК необходимо установить заведомое знание субъектом того, что он приобретает или сбывает имущество, добытое путем совершения преступления. О том,

что имущество добыто путем совершения преступления, могут свидетельствовать различные обстоятельства, характер и количество имущества, предложенная приобретателю его стоимость, обстановка, в которой приобреталось имущество, и т.п.

Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины. Умысел только прямой, заранее обдуманный, он обязательно должен охватывать то обстоятельство, что обещание о приобретении или сбыте имущества заранее не было дано. Если будет доказан факт обещания совершения указанных действий раньше, до совершения преступных действий, в результате которых было добыто имущество, то виновный признается соучастником и отвечает по ст. 33 (пособничество) и соответствующей статье Особенной части УК.

Субъект преступления — вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, само не являющееся участником преступления, в ходе которого добыто имущество, а лишь осуществляет указанные в законе действия, заранее не обговаривавшиеся.

По ч. 2 ответственность наступает при наличии следующих квалифицирующих признаков: совершение деяния группой лиц по предварительному сговору; в отношении автомобиля или иного имущества в крупном размере. В первом случае речь идет о соучастии (ст. 35 УК). Второй признак связан со специфическим предметом: автомобилем или иным имуществом, стоимость которого превышает 250 тыс. руб. (Примечание к ст. 169 УК).

Часть 3 настоящей статьи предусматривает ответственность за деяния, указанные в ч. 1 или 2, но совершенные организованной группой или лицом с использованием своего служебного положения.

Если лицо, совершившее преступление, предусмотренное ст. 175 УК, легализует приобретенное имущество, т.е. стремится придать ему законный характер, то такие действия необходимо квалифицировать по совокупности со ст. 174 УК.

НЕДОПУЩЕНИЕ, ОГРАНИЧЕНИЕ ИЛИ УСТРАНЕНИЕ КОНКУРЕНЦИИ (ст. 178 УК РФ). *Непосредственный объект* — общественные отношения, обеспечивающие свободу и добросовестность конкуренции.

Объективная сторона характеризуется несколькими обязательными признаками: деянием, которое совершается в форме недопущения, ограничения или устранения конкуренции; различными способами их выполнения (путем установления монопольно

высоких или монопольно низких цен, раздела рынка, ограничения доступа на рынок, устранения с него других субъектов экономической деятельности, установления или поддержания единых цен); местом совершения (товарный рынок); последствиями в виде крупного ущерба и причинной связью между ними.

Для правильного понимания сути указанных способов совершения деяния необходимо знание ФЗ от 23 июня 1999 г. № 117-ФЗ «О защите конкуренции на рынке финансовых услуг»²⁹. О понятии монопольно определяемых цен указывается в ст. 7 Закона. Монопольно высокая — это цена товара, устанавливаемая хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на товарном рынке с целью компенсации необоснованных затрат, вызванных недоиспользованием производственных мощностей, и (или) получения дополнительной прибыли в результате снижения качества товара.

Монопольно низкая — это цена приобретаемого товара, устанавливаемая хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на товарном рынке в качестве покупателя, в целях получения дополнительной прибыли и (или) компенсации необоснованных затрат за счет продавца, или цена товара, сознательно устанавливаемая хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на товарном рынке в качестве продавца, на уровне, приносящем убытки от продажи данного товара, результатом установления которой являются или может являться ограничение конкуренции посредством вытеснения конкурентов с рынка.

Определение соответствующего рынка — предварительный этап в работе по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта на рынке конкретного товара. Доминирующее положение может возникнуть в результате злоупотребления хозяйствующим субъектом, доминирующим положением на рынке, соглашения (согласованных действий) хозяйствующих субъектов, ограничивающих конкуренцию.

Под доминирующим положением понимают исключительное положение хозяйствующего субъекта на рынке конкретного товара, не имеющего заместителя, которое дает ему возможность оказывать влияние на конкуренцию или затруднять доступ на рынок другим хозяйствующим субъектам.

²⁹ СЗ РФ. 1999. № 26. Ст. 3174.

Доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара составляет 65% и более. Доминирующим также признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара составляет менее 65%, если это установлено антимонопольным органом исходя из стабильности доли хозяйствующего субъекта на рынках, принадлежащих конкурентам. Не может быть признано доминирующим положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара не превышает 35%.

Установление доминирующего положение на рынке влечет за собой включение хозяйствующих субъектов в Государственный реестр объединений и предприятий-монополистов.

Товарный рынок — сфера обращения товара, не имеющего заменителей, либо взаимозаменяемых товаров на территории РФ или ее части, определяемой, исходя из экономической возможности покупателя приобрести товар на соответствующей территории и отсутствия этой возможности за ее пределами. Параметры товарного рынка определены в приказе МАП (Министерство антимонопольной политики) России от 20 декабря 1996 г. № 169 «О порядке проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарных рынках».

Конкуренция согласно ст. 4 Закона «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» от 22 марта 1991 г. (в ред. от 6 мая 1998 г.) — это состязательность хозяйствующих субъектов, когда их самостоятельные действия эффективно ограничивают возможности каждого из них воздействовать на общие условия обращения товаров на данном рынке и стимулируют производство тех товаров, которые требуются потребителю. В соответствии с ФЗ «О защите конкуренции на рынке финансовых услуг», принятым Государственной Думой РФ 4 июня 1999 г., под конкуренцией на рынке финансовых услуг понимается состязательность между финансовыми организациями, при которой их самостоятельные действия эффективно ограничивают возможность каждой из них односторонне воздействовать на общие условия предоставления финансовых услуг на рынке. Исходя из смысла данной формулировки, можно сделать вывод, что под ограничением конкуренции следует понимать любое ущемление свободы действий хозяйствующих субъектов на товарном рынке и рынке финансовых услуг.

Состав преступления *материальный*. Преступление считается оконченным с того момента, когда совершение любого из действий, составляющих его объективную сторону, повлекло причинение крупного ущерба. В соответствии с Примечанием к ст. 178 УК крупным ущербом признается ущерб, сумма которого превышает 1 млн руб.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной виной. Чаще всего виновный преследует корыстную цель, но она не является обязательным признаком, а учитывается при назначении наказания.

Субъект преступления — общий или специальный. Вменяемое, достигшее 16-летнего возраста физическое лицо. Специальным субъектом закон признает различных представителей хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на рынке.

Часть 2 содержит два квалифицирующих признака: совершение деяния лицом с использованием своего служебного положения либо группой лиц по предварительному сговору.

Под действиями, совершенными с использованием своего служебного положения, следует понимать действия должностного либо иного лица, действующего в пределах своего служебного положения, но вопреки интересам службы. Действия должностных лиц и лиц, выполняющих управленческие функции в коммерческих организациях, требуют квалификации по совокупности с соответствующими статьями УК (ст. 201, 285 и т.д.). Под группой лиц с предварительным сговором понимается группа лиц, заранее договорившихся о совершении преступления.

Особо квалифицированный состав (ч. 3 ст. 178 УК) содержит следующие квалифицирующие признаки: применение насилия или угроза его применения; уничтожение или повреждение чужого имущества или угроза его уничтожения или повреждения при отсутствии признаков вымогательства; совершение преступления организованной группой.

Как представляется, термин «насилие» охватывает причинение побоев и легкого вреда здоровью, а причинение более серьезных повреждений требует квалификации по совокупности со статьями о причинении вреда здоровью и жизни.

Если уничтожение или повреждение чужого имущества либо угроза его уничтожения связаны с требованием о его передаче либо о передаче прав на него, то действия следует расценивать как вымогательство.

ПРИНУЖДЕНИЕ К СОВЕРШЕНИЮ СДЕЛКИ ИЛИ К ОТКАЗУ ОТ ЕЕ СОВЕРШЕНИЯ (ст. 179 УК РФ). *Основной непосредственный* объект — общественные отношения, гарантирующие свободу граждан и юридических лиц на совершение различного вида сделок. *Факультативный* объект — охраняемые имущественные и неимущественные права потерпевших и их близких.

Диспозиция статьи является *бланкетной*, требующей знания института сделки, как одного из важнейших институтов гражданского права. Сделка в соответствии со ст. 153 ГК РФ означает волевое действие граждан и юридических лиц, направленное на установление, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей.

Объективная сторона характеризуется следующими обязательными признаками: деянием в форме активных действий (принуждение к совершению сделки или принуждение к отказу от ее совершения); особым способом, с помощью которого виновный добивается своих целей (угроза применения насилия, уничтожения или повреждения чужого имущества, угроза распространения сведений, которые могут причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких).

Угроза как способ принуждения должна обладать соответствующими признаками: быть реальной и действительной.

Что касается характера насилия, то законодатель не уточняет нанесением каких именно видов телесных повреждений или даже причинением смерти угрожает виновный. В связи с этим представляется правомерным рассматривать любую угрозу насилием как достаточное основание для того, чтобы инкриминировать виновному данное преступление.

Относительно сведений, способных причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких, можно предположить, что они могут содержать любую информацию (как личного, так и коммерческого характера). Главная их особенность должна заключаться в том, что их распространение способно реально причинить существенный вред правам и законным интересам лиц, круг которых обозначен

в диспозиции настоящей статьи. Это оценочный признак, требующий учета всех объективных и субъективных фактов.

Состав преступления — *формальный*, деяние считается оконченным с момента принуждения к совершению сделки или отказу от ее совершения при условии совершения его указанным в законе способом. При этом в действиях виновного не должно быть признаков вымогательства.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Субъект осознает, что принуждает потерпевшего к совершению сделки или к отказу от ее совершения под угрозой совершения указанных действий, и желает так действовать.

В содержание диспозиции законодатель текстуально не включает такой признак, как цель преступления. Но анализ содержания статьи с очевидностью указывает на наличие специальной цели. Виновный стремится к тому, чтобы принудить потерпевшего к совершению сделки или к отказу от ее совершения, но без признаков требования о передаче каких-либо ценностей, как это имеет место при вымогательстве.

Субъектом преступления выступает физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Квалифицированный состав предполагает совершение деяния с применением насилия либо организованной группой.

Насилие в данной статье включает причинение потерпевшему побоев и легкого вреда здоровью, а причинение более тяжкого вреда требует квалификации по совокупности с соответствующими преступлениями против личности.

НЕЗАКОННОЕ ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ТОВАРНОГО ЗНАКА (ст. 180 УК РФ).

Основной непосредственный объект — общественные отношения, складывающиеся в сфере производства товаров по поводу их качества и происхождения.

Дополнительный непосредственный объект — права и интересы производителей и потребителей товаров и услуг.

Данная статья предусматривает два самостоятельных состава преступления, которые можно разграничить по *их предмету* (ч. 1 и 2 ст. 180 УК).

В ч. 1 предметом преступления выступает товарный знак, знак обслуживания или сходные с ними обозначения. Указанные предметы — это обозначения, способные отличать соответственно товары и услуги одних юридических или физических лиц от

однородных товаров и услуг других юридических или физических лиц (ст. 1 Закона РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23 сентября 1992 г. № 3520-1). Таким образом, термины «товарный знак» и «знак обслуживания» в определенном смысле являются синонимами. Разница между ними состоит лишь в том, что товарный знак проставляется непосредственно на товарах и свидетельствует об их принадлежности или их производителе, а знак обслуживания идентифицирует юридическое или физическое лицо, оказывающее конкретные услуги. Как правило, знак обслуживания используется на вывесках, рекламных изделиях (изданиях) и т.п.

Статья 2 Закона провозглашает правовую охрану товарного знака. В ней в частности говорится, что правовая охрана товарного знака в РФ предоставляется на основании его государственной регистрации в порядке, установленном настоящим Законом, или в силу международных договоров. Товарный знак может быть зарегистрирован на имя юридического, а также физического лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность. На зарегистрированный товарный знак выдается соответствующее свидетельство. Оно удостоверяет приоритет товарного знака, исключительное право владельца на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

Владелец товарного знака имеет исключительное право пользоваться товарным знаком и распоряжаться им, а также запрещать его использование другими лицами. Никто не может использовать охраняемый в Российской Федерации товарный знак без разрешения его владельца. В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации. Товарный знак может быть зарегистрирован в любом цвете или цветовом сочетании. Наименование места происхождения товара — это название страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта, используемое для обозначения товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями или людскими факторами, либо природными условиями и людскими факторами одновременно.

В ч. 2 *предметом* преступления является предупредительная маркировка в отношении не зарегистрированного в России товарного знака или наименования места происхождения товара.

В соответствии со ст. 24 и 41 Закона «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» под предупредительной маркировкой следует понимать какой-либо символ, проставляемый рядом с товарным знаком или рядом с наименованием места происхождения товара и указывающий на то, что применяемое обозначение является товарным знаком или наименованием места происхождения товара, зарегистрированными в РФ. Правом использования предупредительной маркировки наделены законные владельцы товарного знака или наименования места происхождения товара.

Соответственно незаконным использованием предупредительной маркировки следует считать: использования предупредительной маркировки рядом с товарным знаком или наименованием места происхождения товара, которые не зарегистрированы в установленном законом порядке и, следовательно, на которые не имеется лицензии либо лицом, не являющимся законным владельцем товарного знака или наименования места происхождения товара.

В ч. 1 и 2 данной статьи мы имеем так называемые формально-материальные составы преступлений. Момент их окончания может наступить при неоднократном (два и более раз) незаконном использовании предмета преступления (формальный состав) либо при однократном использовании, повлекшем крупный ущерб (материальный состав).

Объективная сторона таким образом характеризуется следующими обязательными признаками: при формальном составе — только деянием, которое выражается в незаконном и неоднократном использовании предмета преступления; при материальном составе — последствиями в виде крупного ущерба и причинной связью между ними.

Незаконным использованием чужого товарного знака и иных предметов преступления признаются в нарушение ст. 22 Закона РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» — применение его на товарах и (или) их упаковке, а также в рекламе, печатных изделиях, на вывесках, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках, не имеющих зарегистрированного товарного знака либо для которых зарегистрирован другой товарный знак, либо лицом, которому такое право не предоставлено на основе лицензионного договора.

Незаконным использованием наименования места происхождения товара следует считать использование не зарегистрированного наименования места происхождения

товара, использование зарегистрированного наименования места происхождения товара лицами, не имеющими свидетельства, даже если при этом указывается подлинное место происхождения товара.

Под незаконным использованием обозначений, сходных с наименованием места происхождения товара, следует поднимать использование в переводе наименования места происхождения товара либо при обозначения наименования места таких выражений, как «род», «тип», «имитация» и тому подобных, а также использование сходного обозначения для однородных товаров, способного ввести потребителей в заблуждение относительно места происхождения и особых свойств товара;

Размер ущерба, трактуемого как крупный, определен законодателем как ущерб на сумму, превышающую 250 тыс. руб. (Примечание к ст. 169 УК).

Квалифицированные составы содержат следующие признаки: совершение деяния группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины. При формальном составе умысел только прямой, при материальном — прямой или косвенный.

Субъектом анализируемых преступлений может быть вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

НЕЗАКОННОЕ ПОЛУЧЕНИЕ И РАЗГЛАШЕНИЕ СВЕДЕНИЙ, СОСТАВЛЯЮЩИХ КОММЕРЧЕСКУЮ, НАЛОГОВУЮ ИЛИ БАНКОВСКУЮ ТАЙНУ (ст. 183 УК РФ). *Основной непосредственный объект* — общественные отношения, складывающиеся в сфере коммерческой, налоговой и банковской деятельности в части сохранения сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну. *Дополнительным* объектом выступают интересы физических и юридических лиц, владельцев указанной конфиденциальной информацией.

Предмет преступления — сведения, составляющие коммерческую, налоговую или банковскую тайну. Предмет преступления является общим для двух самостоятельных составов (ч. 1 и 2 ст. 183 УК).

Согласно ст. 139 ГК РФ информация составляет служебную или коммерческую тайну в случае, когда имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу ее неизвестности третьим лицам и когда к ней нет свободного доступа на законном основании, а обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности.

Под банковской тайной согласно ст. 857 ГК РФ следует понимать тайну банковского счета и банковского вклада, операций по счету и сведений о клиенте.

Федеральный закон «О банках и банковской деятельности» (ст. 26), конкретизируя эту правовую конструкцию, относит к категории банковской тайны банковские счета и банковские вклады не только клиентов, но и своих корреспондентов, а также иные сведения, устанавливаемые кредитной организацией, если это не противоречит данному закону.

Налоговая тайна — это в соответствии со ст. 102 НК РФ любые полученные налоговым органом, органом внутренних дел, органом государственного внебюджетного фонда и таможенным органом сведения о налогоплательщиках, за исключением сведений: разглашенных налогоплательщиком самостоятельно или с его согласия; об идентификационном номере налогоплательщика; о нарушениях законодательства о налогах и сборах и мерах ответственности за эти нарушения; предоставляемых налоговым (таможенным) или правоохранительным органам других государств в соответствии с международными договорами (соглашениями), одной из сторон которых является РФ, о взаимном сотрудничестве между налоговыми (таможенными) или правоохранительными органами (в части сведений, предоставленных этим органам).

Налоговая тайна не подлежит разглашению налоговыми органами, органами внутренних дел, органами государственных внебюджетных фондов и таможенными органами, их должностными лицами и привлекаемыми специалистами, экспертами, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом.

Объективная сторона данного преступления характеризуется деянием в форме собирания сведений, совершаемым путем похищения документов, подкупа, угроз, иным незаконным способом.

Собирание сведений означает их нахождение, изъятие, группирование и т.п. Такие действия должны совершаться незаконно. Похищение документов означает их хищение любым способом. В этом случае квалификации по совокупности со ст. 325 УК не требуется. Подкуп как способ собирания означает их незаконное получение за вознаграждение. Если будут установлены признаки коммерческого подкупа или взяточничества, требуются квалификации по совокупности с соответствующими статьями (ст. 204 и 291 УК). Угроза как способ действий должна быть реальной и иметь характер

немедленно выполнимой. Среди иных способов необходимо выделить использование высоких технологий, что в ряде случаев требует квалификации по совокупности (например, со ст. 138 или 272 УК).

Состав преступления — *формальный*. Преступление считается оконченным с момента совершения деяния любым из указанных способов, независимо от того, удалось ли завладеть информацией.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла.

Субъект преступления — общий: вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Часть 2 предусматривает ответственность за *незаконное разглашение или использование* сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну.

Разглашение означает передачу сведений хотя бы одному лицу.

Использование сведений представляет собой распоряжение ими любым способом. Их противоправность предполагает то, что владелец сведений не давал согласия на осуществление таких действий, и нет законных на то оснований.

Данный состав преступления — *формальный*, преступление считается оконченным с момента разглашения или использования.

Субъективная сторона в этом случае характеризуется только прямым умыслом.

Субъект преступления — специальный: лицо, которому тайна была доверена или стала известна по службе или работе.

Часть 3 предусматривает повышенную ответственность за указанные выше деяния, причинившие крупный ущерб (Примечание к ст. 169 УК) или совершенные из корыстной заинтересованности. Корыстный мотив предполагает желание незаконного обогащения.

В ч. 4 ответственность усиливается за совершение деяний, предусмотренных ч. 2 и 3, но повлекших тяжкие последствия. Тяжкие последствия относятся к категории оценочных признаков, и определяются, исходя из конкретных фактов и обстоятельств (такowymi могут признаваться банкротство предприятия, массовые увольнения рабочих, голодовки со смертельным исходом и т.п.).

ПОДКУП УЧАСТНИКОВ И ОРГАНИЗАТОРОВ ПРОФЕССИОНАЛЬНЫХ СПОРТИВНЫХ СОРЕВНОВАНИЙ И ЗРЕЛИЩНЫХ КОММЕРЧЕСКИХ КОНКУРСОВ (ст. 184 УК РФ). *Непосредственный* объект — общественные отношения,

складывающиеся по поводу обеспечения нормальной подготовки, организации и проведения спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов.

Предмет преступления — незаконное вознаграждение, носящее материальный характер.

Объективная сторона преступления, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 и 2 настоящей статьи, представляет собой деяние в виде подкупа (передачу денег, ценных бумаг или иного имущества) субъектов, указанных в диспозиции статьи.

В ч. 3 и 4 объективную сторону составляет получение спортсменами, спортивными судьями, тренерами, руководителями команд и другими участниками и организаторами профессиональных спортивных соревнований, а равно организаторами или членами жюри зрелищных коммерческих конкурсов денег, ценных бумаг или иного имущества, а равно незаконное пользование услугами имущественного характера.

Состав преступления по конструкции — *формальный*. Оконченным преступление считается с момента подкупа. Что касается ч. 3 и 4, то момент окончания преступления связывается с получением указанными субъектами денег, ценных бумаг или иного имущества, а равно незаконного пользования услугами имущественного характера.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла и специальной целью. В качестве таковой называется оказание влияния на результаты профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов.

Субъект преступления по ч. 2 и 2 настоящей статьи — общий: физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

По ч. 3 субъект преступления — *специальный*: лицо должно быть спортсменом, но закон не указывает точных его признаков. Участник ли это профессиональных спортивных соревнований или человек, занимающийся каким-либо видом спорта? Как представляется, речь идет о спортсменах-профессионалах, которые выполняют данную работу за деньги. Необходимо судебное толкование по вопросам, касающимся круга субъектов данного преступления.

Часть 4 настоящей статьи также указывает на специального субъекта. Речь идет о спортивных судьях, тренерах, руководителях команд, других участниках и организаторах профессиональных спортивных соревнований, а равно организаторах или членах жюри зрелищных коммерческих конкурсов.

§ 3. Преступления, посягающие на общественные отношения, складывающиеся в кредитно-финансовой сфере

НЕЗАКОННОЕ ПОЛУЧЕНИЕ КРЕДИТА (ст. 176 УК РФ). В данной статье предусмотрены два самостоятельных состава преступления. Диспозиция носит бланкетный характер и требует изучения законодательства в кредитной сфере.

В составе преступления, предусмотренном ч. 1 данной статьи, *основным непосредственным* объектом преступления выступают общественные отношения в кредитно-денежной сфере. *Дополнительным* объектом законодатель выделил интересы банков и иных кредиторов.

Предмет преступления — кредит (денежные средства, товарные ценности), являющийся основой кредитного договора. Последний представляет собой разновидность финансовых операций, по которой в соответствии с нормами гл. 42 ГК РФ банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства или иные ценности (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее. В качестве предмета могут также рассматриваться и льготные условия кредитования.

Состав преступления в ч. 1 по своей конструкции является *материальным*, т.е. момент окончания преступления связан с причинением ущерба охраняемым интересам. При этом кредит может быть получен лишь частично.

Объективная сторона данного преступления содержит следующие обязательные признаки: деяние, которое состоит в получении индивидуальным предпринимателем или руководителем организации кредита путем предоставления кредитору заведомо ложных сведений о хозяйственном положении либо финансовом состоянии индивидуального предпринимателя или организации; последствия, обозначенные законодателем как причинение крупного ущерба; причинная связь между деянием и последствиями.

Что касается сведений о хозяйственном положении либо финансовом состоянии индивидуального предпринимателя или организации, то они представляют собой пакет документов (учредительные документы, баланс предприятия и др.), которые в соответствии с нормативными документами ЦБ РФ предоставляются в кредитно-финансовое учреждения одновременно с заявкой на получение кредита.

Сведения о хозяйственном положении либо финансовом состоянии индивидуального предпринимателя или организации следует считать ложными, если они содержат информацию, которая необъективно характеризует показатели, учитываемые при принятии решения о выделении кредита. Заемщик заранее осведомлен о том, что сведения не соответствуют действительности.

В теории уголовного права высказано мнение, что действия субъекта, не приведшие к получению им кредита по независящим от него обстоятельствам, следует квалифицировать как покушение на незаконное получение кредита. Как представляется, данное преступление носит специфический характер, который выражается в том, что стадия покушения на это преступление отсутствует, это состав с так называемым реальным причинением ущерба. Представление поддельных документов о хозяйственном положении либо финансовом состоянии должны рассматриваться как подделка документов и квалифицироваться по ст. 292 или 327 УК.

Под льготными условиями кредитования следует понимать различные положения кредитного договора, которые облегчают должнику выполнение им своих обязательств по этому договору. В качестве таковых наиболее характерными являются более низкие процентные ставки (по сравнению с существующими на данный момент в конкретном экономическом регионе) или более длительные сроки погашения кредита и т.п.

Основания для получения льготных условий кредитования могут быть различными. Так, например, предоставление подложных документов, свидетельствующих якобы о том, что средства этого кредита будут направлены на финансирование мероприятий по ликвидации аварии и стихийных бедствий.

Размер ущерба, трактуемого как крупный, определен законодателем в Примечании к ст. 169 УК РФ.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины.

Субъект преступления — специальный. Индивидуальный предприниматель или руководитель кредитной организации. По поводу последних можно вести речь о субъектах, указанных в нормативных документах ЦБ РФ. В качестве таковых названы: 1) руководитель; 2) заместители руководителя (по-видимому, имеются в виду лишь те, кто обладает правом подписи на финансовых документах); 3) главный бухгалтер.

При установлении умысла на завладение кредитом из корыстных побуждений действия виновного квалифицируются по ст. 159 УК (мошенничество).

В ч. 2 ст. 176 УК состав преступления предусматривает несколько иной предмет преступления. Речь идет о государственном целевом кредите, под которым понимается ссуда в денежной или иной товарной форме, выдаваемой учреждениями Государственного Центрального банка для реализации каких-либо программ.

Состав в этой части по конструкции является *материальным*, т.е. объективная сторона включает три обязательных признака (деяние, последствия, причинную связь).

Деяние может быть совершено в двух формах: незаконное получение государственного целевого кредита; использование государственного целевого кредита не по прямому назначению.

Под незаконным получением государственного целевого кредита следует понимать получение из государственного бюджета определенной суммы денежных средств для использования их исключительно в целях, указанных в содержании кредитного договора, но противоправным способом. Например, путем предоставления бюджетной организации, через которую выделяются денежные средства, заведомо ложных сведений о хозяйственном положении либо финансовом состоянии индивидуального предпринимателя или организации.

Под использованием государственного целевого кредита не по прямому назначению следует понимать вложение денежных средств в проекты, которые не определены в кредитном договоре, как целевые.

Ущерб должен быть крупным (Примечание к ст. 169 УК) и может быть причинен гражданам, обществу или государству.

Возможна ситуация, когда государственный кредит выдан на условиях, указанных в ч. 1 данной статьи. В таких случаях действует специальная норма, которой и является состав преступления, предусмотренный ч. 2 ст. 176 УК.

Субъективная сторона характеризуется умышленной виной, как и в предыдущем составе. При доказанности корыстной цели на завладение кредитом, действия виновного рассматриваются как мошенничество.

Субъект преступления — физическое, вменяемое лицо, достигшее 16 лет, получившее государственный кредит. Это может быть и частное лицо и руководитель предприятия или организации.

ЗЛОСТНОЕ УКЛОНЕНИЕ ОТ ПОГАШЕНИЯ КРЕДИТОРСКОЙ ЗАДОЛЖЕННОСТИ (ст. 177 УК РФ). *Основной непосредственный объект* преступления — общественные отношения в кредитно-денежной сфере. *Дополнительным объектом* выступают отношения в сфере правосудия.

Предмет преступления — кредиторская задолженность в крупном размере (в соответствии с Примечанием к ст. 169 УК, крупным размером признается сумма, превышающая тыс. руб.) или ценные бумаги. Понятие ценной бумаги дано в ст. 142 ГК (это документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможна только при его предъявлении). К ценным бумагам относятся государственная облигация, облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификаты, банковская сберегательная книжка на предъявителя, коносамент, акция, приватизационные ценные бумаги и другие документы, которые законами о ценных бумагах или в установленном ими порядке отнесены к числу ценных бумаг (ст. 143 ГК РФ).

Состав преступления — *формальный*. Оно считается оконченным при совершении указанного в законе деяния.

Объективная сторона характеризуется бездействием в следующих формах: злостное уклонение руководителя организации или гражданина от погашения кредиторской задолженности в крупном размере; злостное уклонение руководителя организации или гражданина от оплаты ценных бумаг.

Под злостным уклонением от погашения кредиторской задолженности следует понимать открытый отказ от исполнения своих обязательств, вытекающих из условий кредитного договора, касающихся возврата суммы кредита или процентов на него. Отказ признается злостным, если он продолжается после второго письменного предупреждения.

Законодатель называет в качестве основания для привлечения лица к уголовной ответственности по ст. 177 УК РФ уклонение от погашения лишь кредиторской задолженности. Вместе с тем есть все основания полагать, что речь должна идти также и о

злостном уклонении руководителя организации или гражданина от возврата денежных средств или материальных ценностей по договору займа или бюджетной ссуды.

Для привлечения лица к уголовной ответственности по данной статье необходимо, чтобы злостное уклонение имело место уже после вступления в законную силу соответствующего судебного акта. Это может быть решение арбитражного или гражданского судов.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что злостно уклоняется от погашения кредиторской задолженности в крупном размере или от оплаты ценных бумаг после вступления в законную силу соответствующего судебного акта, и желает совершить такие действия. Мотив и цель не имеют значения для квалификации, но могут быть учтены при назначении наказания.

Субъект преступления — гражданин, вменяемый, достигший 16-летнего возраста, или руководитель организации.

Деяние, предусмотренное данной статьей, является специальной нормой по отношению к ст. 315 УК, поэтому не может быть квалификации по совокупности данных преступлений.

ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЯ ПРИ ЭМИССИИ ЦЕННЫХ БУМАГ (ст. 185 УК РФ).

Основной непосредственный объект — сфера экономической деятельности, связанной с эмиссией и обращением эмиссионных ценных бумаг. *Дополнительный* объект — права и интересы граждан, организаций и государства.

В качестве *предмета* преступления в диспозиции выделены: 1) проспект эмиссии ценных бумаг; 2) отчет об итогах выпуска ценных бумаг; 3) эмиссионные ценные бумаги.

Проспект эмиссии ценных бумаг — справочное издание, содержащее перечень и описание ценных бумаг государственных и негосударственных структур (банки, акционерные общества, предприятия, и т.п.), намеченных к выпуску и продаже (публикуется в «Финансовой газете»). Статья 22 ФЗ «О рынке ценных бумаг» от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ³⁰ содержит перечень обязательных атрибутов и требований, предъявляемых к проспекту эмиссии ценных бумаг.

Эмиссия ценных бумаг — установленная федеральным законодательством последовательность действий эмитента по размещению эмиссионных ценных бумаг.

³⁰ СЗ РФ. 1996. № 17. Ст. 1918.

Эмиссия ценных бумаг осуществляется как государством, так и негосударственными коммерческими структурами (банками, предприятиями, инвестиционными институтами и т.п.).

Отчет об итогах выпуска эмиссионных ценных бумаг представляет собой итоговый информационный документ о проведенной эмиссии. В соответствии со ст. 25 ФЗ «О рынке ценных бумаг» не позднее 30 дней после завершения размещения эмиссионных ценных бумаг эмитент обязан представить отчет об итогах выпуска эмиссионных ценных бумаг в регистрирующий орган, коим является Федеральная комиссия по ценным бумагам и фондовому рынку при Правительстве РФ.

Эмиссионной ценной бумагой согласно ст. 2 указанного закона признается любая ценная бумага, в том числе и бездокументарная, которая характеризуется одновременно следующими признаками: закрепляет совокупность имущественных и неимущественных прав, подлежащих удостоверению, уступке и безусловному осуществлению с соблюдением установленных настоящим законом формы и порядка; размещается выпусками; имеет равные объемы и сроки осуществления прав внутри одного выпуска вне зависимости от времени приобретения ценной бумаги. К ценным бумагам относятся акции, облигации, товарные и финансовые векселя, сберегательные сертификаты, опционы, инвестиционные паи, фьючерсные контракты, казначейские обязательства и др.

Объективная сторона данного преступления характеризуется деянием, которое состоит в злоупотреблениях при эмиссии ценных бумаг. Такое злоупотребление может выразиться в следующих формах: внесение в проспект эмиссии ценных бумаг заведомо недостоверной информации, утверждение содержащего заведомо недостоверную информацию проспекта эмиссии или отчета об итогах выпуска ценных бумаг, размещение эмиссионных ценных бумаг, выпуск которых не прошел государственную регистрацию.

Недостоверной информацией следует считать не любые сведения, содержащиеся в проспекте эмиссии, а лишь данные, необходимые в силу ст. 22 ФЗ «О рынке ценных бумаг», но которые необъективно характеризуют эмитента и его финансовое положение.

Внесение в проспект эмиссии ценных бумаг заведомо недостоверной информации означает действия лиц, ответственных за правильное составление (написанию текста) проспекта эмиссии, направленные на помещение в проспект сведений, не соответствующих действительности.

При этом законодатель требует, чтобы недостоверность сведений об эмитенте, его реальном хозяйственном и финансовом положении и информации, содержащейся в проспекте эмиссии, была заранее известна для тех руководящих и ответственных лиц, которые составляют проспект эмиссии. Иными словами, они должны знать о том, что информация недостоверна еще до внесения ее в проспект эмиссии.

Утверждение, содержащее заведомо недостоверную информацию проспекта эмиссии или отчета об итогах выпуска ценных бумаг, означает совокупность действий: обсуждение вопроса; голосование по нему и подписание протокола заседания (собрания). Участвующие в этих действиях лица должны осознавать то, что в документах содержатся недостоверные сведения.

Размещение эмиссионных ценных бумаг — отчуждение эмиссионных ценных бумаг эмитентом первым владельцам путем заключения гражданско-правовых сделок (ФЗ от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг», ст. 2³¹). Важно, чтобы виновный сознавал факт незаконности размещения эмиссионных ценных бумаг в связи с отсутствием государственной регистрации их выпуска.

Состав преступления *материальный*, т.е. законодатель связывает момент окончания данного преступления с причинением крупного ущерба. Размер ущерба, трактуемого как крупный, определен в Примечании к ст. 185 УК РФ и должен превышать 1 млн руб.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной виной. Виновный должен осознавать заранее недостоверность вносимых сведений и отсутствие государственной регистрации при эмиссии. При этом он предвидит наступление негативных последствий и желает либо сознательно их допускает или относится к ним безразлично.

Субъектом преступления чаще всего являются руководители организаций-эмитентов, должностные лица и служащие органов местного самоуправления, лица, осуществляющие управленческие функции в коммерческих организациях и отвечающие за достоверность сведений, составляющих содержание проспекта эмиссии или отчета об итогах выпуска ценных бумаг, размещение эмиссионных ценных бумаг, выпуск которых не прошел государственной регистрации.

³¹ СЗ РФ. 1996. № 17. Ст. 1918.

Квалифицированным состав признается при совершении деяния группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. Как представляется, в данном случае законодатель нарушает принцип дифференциации ответственности, уравнивая менее и более опасные формы соучастия.

ЗЛОСТНОЕ УКЛОНЕНИЕ ОТ ПРЕДОСТАВЛЕНИЯ ИНВЕСТОРУ ИЛИ КОНТРОЛИРУЮЩЕМУ ОРГАНУ ИНФОРМАЦИИ, ОПРЕДЕЛЕННОЙ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О ЦЕННЫХ БУМАГАХ

(ст. 185¹ УК РФ). *Основной непосредственный* объект — общественные отношения, возникающие при эмиссии и обращении ценных бумаг, и порядок предоставления информации о такой деятельности. *Дополнительный* непосредственный объект — охраняемые права и интересы граждан, организаций или государства.

Предметом преступления выступает информация, определенная законодательством РФ о ценных бумагах. Эта информация содержит данные об эмитенте, о его финансово-хозяйственной деятельности и ценных бумагах, сделках и иных операциях с ценными бумагами.

Закон определил субъектов, которым должна быть представлена информация. Речь идет об инвесторах и контролирующем органе. Согласно ФЗ от 5 марта 1999 г. № 46-ФЗ «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг»³² под инвесторами понимаются физические и юридические лица, которые инвестировали средства в эмиссионные ценные бумаги. Функции контролирующего органа на рынке ценных бумаг выполняет Федеральная комиссия по рынку ценных бумаг.

Об эмиссии ценных бумаг мы писали при анализе ст. 185 УК.

Объективная сторона характеризуется деянием, последствиями и причинной связью между ними. Деяние может выразиться в следующих действиях: злостное уклонение от предоставления информации, содержащей данные об эмитенте, о его финансово-хозяйственной деятельности и ценных бумагах, сделках и иных операциях с ценными бумагами; предоставление заведомо неполной или ложной информации.

Злостным уклонение будет признано после невыполнения необходимых действий после второго письменного предупреждения. Предоставление заведомо неполной или ложной информации заключается в том, что лицо, заранее зная о недостоверности сведений,

³² СЗ РФ. 1999. № 10. Ст. 1163.

предоставляет их соответствующим лицам. При этом подделка документов требует дополнительной квалификации по ст. 292 или 327 УК.

Состав этого преступления признается оконченным в случае, если указанные действия причинили крупный ущерб гражданам, организациям или государству. Крупный ущерб определен законодателем в Примечании к ст. 185 УК РФ и составляет ущерб, превышающий 1 млн руб.

Субъективная сторона характеризуется умышленной виной. Виновный осознает, что злостно уклоняется от предоставления указанной информации или предоставляет заведомо неполную или ложную информацию, предвидит, что в результате его действий возможно будет причинен крупный ущерб и желает его причинить или сознательно допускает либо безразлично относится к наступлению таких последствий.

Субъект преступления — *специальный*. Это физическое лицо, вменяемое, достигшее 16-летнего возраста и наделенное законодателем дополнительными признаками. Речь идет об инвесторах, либо представителях контролирующих органов (это могут быть должностные лица и лица, осуществляющие управленческую деятельность в коммерческой организации). Возможна дополнительная квалификация по статьям о должностных преступлениях и преступлениях против интересов коммерческих организаций.

ИЗГОТОВЛЕНИЕ ИЛИ СБЫТ ПОДДЕЛЬНЫХ ДЕНЕГ ИЛИ ЦЕННЫХ БУМАГ (ст. 186 УК РФ). *Непосредственный объект* — общественные отношения, складывающиеся в сфере кредитно-денежной системы России, а также других стран в случае подделки их валюты. Выпуск (эмиссия) денежных знаков является исключительной прерогативой государства и строго им охраняется.

Большое значение для квалификации подобных деяний имеет предмет преступления, в который включаются поддельные банковские билеты Центрального банка РФ, металлические монеты, государственные ценные бумаги или другие ценные бумаги в валюте РФ, иностранная валюта, ценные бумаги в иностранной валюте.

Подделка, по сути, в данном составе означает *фальшивомонетничество*. При этом указанные предметы: должны внешне соответствовать тем, что находятся в официальном обращении в качестве средств платежа; быть фальшивыми, т.е. изготовленными не официально, а путем подделки.

Вопросы квалификации действий с такими предметами разъяснены в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 28 апреля 1994 г. «О судебной практике по делам об изготовлении или сбыте поддельных денег и ценных бумаг» с изменениями и дополнениями от 17 апреля 2001 г.³³ Так, изготовление поддельных денег, не находящихся в обращении, или имеющих коллекционную ценность и сбыт их под видом настоящих с корыстной целью квалифицируется как мошенничество. Сбыт денег, имеющих признаки грубой подделки, которая может быть замечена и неспециалистом, так же расценивается, как мошенничество.

Объективная сторона данного преступления характеризуется деянием в следующих формах: изготовление в целях сбыта указанных предметов; сбыт таких предметов.

Изготовление может заключаться в изготовлении полностью фальшивых денег или бумаг либо в их частичной подделке (фальсификации), например подделка номера, серии облигации, изменение (повышение) номинала долларовой банкноты и т.д. Способы подделки и количество изготовленных фальшивок на квалификацию деяния не влияют, но учитываются при оценке степени общественной опасности содеянного и назначении меры наказания.

Преступление в форме изготовления поддельных денег или государственных ценных бумаг считается оконченным с момента изготовления хотя бы одного фальшивого экземпляра с целью сбыта, т.е. с момента придания фальшивке всех необходимых для ее сбыта реквизитов и других внешних признаков денежной купюры или государственной ценной бумаги.

Поскольку билет денежно-вещевой лотереи государственной ценной бумагой не является, его подделка с целью сбыта или незаконного поучения выигрыша квалифицируется как приготовление к мошенничеству. В случае сбыта фальшивого лотерейного билета либо получения по нему выигрыша, содеянное виновным следует квалифицировать как мошенничество.

Приобретение заведомо поддельных денег или ценных бумаг в целях их последующего сбыта в качестве подлинных следует квалифицировать по ст. 30 и 186 УК.

³³ Судебная практика по уголовным делам / Сост. Г.А. Есаков. М., 2005. С. 106–107.

Сбыт поддельных денег или государственных ценных бумаг означает выпуск их в обращение путем оплаты купленных товаров, размена, дарения, предоставления займа, предъявления чека или облигации к оплате и т.д.

Ответственности подлежат не только лица, занимающиеся изготовлением или сбытом, но и лица, в силу стечения обстоятельств ставшие обладателями поддельных денег или ценных бумаг, сознающие это, и, тем не менее, использующие их как подлинные.

Сбыт признается оконченным преступлением с момента принятия кем-либо хотя бы единичной фальшивки как подлинного денежного знака или государственной ценной бумаги. Причинение при этом материального ущерба охватывается ст. 186 УК и не требует дополнительной квалификации по статьям о мошенничестве.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла и специальной целью при изготовлении — желание сбыть поддельные деньги или ценные бумаги. Отсутствие при изготовлении цели сбыта исключает ответственность.

Субъект преступления — общий. Это вменяемое, физическое лицо, достигшее 16 лет.

Часть 2 настоящей статьи включает в себя такой квалифицирующий признак, как совершение деяния в крупном размере, который в соответствии с Примечанием к ст. 169 УК составляет сумму, превышающую 250 тыс. руб.

По части 3 ответственность усилена в том случае, если деяние совершено организованной группой.

ИЗГОТОВЛЕНИЕ ИЛИ СБЫТ ПОДДЕЛЬНЫХ КРЕДИТНЫХ ЛИБО РАСЧЕТНЫХ КАРТ И ИНЫХ ПЛАТЕЖНЫХ ДОКУМЕНТОВ (ст. 187 УК РФ). Все основные признаки данного состава преступления совпадают с признаками, указанными при анализе ст. 186 УК.

Специфика данного состава состоит в *предмете преступления*, к которому законодатель относит поддельные кредитные карты, поддельные расчетные карты, иные платежные документы, не являющиеся ценными бумагами.

При этом не имеет значения, в какой валюте (национальной или иностранной) оценивается номинал этих платежных документов.

Раздел 1 Инструкции ЦБ РФ от 27 февраля 1995 г. № 27 «О порядке организации работы обменных пунктов на территории РФ, совершения и учета валютно-обменных операций уполномоченными банками» раскрывает содержание некоторых терминов,

используемых в диспозиции ст. 187 УК для обозначения предмета преступления. Так, под платежными документами следует понимать дорожные чеки, именные чеки и денежные аккредитивы, платежные поручения.

Объективная сторона характеризуется деянием, совершаемым в двух формах: изготовлении в целях сбыта поддельных кредитных либо расчетных карт, а также иных платежных документов, не являющихся ценными бумагами; сбыте указанных предметов (их содержание аналогично формам деяний по ст. 186 УК). Состав преступления *формальный*. Преступление считается оконченным с момента изготовления хотя бы одного фальшивого экземпляра с целью сбыта, т.е. с момента придания фальшивке всех необходимых для ее сбыта реквизитов.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла и специальной целью — желанием сбыта поддельных карт.

Субъект преступления — общий: вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Квалифицирующий признак указывает на совершение деяния организованной группой.

§ 4. Преступления, посягающие на основы государственного регулирования в определенных видах деятельности

НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ ИЗГОТОВЛЕНИЯ И ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ПРОБИРНЫХ КЛЕЙМ (ст. 181 УК РФ). Непосредственный

объект преступления: установленные государством правила изготовления и использования пробирных клейм, а также порядок проведения связанных с этим работ.

Предметом настоящего преступления являются государственные пробирные клейма.

Все изготавливаемые на территории РФ ювелирные и другие бытовые изделия из драгоценных металлов, предназначенные для продажи или выполняемые на заказ, а также вывозимые за границу, должны соответствовать пробам, установленным п. 6 Положения о пробах и клеймении изделий из драгоценных металлов в Российской Федерации, утвержденного Указом Президента РФ от 2 октября 1992 г. № 1152, и быть заклеены государственным пробирным клеймом. Ювелирные и другие бытовые изделия из драгоценных металлов, ввезенные в Российскую Федерацию из-за границы и

предназначенные для продажи, также подлежат клеймению государственным пробирным клеймом.

В контексте диспозиции комментируемой статьи и п. 12.2 Инструкции по осуществлению пробирного надзора, утвержденной Приказом Комитета РФ по драгоценным металлам и драгоценным камням от 23 июня 1995 г. № 182, под государственным пробирным клеймом следует понимать приспособление, при помощи которого органами Главной инспекции пробирного надзора при Министерстве финансов РФ наносятся различные количественные обозначения. Например, содержание драгоценных металлов, к которым относятся золото, серебро, платина и металлы платиновой группы (палладий, радий, иридий, рутений и осмий) в рудах, материалах, слитках и готовых изделиях

Государственные пробирные клейма в зависимости от способа нанесения количественного обозначения содержания металлов в рудах, материалах, слитках и готовых изделиях, подразделяются на два вида: государственные пробирные клейма для механического клеймения изделий; государственные пробирные клейма-электроды для электроискрового клеймения.

Объективная сторона характеризуется деянием, которое совершается в следующих формах: несанкционированное изготовление государственного пробирного клейма; сбыт государственного пробирного клейма; несанкционированное использование государственного пробирного клейма; подделка государственного пробирного клейма.

Под несанкционированным изготовлением государственного пробирного клейма следует понимать официально не разрешенное, самовольное его изготовление кем бы то ни было за исключением Монетного двора Гознака Министерства финансов РФ и Центральной госинспекции.

Понятие сбыта охватывает продажу, дарение, обмен, а также любую иную передачу государственного пробирного клейма.

Несанкционированное использование государственного пробирного клейма представляет собой употребление его для нанесения соответствующей маркировки в нарушение норм действующего законодательства и подзаконных нормативных актов, регулирующих порядок его применения.

Под изготовлением поддельных государственных пробирных клейм следует понимать не только изготовление этих предметов целиком, но и фальсификацию подлинных изделий путем частичного изменения их реквизитов.

Состав по конструкции *формальный*. Преступление считается оконченным с момента незаконного изготовления, сбыта или использования пробирного клейма.

Субъективная сторона преступления включает два обязательных признака: вину в форме прямого умысла и специальный мотив (корыстная или иная личная заинтересованность). Под корыстью следует понимать стремление субъекта преступления получить материальные блага противоправным способом. Иная личная заинтересованность — целый комплекс побуждений, который включает в себя, например, карьеризм, ложно понятые интересы службы и т.п. Если будет доказан корыстный мотив на завладение чужим имуществом путем обмана (клеяние изделий, не относящихся к драгоценным металлам), то действия виновного расцениваются как мошенничество.

Субъект преступления — общий: физическое, вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Квалифицированный состав (ч. 2) предполагает ответственность за совершение преступления организованной группой.

НЕЗАКОННЫЙ ОБОРОТ ДРАГОЦЕННЫХ МЕТАЛЛОВ, ПРИРОДНЫХ ДРАГОЦЕННЫХ КАМНЕЙ ИЛИ ЖЕМЧУГА (ст. 191 УК РФ). *Непосредственный объект* — установленный законодательством РФ оборот драгоценных металлов, природных камней или жемчуга.

Предмет преступления как совокупное понятие включает в себя: драгоценные металлы — золото, серебро, платина, и металлы платиновой группы (палладий, иридий, радий, рутений, осмий) в любом виде и состоянии; природные драгоценные камни — алмазы, рубины, изумруды, сапфиры и александриты в сыром и обработанном виде; жемчуг.

Не относят к предмету преступления ювелирные и другие бытовые изделия из этих камней и лом таких изделий.

Объективная сторона характеризуется деянием, совершаемым в различных формах. Во-первых, это совершение сделки, связанной с драгоценными металлами, природными драгоценными камнями либо с жемчугом, в нарушение правил, установленных законодательством РФ.

Во-вторых, это незаконное хранение, перевозка или пересылка драгоценных металлов, природных драгоценных камней либо жемчуга.

Порядок совершения сделок, предметом которых являются драгоценные металлы, природные драгоценные камни либо жемчуг, устанавливается Правительством РФ и соответственно регулируется целым рядом законов и подзаконных нормативных документов. Основополагающими из них являются Закон РФ от 9 октября 1992 г. № 3615-12 «О валютном регулировании и валютном контроле», Положение о совершении сделок с драгоценными металлами на территории РФ, утвержденное Постановлением Правительства РФ от 30 июня 1994 г. № 756.

Хранение — любые незаконные действия, связанные с нахождением драгоценных металлов или камней во владении виновного.

Перевозка заключается в перемещении драгоценных металлов или драгоценных камней независимо от способа транспортировки.

Пересылкой признается перемещение драгоценных камней и драгоценных металлов в виде почтовых, багажных отправок, когда их транспортировка осуществляется без участия отправителя.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла.

Субъект преступления — общий: вменяемое лицо, достигшее 16 лет, осуществляющее незаконные действия с указанными предметами.

Часть 2 предусматривает ответственность за те же деяния, но при наличии квалифицирующих признаков: совершение деяния в крупном размере, организованной группой либо группой лиц по предварительному сговору. Формы соучастия опять уравниваются, что не позволяет дифференцировать деяния по степени их опасности.

Крупный размер в соответствии с Примечанием к ст. 169 УК РФ должен превышать 250 тыс. руб.

НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ СДАЧИ ГОСУДАРСТВУ ДРАГОЦЕННЫХ МЕТАЛЛОВ И ДРАГОЦЕННЫХ КАМНЕЙ (ст. 192 УК РФ). *Непосредственный* объект — интересы государства по распоряжению добытыми из недр драгоценными металлами и драгоценными камнями.

Предмет преступления имеет свою специфику. Речь идет о таких драгоценных металлах и драгоценных камнях, как поднятых и найденных либо добытых из недр, или

полученных из вторичного сырья. Как представляется, в этой части признаки предмета преступления указаны весьма расплывчато. Не совсем ясно, что следует понимать под «поднятыми и найденными» камнями и металлами, а также «полученными из вторичного сырья». На наш взгляд, по данному вопросу необходимо дополнительное судебное толкование

Объективная сторона данного преступления может выражаться в следующих формах бездействия: уклонение от обязательной сдачи на аффинаж добытых из недр, полученных из вторичного сырья, а также поднятых и найденных драгоценных металлов или драгоценных камней; уклонение от обязательной продажи государству добытых из недр, полученных из вторичного сырья, а также поднятых и найденных драгоценных металлов или драгоценных камней.

Аффинаж — получение драгоценных металлов высокой пробы (технологический процесс по переработке драгоценных металлов). Этот процесс не касается драгоценных камней.

Добытыми из недр признаются камни или металлы, извлеченные из рудных, россыпных и техногенных месторождений. Поднятыми и найденными признаются самородки драгоценных металлов и камней.

Проблемы существуют при решении вопроса об ответственности за уклонение от обязательной продажи государству указанных предметов. Федеральный закон от 26 марта 1998 г. № 41-ФЗ «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» не установил такой обязанности. Сохранен лишь приоритетный порядок продажи лишь небольшой части драгоценных металлов и драгоценных камней (аффинированных, уникальных самородков и т.п.). Нарушение такого порядка в определенных случаях может рассматриваться как преступление, предусмотренное ст. 191 УК. Вопрос о привлечении к уголовной ответственности должен решаться после проведения соответствующей криминалистической экспертизы.

Любое деяние, указанное в диспозиции, может влечь за собой уголовную ответственность только в том случае, если оно совершено в крупном размере, т.е. на сумму, превышающую 250 тыс. руб.

Состав по конструкции *формальный*, преступление окончено с началом уклонения. Если уклонение предшествует фактическому завладению указанными предметами с корыстной целью, то действия виновного необходимо рассматривать как хищение.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла.

Субъект преступления специальный. Лицо физическое, вменяемое, на которое возложена обязанность по сдаче на аффинаж или на продажу государству предметов данного преступления.

§ 5. Преступления, посягающие на установленный государством порядок и правила законного перемещения ценностей через таможенную границу

КОНТРАБАНДА (ст. 188 УК РФ). *Непосредственный* объект — установленные государством порядок и правила перемещения в крупном размере товаров и предметов через таможенную границу, обеспечивающие экономическую стабильность и безопасность России.

Диспозиция носит *бланкетный* характер, так как необходимо применение норм и положений, указанных в Таможенном кодексе РФ. Кроме того, в ч. 1 и 2 ст. 188 УК предусмотрены самостоятельные составы преступлений, но которые полностью совпадают по объективным и субъективным признакам.

Отличие между данными составами состоит в различных предметах преступления, т.е. в предметах, которые перемещаются через таможенную границу.

Предметом контрабанды, ответственность за которую предусмотрена ч. 1 настоящей статьи УК, являются товары или иные предметы в крупном размере (свыше 250 тыс. руб.), за исключением тех, которые указаны во второй ее части. Последние отличаются тем, что в отношении их установлены специальные правила перемещения через таможенную границу. К таковым относятся наркотические средства, психотропные вещества, сильнодействующие вещества, ядовитые вещества, отравляющие вещества, радиоактивные вещества, взрывчатые вещества, оружие, взрывные устройства, огнестрельное оружие, боеприпасы ядерного, химического, биологического и других видов оружия массового поражения, материалы и оборудование, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, иного вооружения, иной военной

техники, стратегически важные сырьевые товары и культурные ценности (об их понятии и видах см. материалы учебника к ст. 189, 190, 218, 220, 222, 228, 248 УК).

Объективная сторона контрабанды характеризуется деянием, которое состоит в перемещении товара в различных формах: помимо таможенного контроля, с сокрытием от таможенного контроля, с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации, сопряженное с недекларированием или с недостоверным декларированием.

Важным признаком объективной стороны является *место* совершения преступления — *таможенная граница*. Это пределы территории, где осуществляется таможенный контроль должностными лицами таможенных органов. Она может совпадать с государственной границей, а может и не совпадать, так как определяется не только пределами территории РФ, но и пределами свободных таможенных зон и свободных складов на территории РФ, исключенных из таможенной территории РФ, но входящих в ее государственную территорию (ст. 3 ТК РФ).

Перемещение товаров, транспортных средств и иных предметов помимо таможенного контроля предполагает любые действия по ввозу и вывозу товаров вне таможни, таможенных постов или иных мест, определенных таможенными органами РФ, в которых, прежде чем товары будут допущены к пересечению таможенной границы, необходимо проведение таможенного контроля.

Осуществляется он должностными лицами таможенных органов путем проверки документов и сведений, необходимых для таможенного досмотра, осмотра помещений и любых других мест, где могут находиться товары, подлежащие таможенному досмотру.

Перемещение товаров путем сокрытия от таможенного контроля означает то, что субъект контрабанды, не уклоняясь от досмотра, перемещает материальные ценности, представляющие собой предмет данного преступления, маскируя, камуфлируя, используя различные тайники или иным образом утаивая и скрывая его.

Контрабанда, совершаемая путем обманного использования документов или средств таможенной идентификации, предполагает перемещение товаров, транспортных средств и иных предметов через таможенную границу, сопряженное с предоставлением таможенному органу РФ в качестве документов, необходимых для таможенных целей: а) поддельных документов; б) недействительных документов; в) документов, полученных

незаконным путем; г) документов, содержащих недостоверные сведения; д) документов, относящихся к другим товарам и транспортным средствам; е) поддельных средств идентификации; ж) подлинных средств идентификации, относящихся к другим товарам и транспортным средствам.

К средствам таможенной идентификации относятся следующие действия: а) наложение пломб и печатей; б) нанесение цифровой, буквенной и иной маркировки, идентификационных знаков; в) проставление штампов; г) взятие проб и образцов; д) описание товаров и транспортных средств; е) составление чертежей; ж) изготовление масштабных изображений, фотографий, иллюстраций; з) использование товаросопроводительной и иной документации. Часть 2 ст. 185 ТК РФ содержит в себе указание на то, что данный перечень средств таможенной идентификации не является исчерпывающим, так как таможенные органы вправе использовать и другие ее виды.

Контрабанда, сопряженная с недекларированием или недостоверным декларированием, состоит в том, что перемещение было сопряжено с незаявлением по установленной письменной, устной или иной форме сведений либо заявлением недостоверных сведений о товарах, транспортных средствах и иных предметах, их таможенном режиме и других сведений, необходимых для таможенных целей.

Состав преступления — *формальный*. Момент окончания преступления связан с перемещением товара через таможенную границу либо с осуществлением таможенного контроля в иной форме.

Субъективная сторона контрабанды характеризуется виной в форме прямого умысла.

Субъект преступления — вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Квалифицированными составами контрабанды являются совершение деяния должностным лицом с использованием своего служебного положения либо с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль.

Понятие и признаки должностного лица указаны в Примечании к ст. 285 УК. К ним относятся работники таможенных служб: начальники таможен, их заместители, инспектора, а также должностные лица вышестоящих таможенных органов, должностные лица, осуществляющие таможенное оформление и производящие таможенный контроль. Как представляется, это могут быть и должностные лица, для которых существуют определенные исключения в прохождении таможенного контроля.

Необязательно, чтобы должностное лицо лично перемещало товар через границу. Для привлечения к ответственности достаточно, чтобы должностное лицо по службе выполнило или наоборот, не выполнило все те действия, которые должны обеспечить беспрепятственное прохождение товара через зону таможенного контроля. В таких случаях, на наш взгляд, требуется дополнительная квалификация по статьям о должностных преступлениях.

Насильственные действия, применяемые в отношении лица, осуществляющего таможенный контроль, не должны содержать самостоятельный состав преступления. Такие действия могут выражаться в сопротивлении, нанесении ударов, ссадин, синяков при условии, что они не причиняют более серьезный, чем легкий вред здоровью сотрудника таможни. Совершение насилия, причинившего более тяжкий вред здоровью потерпевшего, требуют квалификации по совокупности преступлений.

Особо квалифицированный состав контрабанды образует ее совершение организованной группой.

НЕЗАКОННЫЕ ЭКСПОРТ ИЛИ ПЕРЕДАЧА СЫРЬЯ, МАТЕРИАЛОВ, ОБОРУДОВАНИЯ, ТЕХНОЛОГИЙ, НАУЧНО-ТЕХНИЧЕСКОЙ ИНФОРМАЦИИ, НЕЗАКОННОЕ ВЫПОЛНЕНИЕ РАБОТ (ОКАЗАНИЕ УСЛУГ), КОТОРЫЕ МОГУТ БЫТЬ ИСПОЛЬЗОВАНЫ ПРИ СОЗДАНИИ ОРУЖИЯ МАССОВОГО ПОРАЖЕНИЯ, ВООРУЖЕНИЯ И ВОЕННОЙ ТЕХНИКИ (ст. 189 УК РФ).

Непосредственный объект — государственные интересы РФ при обеспечении выполнения международных обязательств по нераспространению оружия массового уничтожения, вооружения и военной техники.

Предметом преступления являются технологии, научно-техническая информация и услуги, сырье, материалы и оборудование, которые могут быть использованы при создании оружия массового уничтожения, средств его доставки, вооружения и военной техники.

Под технологиями в данном случае понимается как технологическая документация, так и оборудование, позволяющее воспроизвести определенный технологический цикл.

Обязательным условием уголовной ответственности является наличие специального экспортного контроля в отношении предмета рассматриваемого преступления. Такой контроль устанавливается Правительством РФ, исходя из международных обязательств и

законодательства РФ, и представляет собой совокупность мер по реализации федеральными органами исполнительной власти установленного законодательством РФ порядка вывоза вооружения и военной техники, а также отдельных видов сырья, материалов, оборудования, технологий и научно-технической информации, которые могут быть использованы при создании вооружений и военной техники (далее — товары двойного применения), по недопущению вывоза оружия массового уничтожения и иных наиболее опасных видов оружия и технологий их создания, а также мер по выявлению, предупреждению и пресечению нарушений этого порядка.

Объективная сторона преступления находит свое выражение в деянии, которое состоит в незаконном экспорте или передаче лицом, наделенным правом осуществлять внешнеэкономическую деятельность, иностранной организации или ее представителю сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации, незаконное выполнение этим лицом работ для иностранной организации или ее представителя либо незаконное оказание услуг иностранной организации или ее представителю, которые заведомо для указанного лица могут быть использованы при создании вооружения и военной техники и в отношении которых установлен экспортный контроль. Деяния не должны содержать признаков преступлений, предусмотренных ст. 188 и 275 УК РФ.

На основании Положения о военно-техническом сотрудничестве РФ с зарубежными странами, утвержденного Указом Президента РФ от 5 октября 1995 г. № 1008, решения об экспорте или временном вывозе продукции, работ (услуг) военного назначения в государства, с которыми военно-техническое сотрудничество не установлено, приостановлено или прекращено, а также об оказании технического содействия в создании (дооборудовании) специальных объектов на территории таких государств принимаются исключительно Президентом РФ.

Экспортная процедура регламентируется множеством нормативных актов: Положением о порядке контроля за экспортом из РФ химикатов, оборудования и технологий, которые имеют мирное назначение, но могут быть применены при создании химического оружия, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 16 января 1995 г. № 50; Положением о порядке контроля за экспортом из РФ оборудования, материалов и технологий, применяющихся при создании ракетного оружия, утвержденным Постановлением Совета

Министров — Правительства РФ от 19 ноября 1993 г. № 1178; Положением о порядке экспорта и импорта ядерных материалов, оборудования, специальных неядерных материалов и соответствующих технологий, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 8 мая 1996 г. № 574; Положением о порядке контроля за экспортом из РФ оборудования и материалов двойного назначения и соответствующих технологий, применяемых в ядерных целях, экспорт которых контролируется, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 8 мая 1996 г. № 575; Распоряжением Президента РФ от 14 июня 1994 г. № 298-рп «О контроле за экспортом из РФ возбудителей заболеваний (патогенов) человека, животных и растений, их генетически измененных форм, фрагментов генетического материала и оборудования, которые могут быть применены при создании бактериологического (биологического) и токсинного оружия»; Указом Президента РФ от 16 августа 1996 г. № 11940 «О контроле за экспортом из РФ оборудования, материалов и технологий, применяющихся при создании ракетного оружия».

Таким образом, под незаконным следует понимать такой экспорт, который совершен с нарушением указанных нормативных актов.

В ст. 2 ФЗ от 13 октября 1995 г. № 157-ФЗ «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности» раскрываются понятия экспорта и услуги зарубежным партнерам.

Преступление считается оконченным с момента фактического перемещения технологий или научно-технической информации либо с момента оказания соответствующей услуги за рубежом.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла.

Субъект преступления — специальный. К уголовной ответственности может быть привлечено лишь должностное лицо либо представитель предприятия, учреждения, организации, уполномоченный на ведение внешнеэкономической деятельности. В соответствии с Примечанием к комментируемой статье под лицом, наделенным правом осуществлять внешнеэкономическую деятельность понимаются руководитель юридического лица, созданного в соответствии с законодательством РФ и имеющего постоянное место нахождения на территории РФ, а также физическое лицо, имеющее

постоянное место жительства на территории РФ и зарегистрированное на территории РФ в качестве индивидуального предпринимателя.

Квалифицированный состав предполагает совершение деяния группой лиц по предварительному сговору.

Особо квалифицированный состав предусматривает следующие признаки: совершение деяния организованной группой либо в отношении сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации, работ (услуг), которые заведомо для лица, наделенного правом осуществлять внешнеэкономическую деятельность, могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки и в отношении которых установлен экспортный контроль.

НЕВОЗВРАЩЕНИЕ НА ТЕРРИТОРИЮ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ПРЕДМЕТОВ ХУДОЖЕСТВЕННОГО, ИСТОРИЧЕСКОГО И АРХЕОЛОГИЧЕСКОГО ДОСТОЯНИЯ НАРОДОВ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ И ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН (ст. 190 УК РФ). *Непосредственный* объект — отношения и интересы государства по поводу владения и распоряжения предметами художественного, исторического и археологического достояния народов РФ и зарубежных стран и сохранения культурного наследия народов России.

Особое значение имеет *предмет* данного преступления. Это вещи материального мира, являющиеся художественным, историческим и археологическим достоянием народов Российской Федерации и зарубежных стран. Все они в совокупности образуют понятие культурные ценности народов Российской Федерации и зарубежных стран. Содержание этого понятия раскрывается в Законе РФ «О вывозе и ввозе культурных ценностей» от 15 апреля 1993 г. № 4804-1.

Объективная сторона преступления выражается в совершении деяния в форме бездействия. Оно заключается в невыполнении возложенных на определенное лицо обязанностей по возвращению в установленный срок на территорию РФ ценностей, являющихся художественным, историческим и археологическим достоянием народов РФ и зарубежных стран. Ответственность возможна лишь в случае, когда возвращение указанных предметов является обязательным в соответствии с законодательством РФ.

Преступление окончено с момента фактического невозвращения на территорию РФ ценностей по истечении установленного срока. Срок устанавливается в свидетельстве на

право вывоза и в договоре о возврате временно вывезенных культурных ценностей. Сторонами договора являются владелец ценностей с одной стороны и организация (физическое лицо), вывозящая ценности, с другой.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла. Причины невозвращения культурных ценностей должны быть неуважительными. При доказанности умысла виновного на завладение ценностями с корыстной целью действия следует рассматривать как хищение.

Субъект преступления — специальный. Ответственности подлежит физическое лицо, достигшее 16 лет, на котором в соответствии с законом или иным нормативным актом лежит обязанность возвратить на территорию РФ указанные ценности. Это может быть и собственник культурных ценностей, и уполномоченное им лицо, а также должностное лицо юридического лица, осуществляющего вывоз культурных ценностей.

НЕВОЗВРАЩЕНИЕ ИЗ-ЗА ГРАНИЦЫ СРЕДСТВ В ИНОСТРАННОЙ ВАЛЮТЕ (ст. 193 УК РФ). *Непосредственный* объект — экономические и финансовые интересы РФ.

Предмет преступления — иностранная валюта — денежные знаки в виде банкнот, казначейских билетов, монеты, находящиеся в обращении и являющиеся законным платежным средством в соответствующем иностранном государстве или группе государств, а также изъятые и изымаемые из обращения, но подлежащие обмену денежные знаки; средства на счетах в денежных единицах иностранных государств и международных денежных или расчетных единицах (ст. 1 Закона о валютном регулировании и валютном контроле от 9 октября 1992 г.). Должен быть установлен крупный размер невозвращенных средств в иностранной валюте, который согласно Примечанию к данной статье должен превышать 5 млн руб.

Объективная сторона данного преступления характеризуется деянием в форме бездействия, которое характеризуется невозвращением в крупном размере из-за границы руководителем организации средств в иностранной валюте, подлежащих в соответствии с законодательством РФ обязательному перечислению на счета в уполномоченный банк РФ.

Это, по сути, невыполнение договора о возвращении средств в иностранной валюте, подлежащих в соответствии с законодательством РФ обязательному перечислению на счета в уполномоченный банк РФ.

К законодательству РФ, регулиющему порядок обращения валютных средств, следует прежде всего отнести следующую нормативную базу: Закон РФ от 9 октября 1992 г. № 3615-1 «О валютном регулировании и валютном контроле»; «О порядке обязательной продажи предприятиями, объединениями, организациями части валютной выручки через уполномоченные банки и проведения операций на внутреннем валютном рынке РФ»; Инструкция ЦБ РФ № 19 и ПК РФ № 01-20/10283 от 12 октября 1993 г. «О порядке осуществления валютного контроля за поступлением в РФ валютной выручки от экспорта товаров»; Письмо ЦБ РФ от 15 октября 1993 г. № 61 «О порядке осуществления валютного контроля за поступлением в РФ валютной выручки от экспорта товаров»; Письмо ЦБ РФ № 73 и ГТК РФ № 01-20/746 от 21 января 1994 г. О некоторых вопросах организации валютного контроля и применения Инструкции «О порядке осуществления валютного контроля за поступлением в РФ валютной выручки от экспорта товаров».

Виновный не соблюдает установленный этими нормативными актами порядок.

Особенностью данного состава является установление момента окончания преступления. Преступление окончено с момента фактического невозвращения на территорию РФ средств в иностранной валюте по истечении установленного срока.

Уполномоченный банк — банки и иные кредитные учреждения, получившие лицензии Центрального банка РФ на проведение валютных операций (ст. 1 Закона о валютном регулировании и валютном контроле от 9 октября 1992 г.).

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла.

Субъект преступления — специальный. Лицо физическое, вменяемое, являющееся руководителем организации, учреждения, предприятия, на которое было возложено обеспечение возврата средств в иностранной валюте. Если деяние совершено должностным лицом, то требуется дополнительная квалификация по статьям о должностных преступлениях.

**§ 6. Преступления, посягающие на общественные отношения, складывающиеся по
поводу исчисления
и уплаты налогов и иных платежей**

**УКЛОНЕНИЕ ОТ УПЛАТЫ ТАМОЖЕННЫХ ПЛАТЕЖЕЙ, ВЗИМАЕМЫХ С
ОРГАНИЗАЦИИ ИЛИ ФИЗИЧЕСКОГО ЛИЦА (ст. 194 УК РФ).** *Непосредственный
объект — экономические и финансовые интересы РФ.*

Диспозиция статьи *бланкетная*. Помимо Таможенного кодекса РФ порядок уплаты таможенных платежей определяются рядом нормативных актов, например, Законом «О таможенном тарифе», Законом «О порядке перемещения физическими лицами через таможенную границу РФ товаров, не предназначенных для производственной или иной коммерческой деятельности», Законом «О вывозе и ввозе культурных ценностей» и др.

Предмет преступления — таможенные платежи.

Статья 18 Таможенного кодекса РФ закрепляет, что таможенные платежи — это таможенные пошлины, налоги, таможенные сборы, сборы за выдачу лицензии, плата и другие платежи, взимаемые в установленном порядке таможенными органами РФ.

В ст. 110 Таможенного кодекса указано: «При перемещении через таможенную границу РФ и в других случаях, установленных кодексом, уплачиваются следующие таможенные платежи: таможенная пошлина; налог на добавленную стоимость; акцизы; сборы за выдачу лицензий таможенными органами РФ и возобновление действия лицензий; сборы за выдачу квалификационного аттестата специалиста по таможенному оформлению и возобновление действия аттестата; таможенные сборы за таможенное оформление; таможенные сборы за хранение товара; таможенные сборы за таможенное сопровождение товаров; плата за информирование и консультирование; плата за принятие предварительного решения; плата за участие в таможенных аукционах.

Список таможенных платежей был расширен во Временной Инструкции «О взимании таможенных платежей». В него вошли таможенные платежи, взимаемые по единым ставкам, и сбор за включение банков и иных кредитных учреждений в реестр ГТК. К таможенным платежам были отнесены и «другие налоги, взимание которых возложено на таможенные органы РФ». Таким образом, перечень таможенных платежей стал открытым. Конкретные размеры каждого из указанных платежей устанавливаются законодательством РФ или Постановлением Правительства России.

Объективная сторона характеризуется деянием в форме бездействия и состоит в уклонении от уплаты любого из таможенных платежей, взимаемых с организаций или физического лица, составляющих предмет настоящего преступления в крупном размере.

В Примечании к комментируемой статье указывается, что уклонение от уплаты таможенных платежей признается совершенным в крупном размере, если стоимость неуплаченных таможенных платежей превышает 500 тыс. руб.

Таможенные платежи уплачиваются до принятия или одновременно с принятием таможенной декларации. Следовательно, преступление следует считать оконченным с момента принятия таможенной декларации.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный сознает, что уклоняется от уплаты таможенных платежей в крупном размере, и желает не выполнять эту обязанность.

Субъект преступления — специальный. Это физическое лицо, вменяемое, обязанное уплачивать таможенные платежи.

Ответственность усиливается при наличии квалифицирующих признаков, предусмотренных ч. 2 данной статьи: совершение преступления группой лиц по предварительному сговору; уклонение от уплаты платежей в особо крупном размере (согласно Примечанию эта сумма должна превышать 1 млн 500 тыс. руб.).

УКЛОНЕНИЕ ОТ УПЛАТЫ НАЛОГОВ И (ИЛИ) СБОРОВ С ФИЗИЧЕСКОГО ЛИЦА (ст. 198 УК РФ). Диспозиция комментируемой статьи носит бланкетный характер. Для правильного применения уголовного закона необходимо изучить положения Налогового кодекса РФ. Тем более что речь идет о конституционной обязанности граждан (ст. 57 Конституции РФ) платить налоги и сборы, установленные налоговым законодательством. Участниками подобных отношений, регулируемых законодательством о налогах и сборах, являются физические лица, признаваемые налогоплательщиками и плательщиками сборов (ч. 1 ст. 9 НК РФ).

Непосредственный объект — экономические и финансовые интересы государства, отношения, возникающие между налогоплательщиками и государством.

Предметом преступления выступают налоги и сборы.

Под налогом понимается обязательный, индивидуально безвозмездный платеж, взимаемый с организаций и физических лиц в форме отчуждения прав собственности,

хозяйственного ведения или оперативного управления денежных средств в целях финансового обеспечения деятельности государства и (или) муниципальных образований (ст. 8 НК РФ).

Под сбором понимается обязательный взнос, взимаемый с физических лиц, уплата которого является одним из условий совершения в отношении плательщиков сборов государственными органами, органами местного самоуправления, иными уполномоченными органами и должностными лицами юридически значимых действий, включая предоставление определенных прав или выдачу разрешений (лицензий).

Ответственность наступает за уклонение от уплаты налогов или сборов в крупном размере. Согласно Примечанию к данной статье таким размером признается сумма, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более 100 тыс. руб., при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 10% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая триста тысяч рублей. Как представляется, данная формула весьма сложная для применения, можно было бы ограничиться размерами, указанными в Примечании к ст. 169 УК.

Объективная сторона характеризуется деянием в форме бездействия и выражается в уклонении от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица путем непредставления налоговой декларации или иных документов, предоставление которых в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах является обязательным, либо путем включения в налоговую декларацию или иные документы заведомо ложных сведений.

В соответствии с налоговым законодательством физические лица обязаны уплачивать ряд налогов (налог на доходы, налог на имущество, переходящее в порядке наследования или дарения, единый налог на вмененный доход и др.). В ст. 198 УК России предусмотрена уголовная ответственность за уклонение прежде всего от уплаты налога на доходы физических лиц. Условия, размеры и порядок взимания налога на доходы с физических лиц установлены гл. 23 НК РФ.

Согласно ст. 209 НК РФ объектом налогообложения признается доход, полученный налогоплательщиками: 1) от источников в Российской Федерации и (или) от источников за пределами РФ — для физических лиц, являющихся налоговыми резидентами РФ; 2) от источников в Российской Федерации — для физических лиц, не являющихся налоговыми резидентами РФ.

Объектом налогообложения при уплате налога на доходы с физических лиц является совокупный, т.е. общий доход, полученный в календарном году (в денежной форме, натуральной форме, в виде материальной выгоды).

В силу ст. 23 НК РФ граждане, подлежащие налогообложению, обязаны вести учет полученных ими в течение календарного года доходов и произведенных расходов, связанных с извлечением доходов, а также представлять в предусмотренных законом случаях налоговым органам декларации о доходах и расходах по установленной форме. Руководствуясь положениями Налогового кодекса РФ, Пленум Верховного Суда в постановлении от 4 июля 1997 г. № 8 «О некоторых вопросах применения судами Российской Федерации уголовного законодательства об ответственности за уклонение от уплаты налогов» указал, что от предоставления декларации освобождаются граждане, получающие доходы за выполнение трудовых и иных приравненных к ним обязанностей только по месту основной работы (службы, учебы), а также получающие доходы, хотя и из нескольких источников, но при условии, что их годовой доход не превышает установленной налоговым законодательством суммы, начисление налога с которой производится по минимальной ставке. Во всех остальных случаях подача декларации является обязательной.

В соответствии со ст. 80 НК РФ под налоговой декларацией понимается письменное заявление налогоплательщика о полученных доходах и произведенных расходах, источниках доходов, налоговых льготах и исчисленной сумме налога и (или) другие данные, связанные с исчислением и уплатой налогов.

Налоговая декларация представляется каждым налогоплательщиком по каждому налогу, подлежащему уплате этим налогоплательщиком, если иное не предусмотрено законодательством о налогах и сборах. Декларация представляется в налоговый орган по месту учета налогоплательщика на бланке установленной формы. Под представлением понимается как подача налоговой декларации лично налогоплательщиком, так и ее направление по почте. При отправке налоговой декларации по почте днем представления считается дата отправки заказного письма с описью вложения. Декларация о фактически полученных доходах, документально подтвержденных расходах по окончании каждого календарного года не позднее 30 апреля года, следующего за истекшим налоговым

периодом, подается в налоговый орган по месту жительства налогоплательщика (ст. 229 НК РФ).

В налоговых декларациях физические лица указывают все полученные ими в налоговом периоде доходы, источники их выплаты, налоговые вычеты, суммы налога, удержанные налоговыми агентами, суммы фактически уплаченных в течение налогового периода авансовых платежей, суммы налога, подлежащие уплате (доплате) или возврату по итогам налогового периода.

Физические лица, имеющие доходы от предпринимательской деятельности, обязаны: вести книгу учета доходов и расходов; предоставлять в предусмотренных законом случаях налоговым органам декларации о доходах и расходах; предъявлять предприятиям, учреждениям, организациям, другим работодателям и налоговым органам документы, подтверждающие право на вычеты из дохода, а в соответствующих случаях также другие документы и справки; своевременно и в полном размере вносить в бюджет причитающиеся к уплате суммы налога; допускать должностных лиц налоговых органов для обследования помещений и других мест, используемых для извлечения доходов.

Если гражданин работает на предприятии, зарегистрированном государственной службой России, то часть налогов за него платит предприятие: отчисления в Пенсионный Фонд, Фонд Социального страхования, Фонд Занятости, Фонд Медицинского страхования.

Ответственность за предоставление сведений о доходах работников и непосредственно за своевременные выплаты соответствующих сумм в бюджет лежит на предприятии.

В случае, если гражданин приобретает статус индивидуального предпринимателя, он несет личную ответственность за регистрацию в налоговой инспекции по месту жительства, за заполнение и предоставление декларации о доходах и за уплату налога. Кроме того, частный предприниматель должен платить взносы в Пенсионный фонд и в соответствующие социальные фонды. Уклонение означает непредставление декларации в установленный срок без уважительных причин, при условии ее обязательного представления.

К иным документам, предоставление которых в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах является обязательным, можно отнести документы, содержащие данные бухгалтерского учета, документы, необходимые для исчисления и уплаты налогов, а также документы, подтверждающие полученные доходы и уплаченные (удержанные) налоги.

Уклонение физического лица от уплаты страхового взноса в государственные внебюджетные фонды может выразиться в полной неуплате страхового взноса или же в незаконном уменьшении его размера. Страховые взносы уплачиваются в сроки, указанные для каждой категории плательщиков.

Включение в налоговую декларацию или иные документы, представление которых является обязательным, заведомо ложных сведений означает их полную либо частичную подделку. Речь может идти о занижении получаемых доходов, указании вымышленных, а не подлинных источников доходов и т.п. Данная норма является специальной по отношению к ст. 292 и 327 УК, в связи с чем совокупность указанных преступлений отсутствует.

Состав преступления формальный, оно считается оконченным с момента фактического непредоставления декларации о доходах, либо внесения в нее заведомо ложных сведений о доходах и расходах. Следует помнить, что ошибки в декларации, ее непредоставление без цели уклонения, а по другим извинительным моментам, не дают права вести речь об уголовной ответственности.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла и специальным мотивом — желание не платить налоги и сборы.

Субъект преступления — физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, обязанное платить налоги.

В ч. 2 данной статьи предусмотрена повышенная ответственность за уклонение от уплаты налогов и сборов в особо крупном размере.

Указанный признак приобретет квалифицирующее значение только в том случае, если неуплаченная сумма налогов и (или) сборов превышает сумму, составляющую за период в пределах трех финансовых лет подряд более 500 тыс. руб., при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 20% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающую 1 млн 500 тыс. руб.

УКЛОНЕНИЕ ОТ УПЛАТЫ НАЛОГОВ И (ИЛИ) СБОРОВ С ОРГАНИЗАЦИИ (ст. 199 УК РФ). В основном все признаки состава преступления, предусмотренного ст. 199 УК, совпадают с признаками деяния, ответственность за которое предусмотрено ст. 198 УК.

Спецификой отличается *предмет* преступления — налоги и (или) сборы с организаций. О понятии налогов и (или) сборов подробно говорилось при характеристике предыдущего состава преступления. Имеется отличие и в суммах, составляющих крупный и особо крупный размер. В данном случае законодатель установил более высокие размеры соответствующих сумм (Примечание к ст. 199 УК).

В соответствии с разъяснениями Пленума Верховного Суда РФ к организациям относятся все указанные в Налоговом кодексе плательщики налогов, за исключением физических лиц.

Объективная сторона характеризуется признаками, аналогичными с теми, которые указаны в ст. 198 УК.

К иным документам, предоставление которых в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах является обязательным, следует отнести, например, бухгалтерский баланс, отчет о прибылях и убытках, отчет о целевом использовании полученных средств (бухгалтерская отчетность).

Организации, за исключением бюджетных и общественных организаций (объединений) и их структурных подразделений, не осуществляющих предпринимательской деятельности и не имеющих, кроме выбывшего имущества, оборотов по реализации товаров (работ, услуг), обязаны представлять квартальную бухгалтерскую отчетность в течение 30 дней по окончании квартала, а годовую — в течение 90 дней по окончании года, если иное не предусмотрено законодательством РФ.

В соответствии с п. 5 ст. 15 ФЗ от 21 ноября 1996 г. № 129-ФЗ «О бухгалтерском учете» (с изм. от 23 июля 1998 г., 28 марта, 31 декабря 2002 г., 10 января 2003 г.) бухгалтерская отчетность может быть представлена пользователю организацией непосредственно или передана через ее представителя, направлена в виде почтового отправления с описью вложения или передана по телекоммуникационным каналам связи.

Пользователь бухгалтерской отчетности не вправе отказать в принятии бухгалтерской отчетности и обязан по просьбе организации проставить отметку на копии бухгалтерской отчетности о принятии и дате ее представления. При получении бухгалтерской отчетности по телекоммуникационным каналам связи пользователь бухгалтерской отчетности обязан передать организации квитанцию о приемке в электронном виде.

Днем представления организацией бухгалтерской отчетности считается дата отправки почтового отправления с описью вложения или дата ее отправки по телекоммуникационным каналам связи либо дата фактической передачи по принадлежности.

Состав преступления *формальный*, окончание данного преступления законодатель связывает с совершением деяний, указанных в диспозиции.

Умысел виновного должен охватывать осознание того, что он уклоняется от уплаты налога или страховых взносов с организации и нет никаких объективных и субъективных препятствий для оправдания такого поведения.

Субъект преступления специальный — физическое, вменяемое лицо, в функциональные обязанности которого входит уплата налогов и (или) сборов с организации. Как правило, речь идет о руководителе организации, финансовом директору и бухгалтере.

Квалифицированный состав включает такие признаки, как совершение деяния группой лиц по предварительному сговору или в особо крупном размере.

Наряду с этим необходимо отметить, что размеры налогов, неуплата которых влечет ответственность, отличаются от размеров, указанных в Примечании к ст. 198 УК. Так, крупным размером признается сумма налогов и (или) сборов, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более 500 тыс. руб., при условии, что доля неуплаченных налогов превышает 10% подлежащих уплате сумм налогов и сборов, либо превышающая 1 млн 500 тыс. руб., а особо крупным размером — сумма, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более 2 млн 500 тыс. руб., при условии, что доля неуплаченных налогов и сборов превышает 20% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая 7 млн 500 тыс. руб. Как представляется, эта формула весьма громоздкая и вряд ли будет способствовать быстрому решению привлечения или непривлечения неплательщиков к уголовной ответственности.

НЕИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАННОСТЕЙ НАЛОГОВОГО АГЕНТА (ст. 199¹ УК РФ).

Непосредственный объект — экономические и финансовые интересы государства.

Предметом выступают налоги и (или) сборы, подлежащие в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах исчислению, удержанию у налогоплательщика и перечислению в соответствующий бюджет. В статье речь идет о предмете в крупном

и особо крупном размере, которые совпадают с размерами, указанными в Примечании к ст. 199 УК.

Объективная сторона характеризуется деянием в форме бездействия, которое состоит в неисполнении в личных интересах обязанностей налогового агента по исчислению, удержанию или перечислению налогов и (или) сборов, подлежащих в соответствии с законодательством РФ удержанию у налогоплательщика и перечислению в соответствующий бюджет (внебюджетный фонд).

Согласно ст. 24 НК РФ налоговые агенты обязаны: 1) правильно и своевременно исчислять, удерживать из средств, выплачиваемых налогоплательщикам, и перечислять в бюджеты (внебюджетные фонды) соответствующие налоги; 2) в течение одного месяца письменно сообщать в налоговый орган по месту своего учета о невозможности удержать налог у налогоплательщика и о сумме задолженности налогоплательщика; 3) вести учет выплаченных налогоплательщикам доходов, удержанных и перечисленных в бюджеты (внебюджетные фонды) налогов, в том числе персонально по каждому налогоплательщику; 4) представлять в налоговый орган по месту своего учета документы, необходимые для осуществления контроля за правильностью исчисления, удержания и перечисления налогов.

Окончание данного преступления законодатель связывает с совершением деяния, т.е. состав преступления *формальный*.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла и специальным мотивом — нежелание выполнять свои обязанности в личных интересах, которые могут быть разнообразными.

Субъект преступления — специальный налоговый агент, в функциональные обязанности которого входит исчисление, удержание у налогоплательщика и перечисление в соответствующий бюджет (внебюджетный фонд) налогов. При наличии признаков должностного преступления, необходима квалификация по совокупности преступлений.

Соккрытие денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов и (или) сборов (ст. 199¹ УК РФ).

Непосредственный объект — экономические и финансовые интересы государства.

Предметом выступают денежные средства либо имущество организации или предпринимателя в крупном размере, за счет которых в порядке, предусмотренном законодательством РФ о налогах и (или) сборах, должно быть произведено взыскание недоимки по налогам и (или) сборам.

Под недоимкой (задолженностью) понимается сумма налога или сумма сбора, не уплаченная в установленный законодательством срок.

При наличии у налогоплательщика недоимки налогоплательщику направляются требование об уплате налога, которым признается, согласно ст. 69 НК РФ, направленное налогоплательщику письменное извещение о неуплаченной сумме налога, а также об обязанности уплатить в установленный срок неуплаченную сумму налога и соответствующие пени.

Требование об уплате налога должно содержать сведения о сумме задолженности по налогу, размере пеней, начисленных на момент направления требования, сроке уплаты налога, установленного законодательством о налогах и сборах, сроке исполнения требования, а также мерах по взысканию налога и обеспечению исполнения обязанности по уплате налога, которые применяются в случае неисполнения требования налогоплательщиком.

Во всех случаях требование должно содержать подробные данные об основаниях взыскания налога, а также ссылку на положения закона о налогах, которые устанавливают обязанность налогоплательщика уплатить налог.

Требование об уплате налога направляется налогоплательщику налоговым органом по месту его учета.

Объективная сторона характеризуется деянием в виде сокрытия денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание недоимки по налогам и (или) сборам, совершенным в крупном размере.

Законодатель не раскрывает, каким способом должно быть произведено сокрытие денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должны взыскиваться налоги и (или) сборы.

Под сокрытием по разъяснению судебных органов следует понимать преднамеренное невнесение в отчетные документы соответствующих сведений о наличии либо подделку бухгалтерских документов. Имущество может быть спрятано и т.п.

Крупный размер определяется в соответствии с правилами, указанными в Примечании к ст. 169 УК.

Состав преступления *формальный*, оно считается оконченным с момента укрывательства имущества.

Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом. Цель не является обязательным признаком, но будет учтена при назначении наказания.

Субъект преступления — специальный: собственник или руководитель организации либо иное лицо, выполняющее управленческие функции в этой организации (Примечание к ст. 201 УК), или индивидуальный предприниматель.

§ 7. Преступления, посягающие на общественные отношения, интересы, обеспечивающие процедуру банкротства

НЕПРАВОМЕРНЫЕ ДЕЙСТВИЯ ПРИ БАНКРОТСТВЕ (ст. 195 УК РФ). В данной статье речь идет о противоправных действиях при осуществлении процедуры банкротства. Диспозиция в этой части носит *бланкетный* характер. Для правильного применения данной статьи УК следует изучить ФЗ от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»³⁴. Согласно этому закону банкротство означает признанную арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и исполнить обязанность по уплате обязательных платежей в течение трех месяцев с момента, когда наступила дата их исполнения.

Непосредственный объект — отношения и законные интересы участников экономической деятельности, индивидуальных предпринимателей и коммерческих организаций, действующих при осуществлении процедуры банкротства.

При анализе данного и других составов преступлений, связанных с процедурой банкротства, необходимо учитывать изменившиеся редакции ст. 195–197 УК РФ¹.

³⁴ СЗ РФ. 2002. № 43. Ст. 4190.

К *предмету* преступления, предусмотренного ст. 195 УК, относятся имущество, имущественные обязательства, сведения об имуществе, бухгалтерские и иные учетные документы, отражающие экономическую деятельность предприятия.

Объективная сторона является весьма сложной и включает несколько обязательных признаков: деяние, совершаемое в различных формах; последствия в виде крупного ущерба заинтересованным лицам; причинную связь между деянием и последствиями; обстановка, свидетельствующая о наличии признаков банкротства.

Законодателем определены следующие формы запрещенных действий — сокрытие имущества или имущественных обязательств, сведений об имуществе, о его размере, местонахождении либо иной информации об имуществе; передача имущества в иное владение; отчуждение имущества; уничтожение имущества; сокрытие, уничтожение, фальсификация бухгалтерских и иных учетных документов, отражающих экономическую деятельность хозяйствующих субъектов.

Состав преступления *материальный*. Преступление окончено в момент причинения крупного ущерба. Размер ущерба, трактуемого как крупный, определен законодателем как ущерб в сумме, превышающей 250 тыс. руб. (Примечание к ст. 169 УК РФ).

Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины. Умысел может быть и прямым и косвенным. Последнее означает, что виновный лишь допускает причинение крупного ущерба либо относится к этому безразлично. Мотив и цель не входят в число обязательных признаков, но будут учтены при назначении наказания.

Субъект преступления — специальный (руководитель или собственник организации-должника либо индивидуальный предприниматель).

В ч. 2 ст. 195 УК законодатель формулирует самостоятельный состав преступления, объективная сторона которого имеет следующие обязательные признаки: деяние в форме неправомерного удовлетворения имущественных требований отдельных кредиторов заведомо в ущерб другим кредиторам; последствия в виде крупного ущерба (указанного в Примечании к ст. 169 УК); причинную связь между деянием и последствиями; обстановку, характеризующую наличие признаков банкротства.

В этом случае деяние должно нарушать нормы Закона о несостоятельности (банкротстве), регламентирующих конкурсный порядок удовлетворения имущественных требований при банкротстве предприятий.

Субъект преступления в этом случае специальный — руководитель юридического лица или его учредитель (участник) либо индивидуальный предприниматель, знающий о своей фактической несостоятельности и действующий заведомо в ущерб другим кредиторам.

Субъективная сторона по ч. 2 характеризуется умышленной формой вины. При этом виновный может не желать причинения крупного ущерба, а лишь сознательно его допускать либо относиться к этому безразлично. Кроме того, виновный должен заранее знать о том, что он действует в ущерб другим кредиторам.

В ч. 3 данной статьи указан еще один самостоятельный состав преступления, в котором речь идет о лишении арбитражного управляющего либо временной администрации возможности осуществлять нормальную процедуру банкротства предприятия. Следует сказать, что *Объективная* сторона по своей структуре свидетельствует о материальном составе преступления, но ее содержание весьма сложное для восприятия и характеризуется рядом оценочных признаков, для правильного понимания которых требуется подробное судебное толкование. Так, деяние по воле законодателя совершается в следующих формах: незаконное воспрепятствование деятельности арбитражного управляющего или временной администрации; уклонение или отказ от передачи указанным лицам документов, необходимых для исполнения возложенных на них обязанностей, или имущества, принадлежащего юридическому лицу либо кредитной организации. Таким образом, требуется определить признаки таких понятий, как «воспрепятствование», «уклонение или отказ», которые фактически представляют широкий спектр действий. Кроме того, они наполнены и различным правовым смыслом. Например, уклонение или отказ от передачи имущества наказуемы в том случае, если функции руководителя возложены на арбитражного управляющего или руководителя временной администрации кредитной организации.

Субъект преступления в этом случае — вменяемое, физическое лицо, достигшее 16 лет, а в ряде случаев — это специальный субъект преступления.

ПРЕДНАМЕРЕННОЕ БАНКРОТСТВО (ст. 196 УК РФ). *Непосредственный* объект — отношения и законные интересы участников экономической деятельности, индивидуальных предпринимателей и коммерческих организаций, которым причиняется вред при осуществлении преднамеренного банкротства.

Предмет преступления — денежные обязательства и обязательные платежи.

Объективная сторона характеризуется деянием, последствиями в виде крупного ущерба и причинной связью между ними. В связи с изменением диспозиции статьи содержание деяния претерпело изменения. Оно может быть совершено в форме действий (бездействия), которые повлекли неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов или внести обязательные платежи. Состав преступления — *материальный*. Его окончание законодатель связывает с причинением крупного ущерба, под которым в соответствии с Примечанием к ст. 169 УК РФ понимается ущерб в сумме, превышающей 250 тыс. руб.

Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины. При этом законодатель выделяет мотив как обязательный субъективный признак. Виновный действует в личных интересах или интересах других лиц.

Субъект преступления специальный: физическое лицо, достигшее 16 лет, являющееся руководителем или учредителем (участником) юридического лица либо индивидуальным предпринимателем.

ФИКТИВНОЕ БАНКРОТСТВО (ст. 197 УК РФ). *Непосредственный* объект — интересы государства в сфере деятельности государственных органов, уполномоченных на организацию работы с предприятиями-банкротами — совпадает с объектом, указанным в ст. 195 УК РФ.

Объективная сторона характеризует по своей структуре материальный состав преступления. Законодатель указывает на деяние, которое должно повлечь преступные последствия (крупный ущерб), а между ними должна быть установлена причинная связь. Деяние выражается в обмане, т.е. заведомо ложном и публичном объявлении должника о своей несостоятельности. Законодатель вновь уточнил фигуры должников: руководитель или учредитель (участник) юридического лица либо индивидуальный предприниматель. Деяние окончено с момента причинения крупного ущерба, размер которого должен превышать 250 тыс. руб. (Примечание к ст. 169 УК РФ).

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла. По нашему мнению, законодатель поторопился, исключив из обязательных признаков субъективной стороны указание на специальную — желание виновного ввести в заблуждение кредиторов для получения отсрочки платежей и долга или для его неуплаты. Если

доказано, что виновный действовал с корыстной целью, необходима дополнительная квалификация по статье о мошенничестве.

Субъект преступления — физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, являющееся руководителем или учредителем (участником) юридического лица либо индивидуальным предпринимателем.

Глава 31

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ИНТЕРЕСОВ СЛУЖБЫ В КОММЕРЧЕСКИХ И ИНЫХ ОРГАНИЗАЦИЯХ

§ 1. Понятие и виды преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях

Под преступлениями против интересов службы в коммерческих и иных организациях следует рассматривать общественно опасные деяния, которые посягают на нормальную деятельность коммерческих и иных организаций и причиняют либо создают угрозу причинения существенного вреда правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства (гл. 23 УК РФ).

Родовым объектом анализируемой группы преступлений является нормальная деятельность коммерческих и иных организаций, а также законные права и интересы граждан, общества, государства.

Непосредственным объектом преступлений следует рассматривать общественные отношения, возникающие в сфере деятельности конкретной организации. Для некоторых преступлений против интересов службы в коммерческих и некоммерческих организациях характерен *дополнительный непосредственный объект* — права и законные интересы граждан или организаций либо охраняемые законом интересы общества и государства (ст. 201 и 202 УК РФ); здоровье человека (ст. 203 УК РФ).

Особенностью рассматриваемых преступлений является их совершение в сфере управленческой деятельности коммерческих и иных организаций. Данные коммерческие организации не относятся к числу государственных органов, органов местного самоуправления, государственным или муниципальным учреждениям.

Коммерческими являются организации (юридические лица), преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности (ст. 50 ГК РФ). Некоммерческие организации не имеют в качестве основной цели извлечение прибыли и не распределяют полученную прибыль между участниками. Коммерческие организации могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов,

государственных и муниципальных унитарных предприятий, а некоммерческие организации — в форме потребительских кооперативов, общественных или религиозных организаций (объединений), финансируемых собственником учреждений, благотворительных или иных фондов и в других формах, предусмотренных законом. И коммерческие, и некоммерческие организации могут создавать объединения — ассоциации или союзы (ст. 50 ГК РФ).

Объективная сторона преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях заключается в общественно опасном деянии (действии или бездействии), совершенном вопреки интересам службы и благодаря занимаемому служебному положению. Такие преступления, как злоупотребление полномочиями (ст. 201 УК РФ), злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами (ст. 202 УК РФ), могут быть совершены как в форме активного преступного действия, так и путем бездействия. Превышение полномочий служащими частных охранных или детективных служб (ст. 203 УК РФ), а также коммерческий подкуп (ст. 204 УК РФ) могут быть совершены в форме действия.

По законодательной конструкции объективной стороны рассматриваемые преступления относятся как к числу материальных, так и формальных составов. Например, преступления, предусмотренные ст. 201, 202, 203 УК РФ, по своей конструкции имеют материальные составы, а коммерческий подкуп (ст. 204 УК РФ) относится к формальному составу, особенность которого в том, что подкуп признается оконченным преступлением с момента совершения указанных в ст. 204 УК действий.

Ответственность предусмотрена в отношении лиц, выполняющих управленческие функции в коммерческой или иной организации на постоянной или временной основе организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции. В случае причинения данными лицами вреда организациям, гражданам, государству не в связи с указанной деятельностью ответственность наступает по признакам составов преступлений, предусмотренных иными главами УК РФ. Законодатель, устанавливая ответственность за данную группу преступлений, создает условия для уголовно-правовой защиты интересов нормальной деятельности коммерческих и иных организаций.

Учитывая признаки субъекта данной группы преступлений, можно предложить их классификацию: преступления, совершаемые лицами, выполняющими управленческие

функции в коммерческих и иных организациях (ст. 201, 204 УК РФ); преступления против правильного осуществления полномочий частными нотариусами, аудиторами, руководителями и служащими частных детективных охранных служб (ст. 202, 203 УК РФ).

**§ 2. Преступления, совершаемые лицами,
выполняющими управленческие функции
в коммерческих и иных организациях**

ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЕ ПОЛНОМОЧИЯМИ (ст. 201 УК РФ). *Непосредственным объектом* данного преступления является нормальная деятельность коммерческой или иной организации, имеющей статус юридического лица, зарегистрированного в установленном порядке в РФ согласно действующему гражданскому законодательству (гл. 4 ГК РФ). *Дополнительным объектом* данного преступления являются законные интересы, права граждан, предприятия, охраняемые уголовным законом.

С *объективной стороны* данный состав преступления характеризуется такими признаками, как использование лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, своих полномочий вопреки законным интересам этой организации и в целях извлечения выгод и преимуществ для себя или других лиц либо нанесение вреда другим лицам, если это деяние повлекло причинение существенного вреда правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства. Это может быть банкротство предприятия, наличие существенных убытков, угроза финансовой стабильности.

Полномочия лица, выполняющего управленческие функции, могут быть определены законом, нормативным актом либо уставными и иными распорядительными документами (общее собрание, решение акционеров, приказ о назначении на должность и т.п.). Управленческие функции могут быть двух видов: организационно-распорядительные и административно-хозяйственные.

К организационно-распорядительным относятся те, которые связаны с наличием у лица права по управлению коллективом предприятия или его структурным подразделением (филиал без образования юридического лица, представительство). В содержание данных функций также могут входить полномочия лица по приему и увольнению работников

предприятия, организации работы подчиненных, выполнение мероприятий по соблюдению трудовой дисциплины.

Административно-хозяйственные функции всегда связаны с управлением и распоряжением материальными ценностями, имуществом предприятия (прием, хранение материальных ценностей, учет их движения, реализация, ведение учетно-финансовой дисциплины (бухучет, начисление заработной платы персоналу, ценовая политика и т.п.). Данные функции могут выполняться постоянно, временно либо по специальному полномочию коммерческой организацией независимо от формы собственности. Постоянное исполнение функций означает их реализацию без ограничения срока пребывания в занимаемой лицом должности или в пределах такого срока, который был установлен высшим органом управления коммерческой и иной организации согласно уставу, положению и т.п. Временное выполнение функций может быть связано с ограничением сроков их реализации либо носящих эпизодический, сезонный характер.

Состав данного преступления материальный и преступление считается оконченным с момента наступления указанных в законе преступных последствий, к которым относится наличие существенного вреда. Это может быть выражено в существенном ухудшении экономического положения потерпевших (граждан, юридических лиц), затруднении реализации их законных прав, создании препятствий для осуществления государственными, общественными, коммерческими организациями социальных, экономических или иных функций.

Квалифицирующим признаком данного преступления является наступление тяжких последствий, что может быть выражено в наличии крупной аварии, остановки деятельности производственного комплекса, повлекшее особо крупный ущерб, наличие значительного количества пострадавших от преступления, массовые увольнения рабочих и т.п.

Принципиальной особенностью привлечения к уголовной ответственности за злоупотребление полномочиями в соответствии с Примечанием ч.2 ст.201 УК РФ является отказ от принципа публичности уголовного преследования в отношении лиц, выполняющих управленческие функции в коммерческой организации, не являющейся государственным или муниципальным предприятием. Это имеет место в случае, если деяние, предусмотренное настоящей статьей или иными статьями настоящей главы,

причинило вред исключительно этой коммерческой организации и не нанесло вреда интересам третьих лиц — других организаций, интересам граждан, общества или государства. Отказ от принципа публичности уголовного преследования выражается в том, что в указанном случае уголовное преследование осуществляется по заявлению этой организации или с ее согласия. Во всех остальных случаях уголовное преследование осуществляется в общем порядке, определяемом уголовным и уголовно-процессуальным законодательством. Без наступления вредных последствий невозможно вести речь об уголовной ответственности, поскольку у данного преступления отсутствуют стадии приготовления и покушения

Субъективная сторона данного преступления характеризуется умышленной формой вины, при которой лицо, злоупотребляющее полномочиями, сознает общественную опасность совершаемого им деяния (действие, бездействие), предвидит наступление существенных вредных последствий для охраняемых интересов (организация, граждане, общество, государство), желает наступления этих последствий (прямой умысел) либо сознательно допускает их наступление (косвенный умысел).

Субъектом злоупотребления полномочиями может быть физическое лицо, вменяемое, наделенное специальными полномочиями по выполнению в коммерческой и иной организации функций управленческого характера, достигшее к моменту совершения преступления 16-летнего возраста.

КОММЕРЧЕСКИЙ ПОДКУП (ст. 204 УК РФ). Установление уголовной ответственности за коммерческий подкуп для отечественного законодательства является определенной новизной, хотя он внешне схож с преступлениями, предусмотренными ст. 290 и 291 УК РФ, устанавливающих ответственность за получение и дачу взятки, так как имеет много общих признаков объективной стороны со взяточничеством (получением и дачей взятки).

Коммерческий подкуп представляет собой социально опасное деяние, которое посягает на нормальное функционирование рыночных отношений, подрывает нормальную управленческую деятельность коммерческих служб, препятствует соблюдению законов и правовых обязанностей лицами, осуществляющими управленческие функции в коммерческих организациях.

Законодатель оценивает коммерческий подкуп как способ общественно опасного неправомерного вмешательства в управленческие процессы, в том числе по управлению собственностью, деятельностью организации, ее подразделений и сотрудников. Специфика общественной опасности коммерческого подкупа выражается в противоправном способе воздействия на управленческие процессы при принятии решений и осуществлении субъектом своих служебных полномочий.

В качестве разновидностей коммерческого подкупа данная норма содержит два самостоятельных состава преступления:

- а) незаконную передачу вознаграждения лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации (ч. 1 и 2);
- б) незаконное получение такого вознаграждения (ч. 3 и 4).

Непосредственным объектом коммерческого подкупа является нормальная, регламентируемая законодательством, деятельность аппарата управления коммерческих и иных организаций, не являющихся государственным органом, органом местного самоуправления, государственным или муниципальным учреждением.

Предметом преступления являются деньги, ценные бумаги, иное имущество, а также услуги имущественного характера, оказываемые безвозмездно, но подлежащие оплате (предоставление туристических путевок, ремонт квартиры, строительство дачи и т.п.).

Под выгодами имущественного характера следует понимать, в частности, занижение стоимости передаваемого имущества, приватизируемых объектов, уменьшение арендных платежей, процентных ставок за пользование банковскими ссудами (см. п. 9 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. № 6 «О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе»).

Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 204 УК РФ, характеризуется совершением лицом двух действий: а) незаконной передачей лицу, выполняющему управленческие функции, денег, ценных бумаг или иного имущества; б) незаконным оказанием этому лицу услуг имущественного характера.

Оба действия направлены на то, чтобы лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, используя свое служебное положение, совершило в интересах дающего какие-либо действия в связи с занимаемым этим лицом служебным

положением. Такие действия могут быть совершены как до получения незаконного вознаграждения, так и после его получения.

Состав рассматриваемого преступления формальный и считается оконченным с момента принятия лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, хотя бы части незаконного вознаграждения либо части услуг имущественного характера. При этом неважно были ли совершены или нет в пользу лица, дающего вознаграждение, какие-либо действия. В случае непринятия незаконного вознаграждения действия лица, совершающего подкуп, следует квалифицировать как покушение на коммерческий подкуп по ст. 30 и соответствующей части ст. 204 УК РФ. Не является покушением на коммерческий подкуп высказывание лица о намерении вручить материальные ценности, если оно не совершило в этом отношении конкретных действий.

Участие лиц, выполняющих роль посредников при коммерческом подкупе, необходимо квалифицировать как пособничество (ч. 5 ст. 33 УК РФ).

Квалифицированными видами данного преступления согласно ч. 2 ст. 204 УК являются передача предмета коммерческого подкупа:

- а) совершенная группой лиц по предварительному сговору;
- б) или организованной группой.

Коммерческий подкуп признается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в нем участвовали (передавали вознаграждение) два или более лица, заранее договорившиеся о совместном совершении этого преступления.

Организованной группой признается группа лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких тождественных преступлений. Между всеми соучастниками должны быть прочные связи, позволяющие согласовать основные моменты предполагаемого преступления, распределить роли, определить место, время, способ совершения преступления.

Часть 3 ст. 204 УК РФ устанавливает ответственность за незаконное получение лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, денег, ценных бумаг, иного имущества, а равно незаконное пользование услугами имущественного характера за совершение действий (бездействия) в интересах дающего в связи с занимаемым этим лицом служебным положением.

Совершенные лицом, выполняющим управленческие функции, за вознаграждение действия (бездействие) должны быть связаны с занимаемым им служебным положением и его использованием. Использование служебного положения может выражаться двумя способами: совершением действия либо воздержанием от совершения действия, которое должно входить в круг полномочий виновного.

Незаконное пользование услугами имущественного характера следует признавать ее безвозмездность.

Часть 4 ст. 204 УК РФ предусматривает квалифицированные виды данного состава преступления, к числу которых относятся действия совершенные: а) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; б) сопряжены с вымогательством.

Незаконное получение вознаграждения, совершенное группой лиц по предварительному сговору, предполагает непосредственное участие в нем двух или более лиц, выполняющих управленческие функции в коммерческой или иной организации, заранее, до начала исполнения преступления, договорившихся о совместном его совершении с использованием своего служебного положения. Преступление признается совершенным организованной группой, если получение незаконного вознаграждения совершено устойчивой группой из двух или более лиц, выполняющих управленческие функции в коммерческой или иной организации, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких анализируемых преступлений. В организованную группу могут входить лица, не выполняющие управленческие функции в коммерческой или иной организации, которые заранее объединились для совершения одного или нескольких преступлений. При наличии к тому оснований они несут ответственность согласно ч. 4 ст. 34 УК как организаторы, подстрекатели либо пособники преступления, предусмотренного ст. 204 УК. В таких случаях преступление признается оконченным с момента принятия незаконного вознаграждения хотя бы одним из лиц, выполняющих управленческие функции в коммерческой или иной организации (см. п. 13 постановления Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе»).

Квалифицирующим признаком данного состава преступления является вымогательство, которое следует рассматривать в качестве способа получения незаконного

вознаграждения. Это может быть требование незаконного вознаграждения, умышленное поставление этого лица в условия, нарушающие его права и интересы, где оно вынуждено уплатить вымогаемое вознаграждение. При этом вымогательство возможно как в открытой (прямое требование), так и завуалированной формах. Определение критериев вымогательства предмета подкупа и их точное установление имеет правовое значение как обстоятельство, отягчающее наказание, и как основание освобождения от уголовной ответственности лица, передавшего предмет подкупа (см. Примечание к ст. 204 УК).

Основанием для освобождения лица от уголовной ответственности согласно Примечанию к ст. 204 УК РФ является сообщение о подкупе (письменное или устное), сделанное добровольно, независимо от его мотивов. Добровольность означает собственное желание лица и при сознании им того обстоятельства, что о данном им вознаграждении органам власти не было известно. В тех случаях, когда лицо сообщает об уже известном правоохранительным органам факте коммерческого подкупа в целях уклонения от уголовной ответственности, сделанное при таких условиях сообщение не может признаваться добровольным, если о даче взятки или коммерческом подкупе стало известно органам власти (см. п. 22 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г.).

Освобождение от уголовной ответственности по обоим основаниям, предусмотренным в Примечании к ст. 204 УК РФ, не означает отсутствия состава преступления в действиях лица, совершившего коммерческий подкуп, и не дает ему права выступать в роли потерпевшего по уголовному делу и претендовать на возвращение ему ценностей, переданных в виде взятки или предмета подкупа, хотя подобный подход противоречит принципу справедливости и его следует решить законодательным путем.

Субъективная сторона предполагает умышленную форму вины в виде прямого умысла. Виновный сознает, что незаконно передает лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации, деньги, ценные бумаги или иное имущество либо незаконно оказывает ему услугу имущественного характера за совершение в его интересах какого-либо действия, и желает этого.

Обязательным признаком субъективной стороны преступления является цель, суть которой в том, чтобы побудить лицо, выполняющее управленческие функции в

коммерческой или иной организации, совершить в интересах предоставившего вознаграждение какое-либо действие в связи с занимаемым им служебным положением.

Субъект преступления — специальный. Им является лицо, постоянно или временно выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации и обладающее признаками, предусмотренными в Примечании 1 к ст. 201 УК РФ.

Коммерческий подкуп имеет некоторые общие признаки со смежными преступлениями: получением взятки (ст. 290 УК РФ); дачей взятки (ст. 291 УК РФ); подкупом участников и организаторов профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов (ст. 184 УК РФ), провокацией взятки либо коммерческого подкупа (ст. 304 УК РФ).

Основное отличие между коммерческим подкупом и взяточничеством (ст. 290 и 291 УК РФ) проходит по объекту. Объектом должностных преступлений являются общественные отношения, обеспечивающие нормальную и правильную работу государственного аппарата, органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений. Объектом же коммерческого подкупа следует считать нормальную, т.е. соответствующую целям, задачам и принципам, реализацию прав и обязанностей лица, осуществляющего управленческие функции в коммерческой и иной организации. Расположение анализируемых составов преступлений в различных главах Уголовного кодекса также говорит о наличии в этих составах различных объектов.

Отличаются анализируемые составы преступлений и по субъекту. Так, субъектами должностных преступлений признаются должностные лица, под которыми согласно Примечанию к ст. 285 УК РФ понимаются лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителя власти либо выполняющие организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, а также в Вооруженных Силах РФ. Субъектами же незаконного получения коммерческого подкупа согласно п. 1 Примечания к ст. 201 УК РФ могут быть признаны лица, выполняющие управленческие функции в коммерческой или иной организации.

Имеются отличия и по объективной стороне преступлений. Так, в ст. 204 УК РФ речь идет о подкупе, т.е. когда предмет подкупа передается до совершения соответствующих

действий в интересах дающего. Взятка же может быть передана как до, так и после совершения действий по службе без предварительной договоренности об этом (взятка-подкуп, взятка-подношение).

По этим же признакам различаются между собой коммерческий подкуп (ст. 204 УК РФ) и подкуп участников и организаторов профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов (ст. 184 УК РФ). Так, непосредственным объектом преступления, предусмотренного ст. 184 УК РФ, являются охраняемая законом нормальная деятельность организаций, связанная с проведением профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов, а также интересы участников и зрителей этих соревнований и конкурсов. Объект уголовно-правовой охраны коммерческого подкупа указан выше. Имеются различия и в особенностях субъектов этих преступлений.

Субъектами преступлений, предусмотренных ч. 3 и 4 ст. 184 УК РФ, являются лица, принимающие материальные ценности или услуги имущественного характера с целью повлиять на результаты профессионального спортивного соревнования или зрелищного коммерческого конкурса. Это спортсмены-профессионалы, спортивные судьи, тренеры, руководители команд и другие участники или организаторы профессиональных спортивных соревнований, организаторы или члены жюри зрелищных коммерческих конкурсов.

§ 3. Преступления против правильного осуществления полномочий частными нотариусами, аудиторами, руководителями и служащими частных детективных охранных служб

ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЕ ПОЛНОМОЧИЯМИ ЧАСТНЫМИ НОТАРИУСАМИ И АУДИТОРАМИ (ст. 202 УК РФ). Согласно Основам законодательства РФ о нотариате 1993 г.³⁵ нотариат обеспечивает охрану прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации на основе полученной лицензии. Порядок выдачи лицензий на право нотариальной деятельности регулируется приказом Минюста РФ от 26 октября 1998 г. №150, с изменениями от 5 апреля 2002 г.

³⁵ Ведомости РФ. 1993. № 10. Ст. 357.

Лицензия — документ, подтверждающий право на занятие, при определенных условиях, должности нотариуса. Гражданин, имеющий лицензию, по целому ряду причин может не приступить к работе в должности нотариуса (отсутствие вакансии, непрохождение по конкурсу, болезнь и т.д.). Независимо от причин, по которым он не был назначен на должность нотариуса по истечении трех лет после получения лицензии, необходимо сдавать повторно квалификационный экзамен, для того, чтобы быть допущенным к должности нотариуса. Положение о квалификационной комиссии по приему экзамена у лиц, желающих получить лицензию на право нотариальной деятельности, содержит основные требования, предъявляемые к соискателям в нотариусы, а также повторно сдающим такие экзамены³⁶.

Объективная сторона преступления включает в себя следующие признаки:
а) совершение аудитором действия (бездействия) вопреки задачам своей деятельности;
б) причинение существенного вреда охраняемым интересам; в) наличие причинной связи между деянием аудитора и наступившим вредом — существенным нарушением прав и интересов.

Нотариусы, совершающие нотариальные действия, могут работать в государственной нотариальной конторе или заниматься частной практикой. Частная нотариальная практика представляет собой разновидность предпринимательской деятельности.

В процессе осуществления профессиональной деятельности нотариус реализует полномочия, которыми его наделил закон (ст. 35 Основ законодательства о нотариате). Нотариус обязан оказывать физическим и юридическим лицам содействие в осуществлении их прав и защите законных интересов, разъяснять им права и обязанности, предупреждать о последствиях совершаемых нотариальных действий, с тем чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована им во вред. Нотариус обязан отказать в совершении нотариального действия в случае его несоответствия законодательству РФ или международным договорам.

Командиры воинских частей как должностные лица органов исполнительной власти совершают нотариальные действия с участием военнослужащих и граждан, призываемых (поступающих) на военную службу, членов их семей в случаях и порядке, которые

³⁶ Решение Правления Федеральной нотариальной палаты от 20 марта 2000 г. и приказ Минюста РФ от 14 апреля 2000 г. № 132.

установлены федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ (см. ФЗ от 27 мая 1998 г. № 76-ФЗ «О статусе военнослужащих»).

Федеральным законом от 7 августа 2001 г. № 119-ФЗ «Об аудиторской деятельности» установлены правовые основы регулирования аудиторской деятельности в Российской Федерации. Согласно закону основной целью аудита является выражение мнения о достоверности финансовой (бухгалтерской) отчетности проверяемых лиц и соответствии порядка ведения бухгалтерского учета законодательству РФ. Аудиторским организациям и индивидуальным аудиторам запрещается заниматься какой-либо иной предпринимательской деятельностью, кроме проведения аудита и оказания сопутствующих ему услуг. Аудиторская деятельность (аудит) заключается в проведении независимых, вневедомственных проверок бухгалтерской (финансовой) отчетности, платежно-расчетной документации, финансовых обязательств, в оказании других аудиторских услуг. Законодательными актами предусматриваются случаи обязательных аудиторских проверок, проводимых по требованию государственных органов. Например, согласно ст. 23 ФЗ от 11 ноября 2003 г. № 138-ФЗ «О лотереях» ведение бухгалтерского учета и финансовой (бухгалтерской) отчетности организатором лотереи (за исключением организатора лотереи, который выступает от имени Российской Федерации, субъекта РФ или муниципального образования) и оператором лотереи подлежит обязательной ежегодной аудиторской проверке. Заключение аудитора, явившееся результатом аудиторской проверки, — документ, имеющий юридическое значение для всех юридических и физических лиц, органов государственной власти и управления, органов местного самоуправления и судебных органов.

Частная аудиторская деятельность осуществляется либо аудиторской фирмой, либо физическими лицами, имеющими право заниматься аудиторской деятельностью, что также представляет собой разновидность предпринимательской деятельности.

Статья 11 Закона об аудите содержит понятие заведомо ложного аудиторского заключения, как составленного без проведения аудиторской проверки или составленного по результатам такой проверки, но явно противоречащего содержанию документов, представленных для аудиторской проверки и рассмотренных аудиторской организацией или индивидуальным аудитором в ходе аудиторской проверки. Аудиторское заключение может быть признано заведомо ложным только по решению суда.

Составление заведомо ложного аудиторского заключения влечет ответственность в виде аннулирования у индивидуального аудитора или аудиторской организации лицензии на осуществление аудиторской деятельности, а для лица, подписавшего такое заключение, также аннулирование квалификационного аттестата аудитора и привлечение его к уголовной ответственности в соответствии со ст. 202 УК.

Злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами предполагает совершение любых незаконных действий, вопреки указанным выше, в процессе выполнения профессиональных функций. Рассматриваемый состав преступления образует специальный состав злоупотребления полномочиями служащими коммерческой или иной организации (см. комментарий к ст. 201 УК РФ).

Субъективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется умышленной формой вины. В законе выделен и такой обязательный признак, как специальная цель — извлечение выгод и преимуществ для себя или других лиц либо нанесения вреда другим лицам (улучшение положения дел с отчетностью хозяйствующего субъекта, создание препятствия для проведения расследования).

Субъектом данного преступления признается физическое, вменяемое лицо, имеющее статус частного нотариуса или аудитора. К частному нотариусу относится лицо, наделенное в установленном порядке (ст. 2, 12, 20 Основ законодательства о нотариате) полномочиями нотариуса, не являющегося членом государственной нотариальной конторы. Аудитор (индивидуальный аудитор) — физическое лицо, имеющее определенную квалификацию, получивший в установленном законом порядке аттестат аудитора и занимающийся аудиторской деятельностью в частной компании в качестве работника либо в качестве лица, привлекаемого к проводимым проверкам, либо работающий в качестве индивидуального предпринимателя без образования юридического лица.

Квалифицированный состав предполагает совершение запрещенных действий (ч. 2 ст. 203 УК) в отношении заведомо несовершеннолетнего или недееспособного лица. Дееспособность гражданина есть способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (гражданская дееспособность). Дееспособность гражданина в полном объеме предусмотрена с наступлением совершеннолетия, т.е. по достижении 18-летнего возраста.

Никто не может быть ограничен в правоспособности и дееспособности иначе как в случаях и в порядке, установленных законом. Опасность злоупотребления полномочиями в отношении несовершеннолетних и недееспособных связана с особой уязвимостью этих лиц с точки зрения соблюдения их законных прав и интересов.

ПРЕВЫШЕНИЕ ПОЛНОМОЧИЙ СЛУЖАЩИМИ ЧАСТНЫХ ОХРАННЫХ ИЛИ ДЕТЕКТИВНЫХ СЛУЖБ (ст. 203 УК РФ). *Непосредственным объектом* превышения полномочий служащим частных охранных или детективных служб является установленный государством порядок оказания клиентам, заказчика на возмездной основе услуг связанных с детективной деятельностью либо с охраной различных интересов (имущественные, неимущественные).

Частная детективная и охранный деятельность представляет собой оказание на возмездной договорной основе услуг физическим и юридическим лицам предприятиями, имеющими специальное разрешение (лицензию) органов внутренних дел, в целях защиты законных прав и интересов своих клиентов. Законом определены виды охранных и сыскных услуг, правомочия частных охранников и детективов. Особо регламентированы в Законе порядок и условия применения охранниками и детективами огнестрельного оружия и специальных средств. Согласно ст. 4 Закона РФ «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» 1992 г.³⁷ частным детективом признается гражданин Российской Федерации, получивший в установленном законом порядке лицензию на частную сыскную деятельность и выполняющий услуги, указанные в данном законе. При этом сыскная деятельность должна быть основным видом занятости частного детектива, совмещение ее с государственной службой либо с выборной оплачиваемой должностью в общественных объединениях не разрешается. В ходе частной сыскной деятельности допускаются устный опрос граждан и должностных лиц (с их согласия), наведение справок, изучение предметов и документов (с письменного согласия их владельцев), внешний осмотр строений, помещений и других объектов, наблюдение для получения необходимой информации в целях оказания услуг, для юридических и физических лиц. В случае необходимости оказания частными детективами услуг, сопряженных с опасностью для их жизни и здоровья, им разрешается использование

³⁷ Ведомости РФ. 1992. № 17. Ст. 888.

специальных средств, виды, порядок приобретения, учета, хранения и ношения которых устанавливаются Правительством РФ³⁸.

Объективная сторона данного преступления заключается в превышении виновными лицами определенных в лицензии полномочий с применением насилия или с угрозой его применения. Любая деятельность подобного рода противоречит задачам охранных или детективных служб. Опасность подобной деятельности связана с предоставлением этим службам права на применение насилия (оружия, специальных средств) для выполнения задач своей деятельности (охрана собственности, задержание правонарушителя). На все случаи подобного рода распространяют свое действие нормы о необходимой обороне (ст. 37 УК РФ), о причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление (ст. 38 УК РФ), и о крайней необходимости (ст. 39 УК РФ).

Превышение полномочий означает выход лица за рамки, установленные законом, лицензий. Состав преступления, указанный в ч. 1 ст. 203 УК РФ, является формальным и данное преступление окончено с момента совершения действий. Объективная сторона характеризуется таким обязательным признаком, как способ совершения деяния, связанный с применением насилия или угрозой его применения. Под насилием следует понимать ограничение свободы потерпевшего без причинения вреда здоровью.

Квалифицированный состав преступления, указанного в ч. 2 ст. 203 УК РФ, относится к числу материальных, и момент его окончания связан с наступлением указанных в законе последствий.

Квалифицирующим признаком данного состава преступления является причинение тяжких последствий (нарушение работы транспорта, наличие крупного материального ущерба многим лицам и т.п.). Причинение умышленного тяжкого вреда жизни или здоровью человека должно быть квалифицировано по правилам совокупности преступлений (ст. 17 УК РФ), где превышение полномочий с использованием насилия служит средством для совершения более тяжкого преступления. Если частные детектив и охранник совершили убийство, причинили тяжкий вред здоровью или средний вред здоровью при отягчающих обстоятельствах, то они несут ответственность на общих

³⁸ Положение о лицензировании негосударственной (частной) сыскной деятельности, утв. Постановлением Правительства РФ от 14 августа 2002 г. № 600; О порядке приобретения, учета, хранения и ношения специальных средств и оружия, используемых в частной детективной и охранной деятельности см.: Постановление Правительства РФ от 14 августа 1992 г. № 587, инструкцию, утвержденную приказом МВД РФ от 22 августа 1992 г. № 292, а также Правила

основаниях за все совершенные действия по ст. 203 УК РФ и соответственно по ст. 105, 111, ч. 2 ст. 112 УК РФ.

Субъективная сторона основного состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что своими действиями он выходит за пределы полномочий, определенных в лицензии, его действия противоречат задачам деятельности указанных служб, и он желает совершать эти действия.

По ч. 2 ст. 203 УК РФ не исключен и косвенный умысел, когда виновный не желает наступления последствий, но сознательно их допускает или относится к ним безразлично.

Субъекты данного преступления исключительно специальные. Речь идет о руководителях или служащих частной охранной или детективной службы.

Глава 32

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ОБЩЕСТВЕННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ И ОБЩЕСТВЕННОГО ПОРЯДКА

§ 1. Понятие и виды преступлений против общественной безопасности и общественного порядка

В соответствии с Законом РФ «О безопасности» от 5 марта 1992 г. под общественной безопасностью понимается состояние защищенности жизненно важных интересов общества, т.е. совокупность потребностей, удовлетворение которых надежно обеспечивает существование и возможность прогрессивного развития общества.

В соответствии с положениями УК преступления против общественной безопасности могут рассматриваться в широком и узком смысле.

Общественная безопасность в широком смысле слова охватывает общественные отношения, обеспечивающие: а) безопасные условия жизни общества в целом; б) общественный порядок; в) экологическую безопасность; г) здоровье населения и общественную нравственность; д) безопасность личных, общественных или государственных интересов при производстве различного рода работ, в процессе обращения с общепасными предметами, в процессе использования транспортных средств, в процессе использования компьютерной информации.

Преступления, посягающие на указанные общественные отношения, предусмотрены нормами раздела IX УК (гл. 24–28).

Общественная безопасность в узком смысле слова — это система общественных отношений, обеспечивающих безопасные условия жизни каждого члена общества, общественный порядок, безопасность личных, общественных или государственных интересов при производстве различного рода работ и в процессе обращения с общепасными предметами.

Объектом этих преступлений является общественная безопасность в узком смысле слова (гл. 24 УК).

С *объективной стороны* большинство преступлений против общественной безопасности совершаются путем действия: терроризм (ст. 205 УК), захват заложника (ст. 206 УК), бандитизм (ст. 209 УК), хулиганство (ст. 213 УК) и др. Отдельные преступления совершаются только путем бездействия, например небрежное хранение огнестрельного оружия (ст. 224 УК).

Некоторые преступления против общественной безопасности могут совершаться как путем действия, так и бездействия: например, нарушение правил безопасности на объектах атомной энергетики (ст. 215 УК), нарушение правил пожарной безопасности (ст. 219 УК) и др.

Большинство преступлений против общественной безопасности относятся к преступлениям с формальным составом. Вместе с тем составы некоторых преступлений сконструированы как материальные (ст. 218, 219 УК и др.).

С *субъективной стороны* большинство рассматриваемых преступлений характеризуется умышленной формой вины. Некоторые преступления совершаются только по неосторожности (например, небрежное хранение огнестрельного оружия — ст. 224 УК). В отдельных преступлениях обязательным признаком является цель (ст. 205, 205¹, 206, 209, 210, 211, 227 УК).

Субъекты рассматриваемых преступлений — лица, достигшие 16-летнего возраста. За преступления, предусмотренные ст. 205, 206, 207, 213, 214 и 226 УК, ответственность наступает по достижении 14-летнего возраста. Во многих случаях субъект этих преступлений специальный — лицо, наделенное дополнительными признаками.

В зависимости от непосредственного объекта посягательства преступления, предусмотренные в гл. 24 УК, можно разделить на следующие группы (виды):

- 1) преступлений, посягающие на общественную безопасность. Эти преступления могут совершаться в любых сферах общественной жизни, представлять угрозу для обеспечения нормальных и безопасных условий жизни всего общества. К ним относятся преступления, предусмотренные ст. 205, 205¹, 206, 207, 208, 209, 210, 211, 227 УК;
- 2) преступления против общественного порядка (ст. 212, 213, 214 УК);
- 3) преступления, связанные с нарушением правил безопасности при производстве различного рода работ (ст. 215, 215¹, 215², 216, 217 УК);

- 4) преступления, связанные с нарушением правил обращения с общепасными предметами (ст. 218, 219, 220, 221, 222, 223, 224, 225, 226 УК).

§ 2. Общие виды преступлений против общественной безопасности

ТЕРРОРИЗМ (ст. 205 УК РФ). *Объективная* сторона данного состава преступления характеризуется следующими действиями: а) совершение взрыва, поджога или иных действий, создающих опасность гибели людей, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных общественно опасных последствий; б) угроза совершения указанных действий.

Иные действия (кроме взрыва и поджога) могут состоять в устройстве аварий, катастроф и крушений на транспорте, в выведении из строя систем электроснабжения, водоснабжения, в стрельбе из гранатомета или других видов огнестрельного оружия. В этой части состав преступления является формальным.

Под угрозой совершения указанных действий понимается прямое высказывание совершить акт терроризма, подкрепленное совершением действий, свидетельствующих о реальности такого намерения³⁹. Такая формулировка позволяет говорить об усеченном составе преступления.

Обязательным признаком терроризма является создание опасности гибели людей, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных общественно опасных последствий. Однако фактического наступления указанных последствий для признания терроризма окончанным преступлением не требуется.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Лицо осознает общественную опасность совершаемых им действий и желает их совершить.

Обязательным признаком субъективной стороны терроризма является цель — нарушение общественной безопасности, устрашение населения, оказание воздействия на принятие решения органами власти.

Субъект преступления — лицо, достигшее 14-летнего возраста.

Часть 2 ст. 205 УК предусматривает уголовную ответственность за терроризм, совершенный при отягчающих обстоятельствах: группой лиц по предварительному сговору (ч. 2 ст. 35 УК); с применением огнестрельного оружия (понятие и признаки такого оружия даны в Законе «Об оружии 1996 г.).

Часть 3 ст. 205 УК предусматривает ответственность за терроризм, совершенный при особо отягчающих обстоятельствах: совершенный организованной группой (ч. 3 ст. 35 УК); повлекший по неосторожности смерть человека (речь идет о двойной форме вины); повлекший иные тяжкие последствия (например, причинение тяжкого вреда здоровью двух или более лиц, перерыв работы транспорта на продолжительное время); сопряженный с посягательством на объекты использования атомной энергии либо с использованием ядерных материалов, радиоактивных веществ или источников радиоактивного излучения.

В Примечании к ст. 205 УК содержится поощрительная норма — специальный случай деятельного раскаяния, предусматривающий возможность освобождения от уголовной ответственности лица, принимавшего участие в подготовке акта терроризма, если оно своевременным предупреждением органов власти или иным образом способствовало предотвращению осуществления акта терроризма и если в действиях этого лица не содержится иного состава преступления.

ВОВЛЕЧЕНИЕ В СОВЕРШЕНИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЙ ТЕРРОРИСТИЧЕСКОГО ХАРАКТЕРА ИЛИ ИНОЕ СОДЕЙСТВИЕ ИХ СОВЕРШЕНИЮ (ст. 205¹ УК РФ).

Общественная опасность преступления заключается в подрыве основ общественной безопасности путем создания фактических и (или) материальных условий для совершения одного или нескольких преступных деяний террористической направленности (ст. 205, 206, 208, 211, 277, 360 УК).

Объектом преступления является общественная безопасность. Вместе с тем под угрозу причинения вреда могут быть поставлены основы государственной безопасности России, а также интересы мирового сообщества и безопасность человечества.

³⁹ В уголовно-правовой литературе высказано и иное мнение по данному вопросу. Согласно ему при угрозе совершить акт терроризма вовсе не требуется, чтобы субъект предпринял действия, обеспечивающие совершение взрыва, поджога и других общеопасных действий. Важно лишь, чтобы угроза *воспринималась* как реальная и действительная (см.: Уголовное право. Особенная часть: Учебник / Отв. ред. И.Я. Козаченко, З.А. Незнамова, Г.П. Новоселов. М., 2001. С. 488.

Объективная сторона преступления выражается в следующих действиях: а) вовлечении лица в совершение преступления террористического характера (ст. 205, 206, 208, 211, 277, 360 УК); б) склонении лица к участию в деятельности террористической организации; в) вооружении или обучении лица в целях совершения указанных преступлений; г) финансировании акта терроризма либо террористической организации.

Понятие вовлечения в совершение преступления понимается так же, как и в ст. 150 УК. Преступление считается оконченным с момента оказания воздействия на определенное лицо с целью добиться от него согласия совершить любое из преступлений, предусмотренных ст. 205, 206, 208, 211, 277, 360 УК.

Склонение лица к участию в деятельности террористической организации означает воздействие на другое лицо путем убеждения, уговоров, обещаний, угроз, насилия и другими способами с целью получить его согласие участвовать в террористической организации, содействовать проводимым ею мероприятиям. В данном случае преступление признается оконченным с момента совершения указанных действий, независимо от получения согласия лица на участие в деятельности террористической организации.

Вооружение или обучение лица в целях совершения преступления террористического характера означает либо создание условий для совершения данного преступления (предоставление оружия, взрывчатых веществ и т.п.), либо передачу знаний, умений, навыков такому лицу.

Финансирование акта терроризма либо террористической организации предполагает передачу лицу или организации средств для реализации акта терроризма или для деятельности террористической организации.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления — лицо, достигшее 16-летнего возраста.

В ч. 2 ст. 205¹ УК предусмотрена более строгая ответственность за совершение данного преступления с использованием лицом своего служебного положения.

Примечание к ст. 205¹ УК предусматривает возможность освобождения от уголовной ответственности лица, если оно добровольным и своевременным сообщением органам власти или иным образом способствовало предотвращению осуществления акта

терроризма либо пресечению преступления террористического характера и если в действиях этого лица не содержится иного состава преступления.

ЗАХВАТ ЗАЛОЖНИКА (ст. 206 УК РФ). *Объект* преступления — общественная безопасность. Дополнительный объект — жизнь и здоровье, свобода человека.

Объективная сторона преступления выражается в следующих действиях: а) захват лица (лиц) в качестве заложника и б) удержание такого лица (лиц).

Захват заложника — это противоправное завладение человеком, сопровождающееся лишением его свободы. Удержание заложника — это противоправное насильственное препятствие выходу заложника на свободу.

Преступление признается оконченным с момента фактического лишения свободы человека, взятого или удерживаемого в качестве заложника, независимо от продолжительности.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что захватывает или удерживает лицо в качестве заложника, и желает этого.

Обязательный признак субъективной стороны преступления — цель: стремление виновного понудить государство, организацию, или гражданина совершить какое-либо действие или воздержаться от совершения какого-либо действия как условия освобождения заложника.

Субъект преступления — лицо, достигшее 14-летнего возраста.

Часть 2 ст. 206 УК предусматривает захват заложника, совершенный: группой лиц по предварительному сговору; с применением насилия, опасного для жизни или здоровья; с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия; в отношении заведомо несовершеннолетнего; в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности; в отношении двух или более лиц; из корыстных побуждений или по найму.

Под применением насилия, опасного для жизни или здоровья, понимается причинение легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью заложника.

Применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия, означает фактическое их использование для причинения вреда здоровью человека.

Захват в качестве заложника двух или более лиц, как правило, характеризуется одновременным совершением посягательства на нескольких потерпевших. Однако

возможен и последовательный захват нескольких человек, совершаемый с единым умыслом.

Захват заложника из корыстных побуждений или по найму предполагает, что виновный стремится получить материальную выгоду либо избавиться от материальных затрат или когда виновный захватывает или удерживает заложника за вознаграждение от третьих лиц.

Часть 3 ст. 206 УК предусматривает ответственность за захват заложника, совершенный при особо отягчающих обстоятельствах, т.е. организованной группой или повлекший по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия. Содержание этих признаков аналогично признакам терроризма (ст. 205 УК).

В Примечании к ст. 206 УК предусмотрен специальный случай деятельного раскаяния, т.е. условия освобождения от уголовной ответственности за захват заложника. Это: а) добровольное освобождение заложника по собственной инициативе либо освобождение его по требованию властей; б) отсутствие в действиях виновного иного состава преступления.

ЗАВЕДОМО ЛОЖНОЕ СООБЩЕНИЕ ОБ АКТЕ ТЕРРОРИЗМА (ст. 207 УК РФ). *Объективная сторона* преступления характеризуется действием — ложным сообщением сведений о готовящихся взрыве, поджоге или иных действиях, создающих опасность гибели людей, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных общественно опасных последствий.

Ложное сообщение — это сообщение, не соответствующее действительности. Форма (способ) выражения может быть разнообразной: устно, письменно, путем телефонных звонков.

Преступление признается оконченным с момента, когда сообщаемые ложные сведения о готовящемся акте терроризма стали известны органам власти (их представителям).

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Лицо осознает, что сообщает ложные сведения об акте терроризма, и желает так поступить. Однако при этом у него отсутствуют те цели, которые присущи терроризму как самостоятельному преступлению, которые указаны в диспозиции ст. 205 УК.

Субъектом преступления является лицо, достигшее 14-летнего возраста.

ОРГАНИЗАЦИЯ НЕЗАКОННОГО ВООРУЖЕННОГО ФОРМИРОВАНИЯ ИЛИ УЧАСТИЕ В НЕМ (ст. 208 УК РФ). *Объективная сторона* преступления выражается:

а) в создании вооруженного формирования (объединения), отряда, дружины или иной группы; б) в руководстве таким формированием (ч. 1 ст. 208 УК); в) в участии в вооруженном формировании (ч. 2 ст. 208 УК).

Под вооруженным формированием понимается вооруженная организация в виде объединения, отряда, дружины или иной группы (например, вооруженные организации партий, коммерческих или некоммерческих организаций).

Обязательными признаками формирования являются его незаконность, т.е. оно не предусмотрено федеральным законом, а также его вооруженность. Иными словами, наличие у его членов (не обязательно у всех) огнестрельного или холодного оружия.

Создание незаконного вооруженного формирования выражается в совершении любых действий, результатом которых стало образование такого формирования (подбор участников, подыскание оружия, оборудование мест дислокации).

Руководство созданным незаконным вооруженным формированием выражается в определении направлений его действий (разработка планов, проведение учений и занятий, организация несения службы).

Под участием в незаконном вооруженном формировании понимается вступление в него и выполнение любых действий в соответствии с планами данного формирования (несение дежурства, участие в патрулировании, обустройство места дислокации, участие в проводимых учениях и занятиях).

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что создает незаконное вооруженное формирование, руководит им либо участвует в нем, и желает совершить эти действия.

Субъект преступления — лицо, достигшее 16-летнего возраста, являющееся организатором, руководителем или участником незаконного вооруженного формирования.

В соответствии с Примечанием к ст. 208 УК лицо, добровольно прекратившее участие в незаконном вооруженном формировании и сдавшее оружие, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления.

БАНДИТИЗМ (ст. 209 УК РФ). Основной *объект* преступления — общественная безопасность, дополнительный объект — жизнь и здоровье людей, собственность.

Объективная сторона бандитизма заключается в следующих действиях: 1) создание устойчивой вооруженной групп (банды); 2) руководство такой группой (бандой); 3) участие в банде; 4) участие в совершаемых бандой нападениях (ч. 2 ст. 209 УК).

Признаками банды являются: а) наличие в ней двух или более лиц; б) устойчивость; в) вооруженность; г) цель — совершение нападений на граждан или организации.

В постановлении Пленума Верховного Суда РФ «О практике применения судами законодательства об ответственности за бандитизм» от 17 января 1997 г. разъясняется, что под бандой следует понимать устойчивую организованную вооруженную группу из двух или более лиц, предварительно объединившихся для совершения нападений на граждан, либо на организации (в том числе учреждения, предприятия). Банда может быть создана и для совершения только одного нападения, но требующего тщательной подготовки.

Об устойчивости банды могут свидетельствовать, в частности, такие признаки, как стабильность ее состава и организованных структур, сплоченность ее членов, постоянство форм и методов преступной деятельности⁴⁰.

Вооруженность банды означает наличие у ее участников (хотя бы у одного из ее членов и осведомленности об этом других членов банды) огнестрельного, холодного оружия, различных взрывных устройств, а также газового оружия.

Под созданием банды понимаются любые действия, результатом которых стало возникновение устойчивой вооруженной группы, имеющей целью нападения на граждан или организации.

Руководство бандой означает определение направлений деятельности уже созданной устойчивой вооруженной группы (разработка планов нападений, дача указаний участникам банды, руководство совершением конкретных нападений).

Под участием в вооруженной банде следует понимать не только непосредственное участие в совершаемых бандой нападениях, но и выполнение иных действий в интересах банды: руководство, финансирование, снабжение оружием, подыскание объектов нападения, обеспечение транспортом.

Под нападением следует понимать действия, направленные на достижение преступного результата путем применения насилия над потерпевшим либо создание реальной угрозы его немедленного применения.

⁴⁰ Бюллетень Верховного Суда РФ. 1997. № 2. С. 4.

Преступление имеет усеченный состав и признается оконченным с момента создания банды независимо от того, были ли совершены ею преступные посягательства.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что создает банду, осуществляет руководство ею, участвует в банде или совершаемых ею нападениях и желает этого. Обязательный признак субъективной стороны бандитизма — цель нападения на граждан или организации.

Субъект преступления — лицо, достигшее 16-летнего возраста, являющееся организатором, руководителем или участником банды. Лица в возрасте от 14 до 16 лет, совершившие различные преступления в составе банды, подлежат ответственности за те преступления, ответственность за которые в соответствии со ст. 20 УК предусмотрена с 14 лет.

Часть 3 ст. 209 УК предусматривает повышенную ответственность за бандитизм, совершенный лицом с использованием своего служебного положения, состоящим на службе как в государственных (например, сотрудник органов внутренних дел, военнослужащий), так и в негосударственных организациях или учреждениях (например, сотрудник частных охранных служб, служб безопасности различных финансовых и коммерческих структур).

ОРГАНИЗАЦИЯ ПРЕСТУПНОГО СООБЩЕСТВА (ПРЕСТУПНОЙ ОРГАНИЗАЦИИ) (ст. 210 УК РФ). *Объект* преступления — общественная безопасность.

Объективная сторона преступления характеризуется следующими действиями: а) создание преступного сообщества (преступной организации) для совершения тяжких или особо тяжких преступлений; б) руководство таким сообществом (организацией); в) руководство входящими в преступное сообщество структурными подразделениями; г) создание объединения организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп в целях разработки планов и условий для совершения тяжких или особо тяжких преступлений.

Признаками преступного сообщества (преступной организации) являются:

- 1) наличие двух или более лиц;
- 2) сплоченность;
- 3) организованность;
- 4) цель — совершение тяжких или особо тяжких преступлений.

Содержание понятий «создание», «руководство» преступным сообществом (преступной организацией), «участие» в нем не отличается от аналогичных признаков бандитизма (ст. 209 УК).

Состав рассматриваемого преступления усеченный. Оно признается оконченным с момента создания преступного сообщества или объединения организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что создает преступное сообщество, руководит им либо участвует в нем, и желает этого. Обязательный признак создания преступного сообщества — цель совершения тяжких или особо тяжких преступлений.

Субъект преступления — лицо, достигшее 16-летнего возраста (организатор, руководитель либо участник преступного сообщества).

В ч. 2 ст. 210 УК указан самостоятельный состав преступления — участие в преступном сообществе (преступной организации) либо в объединении организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп.

В ч. 3 ст. 210 УК предусмотрена более строгая ответственность за создание преступного сообщества (преступной организации, руководство таким сообществом (организацией) или участие в нем, совершенные лицом с использованием своего служебного положения.

В Примечании к ст. 210 УК указан специальный случай деятельного раскаяния, предусматривающий освобождение от уголовной ответственности лица, которое добровольно прекратило участие в преступном сообществе (преступной организации) или входящем в него (нее) структурном подразделении либо объединении, либо объединении организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп и активно способствовало раскрытию или пресечению этого преступления, если в его действиях не содержится иного состава преступления.

УГОН СУДНА ВОЗДУШНОГО ИЛИ ВОДНОГО ТРАНСПОРТА ЛИБО ЖЕЛЕЗНОДОРОЖНОГО ПОДВИЖНОГО СОСТАВА (ст. 211 УК РФ). *Объект* преступления — общественная безопасность. Предметом преступления является судно воздушного или водного транспорта, а также железнодорожный подвижной состав.

Объективная сторона преступления выражается в следующих действиях: а) угон указанных транспортных средств или б) захват какого-либо из этих транспортных средств.

Угон — это противоправное завладение судном или составом и использование их для полета, поездки или в качестве плавающего средства.

Захват — это противоправное завладение судном или составом и установление над ними контроля с целью последующего угона.

Преступление имеет формальный состав и признается оконченным с того момента, как воздушное или иное судно или подвижной состав переместится в иное место, либо будет установлен контроль над судном (при захвате).

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что совершает угон или захват судна или подвижного состава, и желает этого. Обязательным признаком захвата является цель его угона (а не присвоения).

Субъект преступления — лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Часть 2 ст. 211 УК предусматривает ответственность за угон или захват судна или состава совершенные: группой лиц по предварительному сговору; с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия; с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия.

Содержание данных признаков совпадает с аналогичными признаками захвата заложника (ст. 206 УК).

Применение насилия, опасного для жизни или здоровья, означает причинение легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью потерпевшего. Угроза может выражаться в запугивании убийством, причинении любого вреда здоровью.

Часть 3 ст. 211 УК предусматривает более строгую ответственность за угон или захват судна или состава, совершенные организованной группой либо повлекшие по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия (например, авария судна или состава, серьезное нарушение графика полетов, движения поездов).

ПИРАТСТВО (ст. 227 УК РФ). Пиратство относится к преступлениям международного характера. Уголовно-правовая борьба с ним осуществляется на основании международно-правовых конвенций (например, Женевская конвенция об открытом море 1958 г.).

Объект преступления — общественная безопасность. Дополнительные объекты: жизнь, здоровье людей, а также отношения собственности. Предмет преступления — любые

морские или речные суда, независимо от их типа или принадлежности тому или иному владельцу.

Объективная сторона преступления характеризуется нападением на морское или речное судно с применением насилия либо с угрозой его применения.

Нападение может выразиться в захвате или блокировании судна, его обстреле, затоплении. Нападение должно сопровождаться применением насилия или угрозой его применения к экипажу или пассажирами судна.

Насилие может выражаться в ограничении свободы, нанесении ударов, побоев, причинении легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью.

Угроза применения насилия выражается в запугивании убийством, причинении любого вреда здоровью потерпевшего.

Состав преступления — формальный, поэтому пиратство признается оконченным преступлением с момента нападения на морское или речное судно.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что совершает нападение на морское или речное судно, и желает этого. Обязательным признаком субъективной стороны является также цель — завладение чужим имуществом.

Субъект преступления — лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Часть 2 ст. 227 УК предусматривает ответственность за пиратство, совершенное с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия. Содержание этих признаков аналогично соответствующим признакам захвата заложника (ч. 2 ст. 206 УК).

Часть 3 ст. 227 УК предусматривает ответственность за пиратство, совершенное организованной группой либо повлекшее по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия. Под ними понимаются причинение тяжкого вреда здоровью нескольким лицам или причинение крупного имущественного ущерба.

§ 3. Преступления против общественного порядка

МАССОВЫЕ БЕСПОРЯДКИ (ст. 212 УК РФ). Массовые беспорядки представляют собой нарушение общественного порядка, которое совершается большой массой людей (толпой).

Объект преступления — общественный порядок как специфический компонент общественной безопасности. В качестве дополнительного объекта этого преступления

являются жизнь и здоровье людей, собственность, нормальная работа органов власти и управления.

Объективная сторона преступления выражается в совершении следующих действий: а) организация массовых беспорядков, сопровождавшихся насилием, погромами, поджогами, уничтожением имущества, применением огнестрельного оружия, взрывчатых веществ или взрывных устройств, а также оказанием вооруженного сопротивления представителю власти (ч. 1 ст. 212 УК); б) участие в массовых беспорядках (ч. 2 ст. 212 УК); в) призывы к активному неподчинению законным требованиям представителей власти и к массовым беспорядкам, а равно призывы к насилию над гражданами (ч. 3 ст. 212 УК).

Организация массовых беспорядков — это деятельность лица или нескольких лиц, выражающаяся в планировании и подготовке массовых беспорядков или руководстве действиями толпы по совершению деяний, перечисленных в ч. 1 ст. 212 УК.

Под участием в массовых беспорядках понимается совершение лицом насильственных действий, погромов и других деяний, перечисленных в ч. 1 ст. 212 УК.

Призывы к активному неповиновению, массовым беспорядкам, а равно к насилию над гражданами, выражаются в обращении к участникам массовых беспорядков в любой форме (устно, письменно, с использованием технических средств), в котором выражено стремление побудить их к активному неподчинению законным требованиям представителей власти или к массовым беспорядкам, а также к насилию над гражданами.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что организует массовые беспорядки, участвует в них либо призывает к массовым беспорядкам, насилию над гражданами, к активному неподчинению законным требованиям представителей власти, и желает этого.

Субъект преступления — лицо, достигшее 16-летнего возраста, являющееся организатором, активным участником массовых беспорядков либо лицо, подстрекающее к их совершению.

ХУЛИГАНСТВО (ст. 213 УК РФ). *Объект* преступления — общественный порядок.

Объективная сторона преступления выражается в действиях, грубо нарушающих общественный порядок, выражающих явное неуважение к обществу, совершенных с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия.

Грубое нарушение общественного порядка означает значительное, существенное причинение вреда общественному порядку (например, длительное нарушение общественного спокойствия, осквернение мест отдыха населения и т.п.).

Явное неуважение к обществу означает, что хулиганство совершается публично, открыто, в присутствии людей, являющихся свидетелями, потерпевшими, посетителями общественных мест и т.п.

Об оружии и предметах, используемых в качестве таковых, анализ был дан ранее.

Субъективная сторона хулиганства характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что грубо нарушает общественный порядок, выражает явное неуважение к обществу, и желает это совершить, применяя указанные в законе орудия и средства.

Квалифицированным (ч. 2 ст. 213 УК) признается хулиганство, совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, либо с сопротивлением представителю власти или иному лицу, исполняющему обязанности по охране общественного порядка или пресекающему нарушение общественного порядка.

Под сопротивлением представителю власти либо иным указанным лицам понимается активное противодействие осуществлению этими лицами служебного или общественного долга.

Субъектом преступления по ч. 1 является лицо, достигшее 16-летнего возраста. По ч. 2 данной статьи ответственность наступает с 14 лет.

ВАНДАЛИЗМ (ст. 214 УК РФ). *Объективная сторона* преступления характеризуется совершением следующих действий: а) осквернение зданий или иных сооружений; б) порча имущества на общественном транспорте или в иных общественных местах.

Осквернение означает учинение на зданиях (жилых домах, объектах социально-культурного, производственного или иного назначения) или других сооружениях надписей или рисунков непристойного, циничного содержания, оскорбляющих основы публичной нравственности и общественного спокойствия.

К надписям и рисункам могут относиться отдельные слова, тексты, стихотворения.

Порча имущества на общественном транспорте или в иных общественных местах означает уничтожение или повреждение сидений в метро, автобусах, трамваях, электропоездах и в других средствах общественного транспорта; уничтожение или повреждение кресел в кинотеатрах, сооружений на остановках общественного транспорта.

Преступление признается оконченным с момента совершения действий, указанных в диспозиции ст. 214 УК.

Субъективная сторона преступления предполагает прямой умысел. Виновный осознает, что совершает акт вандализма, и желает его совершить.

Субъект преступления — лицо, достигшее 14 лет.

§ 4. Преступления, связанные с нарушением правил производства различного рода работ

НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ БЕЗОПАСНОСТИ НА ОБЪЕКТАХ АТОМНОЙ ЭНЕРГЕТИКИ (ст. 215 УК РФ). *Объект* преступления — общественная безопасность в сфере размещения, проектирования, строительства и эксплуатации объектов атомной энергетики. Дополнительные объекты — жизнь и здоровье людей, собственность.

Объективная сторона преступления характеризуется следующими признаками: а) нарушение правил безопасности при размещении, проектировании, строительстве и эксплуатации объектов атомной энергетики; б) наступление общественно опасных последствий в виде создания реальной угрозы смерти человека или радиоактивного заражения окружающей среды; в) причинная связь между указанными нарушениями и преступными последствиями.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной виной по отношению к вредным последствиям, хотя сами по себе правила безопасности объектов атомной энергетики могут быть нарушены лицом осознанно.

Субъект преступления — как должностное лицо, так и другие работники, деятельность которых связана с соблюдением правил безопасности на объектах атомной энергетики, достигшие возраста 16 лет.

В ч. 2 ст. 215 УК предусмотрена ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью или смерть человека либо радиоактивное заражение окружающей среды.

В ч. 3 ст. 215 УК установлена ответственность за деяние, предусмотренное ч. 1 этой статьи, повлекшее по неосторожности смерть двух или более лиц.

ПРЕКРАЩЕНИЕ ИЛИ ОГРАНИЧЕНИЕ ПОДАЧИ ЭЛЕКТРИЧЕСКОЙ ЭНЕРГИИ ЛИБО ОТКЛЮЧЕНИЕ ОТ ДРУГИХ ИСТОЧНИКОВ

ЖИЗНЕОБЕСПЕЧЕНИЯ (ст. 215¹ УК РФ). *Объект* преступления — общественная безопасность. Дополнительные объекты — жизнь и здоровье людей, собственность.

Объективная сторона преступления характеризуется следующими признаками: а) незаконное прекращение или ограничение подачи потребителям электрической энергии либо отключение их от других источников жизнеобеспечения; б) наступление общественно опасных последствий в виде причинения крупного ущерба, тяжкого вреда здоровью или наступления иных тяжких последствий; в) причинная связь между указанными нарушениями и преступными последствиями.

Преступление совершается путем действия и признается оконченным только при наступлении указанных последствий — крупного ущерба (если его сумма согласно Примечанию к ст. 216 УК превышает 500 тыс. руб.).

К иным тяжким последствиям относятся, например, причинение тяжкого вреда здоровью нескольких лиц, имущественный вред, значительно превышающий крупный ущерб.

Субъективная сторона преступления, по нашему мнению, характеризуется двойной формой вины: умысел по отношению к незаконным действиям по прекращению или ограничению подачи электроэнергии либо отключению от других источников жизнеобеспечения и неосторожность по отношению к вредным последствиям.

Субъектом преступления является должностное лицо (см. Примечание к ст. 285 УК) или лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации (см. Примечание к ст. 201 УК).

Квалифицированный состав преступления в ч. 2 ст. 215¹ УК предполагает ответственность за те же деяния, повлекшие по неосторожности смерть человека.

ПРИВЕДЕНИЕ В НЕГОДНОСТЬ ОБЪЕКТОВ ЖИЗНЕОБЕСПЕЧЕНИЯ (ст. 215¹ УК РФ). *Объект* преступления — общественная безопасность в сфере функционирования объектов энергетики, электросвязи, жилищного и коммунального хозяйства, а также иных объектов жизнеобеспечения.

Объективная сторона выражается в действиях, которые состоят в разрушении, повреждении или приведении иным способом в негодное для эксплуатации состояние объектов энергетики, электросвязи, жилищного или коммунального хозяйства или других объектов жизнеобеспечения.

По смыслу данной статьи преступление признается оконченным, как правило, при условии причинения значительного материального ущерба. Однако возможно, что приведение в негодное состояние объектов жизнеобеспечения населения будет осуществлено и без значительного их повреждения (например, при условии изъятия важной детали, механизма).

Повреждение может быть выражено в нарушении определенных функций объекта, уничтожении каких-либо его частей.

Под «другими объектами жизнеобеспечения» понимаются такие, отсутствие (повреждение) которых ставит под угрозу жизнь и здоровье населения региона. В связи с этим сюда не могут включаться мосты, путепроводы, тоннели, вертолетные площадки и другие сооружения, находящиеся за пределами населенного пункта.

Негодное для эксплуатации состояние перечисленных объектов жизнеобеспечения означает невозможность их использования по целевому назначению.

К иным способам можно отнести демонтаж, отключение систем управления объекта жизнеобеспечения, что приводит его в негодность.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме умысла. Виновный осознает, что приводит объект жизнеобеспечения в негодное состояние и желает этого либо сознательно допускает такие последствия.

Корыстные побуждения означают стремление виновного завладеть имуществом (оборудованием, приборами, деталями) или иным образом получить выгоду имущественного характера.

Хулиганские побуждения выражают желание виновного показать явное неуважение к обществу и общепринятым нормам морали, пренебрежительное отношение к людям.

Субъект преступления — лицо, достигшее 16-летнего возраста.

В ч. 2 ст. 215¹ УК предусмотрена ответственность за те же деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору либо лицом с использованием своего служебного положения, в ч. 3 этой статьи — за те же деяния, повлекшие по неосторожности смерть человека.

НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ БЕЗОПАСНОСТИ ПРИ ВЕДЕНИИ ГОРНЫХ, СТРОИТЕЛЬНЫХ ИЛИ ИНЫХ РАБОТ (ст. 216 УК РФ). *Объект* преступления — общественная безопасность в сфере ведения горных, строительных и иных работ.

Горные работы — это комплекс работ, связанных с выемкой горных пород, проходкой, проведением и поддержанием горных выработок. Производство строительных работ — это ведение работ по сооружению и реконструкции различных зданий и иных объектов.

К иным работам могут относиться, в частности, взрывные работы, которые не связаны с производством работ на взрывоопасных объектах или во взрывоопасных цехах.

Объективная сторона преступления характеризуется следующими признаками: а) нарушением правил безопасности при ведении горных, строительных или иных работ; б) причинением тяжкого вреда здоровью человека, либо крупного ущерба; в) причинной связью между указанными нарушениями и вредными последствиями.

Статья 216 УК имеет бланкетную диспозицию, поэтому для установления признаков преступного деяния необходимо обратиться к специальным правилам безопасности ведения горных, строительных или иных работ. Так, нарушение правил при ведении горных работ может состоять в неправильном креплении в лавах, необеспечении забоев необходимой вентиляцией, неограждении мест провалов выработки; при ведении строительных работ — в несоблюдении правил взрывных работ, необеспечении места производства строительных работ средствами защиты, нарушении правил эксплуатации строительных механизмов и т.п.

Преступление имеет материальный состав. Оно признается оконченным с момента наступления последствий в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека либо крупного ущерба (т.е. такого, сумма которого превышает 500 тыс. руб.).

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной виной (как в виде легкомыслия, так и небрежности).

Субъект преступления — специальный, лицо, достигшее 16 лет и обязанное соблюдать правила безопасности.

В ч. 2 ст. 216 УК предусмотрена ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека, а в ч. 3 этой статьи — за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть двух и более лиц.

НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ БЕЗОПАСНОСТИ НА ВЗРЫВООПАСНЫХ ОБЪЕКТАХ (ст. 217 УК РФ). *Объект* преступления — безопасная работа взрывоопасных объектов.

Взрывоопасные объекты — это взрывоопасные предприятия, цеха и установки, в которых в процессе технологического производства могут образоваться взрывоопасные

смеси и соединения (например, горючих газов или паров с воздухом, кислородом). К ним относятся предприятия, использующие взрывоопасные вещества (например, аммиак, ацетон, бензин, метан, спирт), или производящие взрывчатые вещества (например, порох, боеприпасы).

Объективную сторону преступления образуют следующие признаки: а) нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах или во взрывоопасных цехах; б) наступление общественно опасных последствий в виде реальной угрозы смерти человека или фактического причинения крупного ущерба; в) причинная связь между указанными нарушениями и вредными последствиями.

Нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах или во взрывоопасных цехах может выразиться в нарушении производственно-технической дисциплины или правил безопасности, установленных специальными правилами.

Состав преступления формально-материальный. Преступление считается оконченным с момента возникновения реальной опасности смерти человека (деликт создания опасности) или фактического причинения крупного ущерба (т.е. такого, сумма которого превышает 500 тыс. руб.).

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме неосторожности, хотя само нарушение правил безопасности на указанных объектах может быть осознанным.

Субъект преступления — лицо, достигшее 16-летнего возраста (должностное и не являющееся таковым), являющееся работником взрывоопасного объекта, обязанное соблюдать правила безопасности.

По ч. 2 ст. 217 УК наступает ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека, а по ч. 3 этой статьи — за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть двух или более лиц.

§ 5. Преступления, связанные с нарушением правил обращения с общепасными предметами

НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ УЧЕТА, ХРАНЕНИЯ, ПЕРЕВОЗКИ И ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ВЗРЫВЧАТЫХ, ЛЕГКОВОСПЛАМЕНЯЮЩИХСЯ ВЕЩЕСТВ И ПИРОТЕХНИЧЕСКИХ ИЗДЕЛИЙ (ст. 218 УК РФ). *Объект* преступления —

безопасность обращения с взрывчатыми, легковоспламеняющимися веществами и пиротехническими изделиями. Дополнительным объектом является жизнь и здоровье человека. Диспозиция носит ярко выраженный бланкетный характер и требует изучения соответствующих нормативных актов, определяющих правила учета, хранения, перевозки, использования и пересылки взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий.

К предмету преступления относятся взрывчатые вещества (это соединения и смеси, способные к быстрому самораспространяющемуся химическому превращению (порох, тротил, динамит и т.п.); легковоспламеняющиеся вещества (это горючие, не являющиеся взрывчатыми, но способные к возгоранию под воздействием огня и других внешних факторов вещества, например бензин, спирт, керосин, селитра); пиротехнические изделия — осветительные, зажигательные либо дымовые устройства, предназначенные для иллюминаций, подачи сигналов, использования в военном деле.

Объективную сторону преступления образуют следующие признаки: а) нарушение правил обращения с взрывчатыми, легковоспламеняющимися веществами и пиротехническими изделиями; б) причинение тяжкого вреда здоровью или смерти человеку; в) причинной связью между нарушением соответствующих правил и наступлением вредных последствий.

Преступление имеет материальный состав и признается оконченным с момента наступления указанных выше последствий.

Субъективная сторона преступления — вина в форме неосторожности (как в виде легкомыслия, так и небрежности).

Субъект преступления — лицо, достигшее 16-летнего возраста. Это может быть должностное лицо или работник соответствующего предприятия, учреждения или организации, а также иное достигшее 16-летнего возраста лицо, обязанное соблюдать соответствующие правила.

НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ ПОЖАРНОЙ БЕЗОПАСНОСТИ (ст. 219 УК РФ). *Объект* преступления — пожарная безопасность, т.е. состояние защищенности личности, имущества, общества и государства от пожаров.

Объективная сторона преступления характеризуется следующими признаками: а) нарушением правил пожарной безопасности; б) причинением тяжкого вреда здоровью человека; в) причинной связью между нарушением правил и вредными последствиями.

Правила пожарной безопасности — это комплекс установленных нормативными правовыми актами (в том числе ведомственными) положений, устанавливающих порядок соблюдения требований, норм и стандартов, направленных на предотвращение пожаров.

Преступление имеет материальный состав. Оно признается оконченным с момента причинения тяжкого вреда здоровью хотя бы одного человека.

Субъективная сторона преступления — вина в форме неосторожности (как в виде легкомыслия, так и небрежности).

Субъект преступления специальный — лицо, достигшее 16-летнего возраста, на которое возложена обязанность по соблюдению правил пожарной безопасности (специально уполномоченные на предприятиях и в организациях лица, а также домовладельцы).

Часть 2 ст. 219 УК предусматривает ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека, а ч. 3 этой статьи — за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть двух или более лиц.

НЕЗАКОННОЕ ОБРАЩЕНИЕ С ЯДЕРНЫМИ МАТЕРИАЛАМИ ИЛИ РАДИОАКТИВНЫМИ ВЕЩЕСТВАМИ (ст. 220 УК РФ). *Объект* преступления — безопасность оборота ядерных материалов или радиоактивных веществ.

Предметом преступления являются радиоактивные материалы, т.е. радиационные источники, ядерные материалы, радиоактивные вещества и радиоактивные отходы.

В соответствии с ФЗ «Об использовании атомной энергии» 1995 г. радиационные источники — это не относящиеся к ядерным установкам комплексы, установки, аппараты, оборудование и изделия, в которых содержатся радиоактивные вещества или генерируется ионизирующее излучение.

Ядерные материалы — материалы, содержащие или способные воспроизвести делящиеся (расщепляющиеся) ядерные вещества.

Радиоактивные вещества — не относящиеся к ядерным материалам вещества, испускающие излучение; радиоактивные отходы — ядерные материалы и радиоактивные вещества, дальнейшее использование которых не предусматривается.

Объективная сторона преступления характеризуется совершением следующих действий: незаконное приобретение, хранение, использование, передача или разрушение ядерных материалов или радиоактивных веществ, т.е. совершение указанных действий с нарушением установленного порядка.

Приобретение — это завладение ядерными материалами или радиоактивными веществами любым способом, кроме хищения и вымогательства, образующих состав самостоятельного преступления, предусмотренного ст. 221 УК.

Хранение — это удержание ядерных материалов или радиоактивных веществ при себе, в помещениях и тайниках. Их использование означает применение в быту, для хозяйственных нужд. При использовании в качестве средства совершения преступления деяние квалифицируется самостоятельно (например, по ст. 105 УК).

Передача — это отчуждение радиоактивных материалов различными способами (продажа, дарение, обмен). Разрушение выражается в видоизменении, уничтожении или расщеплении радиоактивных материалов.

Преступление имеет формальный состав и признается оконченным с момента совершения любого из перечисленных действий.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что незаконно обращается с радиоактивными материалами, и желает так поступить.

Субъект преступления — лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Часть 2 ст. 220 УК предусматривает ответственность за те же деяния, повлекшие по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия (например, причинение тяжкого вреда здоровью нескольких лиц, массовое поражение людей и животных, радиоактивное заражение местности).

По ч. 3 ст. 220 УК наступает ответственность за те же деяния, повлекшие по неосторожности смерть двух или более лиц.

ХИЩЕНИЕ ИЛИ ВЫМОГАТЕЛЬСТВО ЯДЕРНЫХ МАТЕРИАЛОВ ИЛИ РАДИОАКТИВНЫХ ВЕЩЕСТВ (ст. 221 УК РФ). *Объект* преступления — безопасность оборота ядерных материалов или радиоактивных веществ. Дополнительным объектом выступают отношения собственности, а при квалифицированных видах этого преступления — здоровье человека.

Предмет преступления — ядерные материалы или радиоактивные вещества.

Объективная сторона преступления состоит в хищении либо вымогательстве указанных предметов. Понятие «хищение» дано в Примечании к ст. 158 УК РФ. Вымогательство радиоактивных материалов означает требование передачи их под угрозой применения насилия либо уничтожения или повреждения чужого имущества, а равно под угрозой распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких либо иных сведений, которые могут причинить существенный вред правам или законным интересам потерпевшего или его близких.

Хищение радиоактивных материалов признается оконченным с момента завладения ими независимо от способа, а вымогательство — с момента предъявления требования о незаконной передаче радиоактивных материалов.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что противоправно похищает или вымогает радиоактивные материалы, и желает этого.

Субъект преступления — лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Часть 2 ст. 221 УК предусматривает ответственность за хищение либо вымогательство ядерных материалов или радиоактивных веществ, совершенные группой лиц по предварительному сговору; лицом с использованием своего служебного положения (т.е. не только должностным, но и иным состоящим на службе в государственной или негосударственной организации лицом); с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья либо с угрозой применения такого насилия это касается причинения побоев либо легкого вреда здоровью).

По ч. 3 ст. 221 УК наступает ответственность за хищение или вымогательство радиоактивных материалов, совершенные организованной группой, а также с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия. Указанные квалифицирующие признаки ранее подробно анализировались применительно к посягательствам на собственность (ст. 158–162 УК).

НЕЗАКОННЫЕ ПРИОБРЕТЕНИЕ, ПЕРЕДАЧА, СБЫТ, ХРАНЕНИЕ, ПЕРЕВОЗКА ИЛИ НОШЕНИЕ ОРУЖИЯ, ЕГО ОСНОВНЫХ ЧАСТЕЙ, БОЕПРИПАСОВ, ВЗРЫВЧАТЫХ ВЕЩЕСТВ И ВЗРЫВНЫХ УСТРОЙСТВ (ст. 222 УК РФ). Оборот оружия на территории России регулируется ФЗ «Об оружии» 1996 г. (с

последующими изменениями и дополнениями). Кроме того, целый ряд важных положений применительно к квалификации преступления, предусмотренного ст. 222 УК, содержится в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 12 марта 2002 г. № 5 «О судебной практике по делам о хищении, вымогательстве и незаконном обороте оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств»⁴¹.

Объект преступления — общественная безопасность в сфере оборота огнестрельного (за исключением гражданского гладкоствольного, его основных частей и боеприпасов к нему), холодного и газового оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств.

Указанный перечень отражает предметы данного преступления.

В соответствии с ФЗ «Об оружии» огнестрельное оружие — это оружие, предназначенное для механического поражения цели на расстоянии снарядом, получающим направленное движение за счет энергии порохового или иного заряда (винтовки, карабины, автоматы, пистолеты, револьверы, охотничье с нарезным стволом, обрезы из охотничьих ружей). Оружие может быть как заводского производства, так и самодельным. Боевые припасы — это устройства или предметы (снаряды, патроны, гранаты, мины), предназначенные для выстрела из оружия соответствующего вида. Взрывчатыми признаются химические вещества и их смеси, способные к взрыву без доступа кислорода (порох, динамит, тротил, пластиды, твердое ракетное топливо). Взрывные устройства — это устройства, снаряженные взрывчатым веществом, предназначенные для подрыва различных объектов.

Объективная сторона преступления характеризуется совершением хотя бы одного из следующих незаконных действий: приобретение, передача, сбыт, хранение, перевозка или ношение огнестрельного оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств.

Под приобретением указанных предметов понимается получение их в постоянное или временное владение любым способом (покупка, обмен, получение в дар или в уплату долга).

⁴¹ Бюллетень Верховного Суда РФ. 2002. № 5.

Передача — это безвозмездное отчуждение огнестрельного оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств другим лицам. Под сбытом понимается возмездная передача указанных предметов другим лицам.

Хранением огнестрельного оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств признается фактическое обладание ими независимо от конкретного местонахождения (в жилище, тайнике).

Под перевозкой понимаются действия по перемещению данных предметов любым транспортным средством.

Ношение указанных предметов имеет место в случаях, когда виновный тайно или открыто держит их при себе (в одежде, кобуре, сумке).

Обязательный признак рассматриваемого преступления — незаконность оборота огнестрельного оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств, т.е. совершение указанных в ч. 1 ст. 222 УК действий в нарушение разрешительно-лицензионного порядка оборота оружия согласно требованиям ФЗ «Об оружии».

Преступление считается оконченным с момента совершения любого из вышеназванных действий.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает опасность и противоправность своих действий и желает их совершить.

Субъект преступления — лицо, достигшее 16-летнего возраста.

По ч. 2 ст. 222 УК наступает ответственность за те же деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору, а по ч. 3 ст. 222 УК — за те же деяния, совершенные организованной группой.

В ч. 4 ст. 222 УК установлена ответственность за незаконный сбыт газового оружия, холодного оружия, в том числе метательного.

Газовое оружие — это оружие, предназначенное для временного поражения живой цели путем применения слезоточивых или раздражающих веществ. Холодное оружие — это оружие, предназначенное для поражения цели с помощью мускульной силы человека при непосредственном контакте с объектом поражения.

Холодное метательное оружие — это оружие, предназначенное для поражения цели на расстоянии снарядом, получающим направленное движение с помощью мускульной силы человека либо механического устройства.

Сбыт названных видов оружия признается незаконным, если он осуществлен в нарушение установленного порядка. При этом аэрозольные устройства не являются предметом преступления по ч. 4 ст. 222 УК, так как могут быть приобретены без получения лицензии. Их ношение также не запрещено уголовным законом.

В соответствии с Примечанием к ст. 222 УК освобождается от уголовной ответственности лицо, добровольно сдавшее огнестрельное оружие, боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства, а также холодное и газовое оружие, если в его действиях не содержится иного состава преступления. Не может признаваться добровольной сдачей этих предметов их изъятие при задержании лица, а также при производстве следственных действий по их обнаружению и изъятию.

НЕЗАКОННОЕ ИЗГОТОВЛЕНИЕ ОРУЖИЯ (ст. 223 УК РФ). *Объект преступления* — общественная безопасность в сфере оборота оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (предметов данного преступления).

Объективная сторона преступления характеризуется следующими действиями: а) незаконное изготовление огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему; б) незаконный ремонт указанных предметов; в) незаконное изготовление боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств.

Под изготовлением названных предметов понимается их производство, а также их переделка, в результате которой они приобрели свойства огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств.

Ремонт оружия и комплектующих деталей к нему означает восстановление их поражающих свойств.

Указанные в ч. 1 ст. 223 УК действия влекут уголовную ответственность при условии, если они совершены незаконно. В соответствии с ФЗ «Об оружии» производство оружия (изготовление оружия, боеприпасов, а также их ремонт) осуществляется только на государственных предприятиях, имеющих соответствующую лицензию. Незаконными являются изготовление или ремонт огнестрельного оружия и комплектующих деталей к

нему, а также изготовление боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств в негосударственных предприятиях либо в государственных предприятиях, не имеющих лицензии на производство оружия.

Преступление признается оконченным с начала совершения действий в виде изготовления или ремонта указанных в ч. 1 ст. 223 УК предметов.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что незаконно изготавливает или ремонтирует указанные в ст. 223 УК предметы, и желает так поступить.

Субъект преступления — лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Часть 2 ст. 223 УК предусматривает ответственность за те же деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору, а ч. 3 данной статьи — организованной группой.

В соответствии с ч. 4 ст. 223 УК преступным и наказуемым признается незаконное изготовление газового оружия, холодного оружия, в том числе метательного оружия (их характеристика изложена выше, при анализе ч. 4 ст. 222 УК).

Лицо, добровольно сдавшее перечисленные в ст. 223 УК предметы преступления, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления.

НЕБРЕЖНОЕ ХРАНЕНИЕ ОГНЕСТРЕЛЬНОГО ОРУЖИЯ (ст. 224 УК РФ).

Объективная сторона преступления характеризуется следующими признаками: а) действием (бездействием), выразившимся в небрежном хранении огнестрельного оружия, что создало условия для использования его другим лицом; б) наступившими в результате этого тяжкими последствиями; в) причинной связью между указанным действием (бездействием и наступившими вредными последствиями).

Нарушение правил хранения огнестрельного оружия состоит в несоблюдении лицом специально установленных и известных ему либо общепринятых правил его хранения (например, оставление огнестрельного оружия в месте, доступном для других лиц, передача его лицу, не имеющему навыков обращения с ним). При этом лицо должно владеть огнестрельным оружием на законном основании.

Обязательный признак преступления — создание в результате небрежного хранения оружия условий для его использования другим лицом, если это повлекло тяжкие

последствия, например, смерть человека или причинение тяжкого вреда его здоровью (умышленно или по неосторожности, вследствие несчастного случая), совершение с помощью оружия преступления.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной виной, в виде легкомыслия или небрежности.

Субъект преступления — собственник или законный владелец оружия, достигшие 16-летнего возраста. Лицо, небрежно хранившее огнестрельное оружие, которое находится у него незаконно, если это повлекло тяжкие последствия, несет ответственность по ч. 1 ст. 222 УК.

НАДЛЕЖАЩЕЕ ИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАННОСТЕЙ ПО ОХРАНЕ ОРУЖИЯ, БОЕПРИПАСОВ, ВЗРЫВЧАТЫХ ВЕЩЕСТВ И ВЗРЫВНЫХ УСТРОЙСТВ (ст. 225 УК РФ). *Объект* преступления — общественная безопасность в сфере оборота огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых и взрывных устройств.

Перечисленные предметы — предмет данного преступления.

Объективная сторона преступления характеризуется следующими признаками: а) надлежащим исполнением своих обязанностей лицом, которому была поручена охрана огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств; б) наступившими преступными последствиями в виде хищения или уничтожения этих предметов преступления либо наступления иных тяжких последствий; в) причиной связью между указанным действием (бездействием) и наступившими тяжкими последствиями.

Ненадлежащее исполнение обязанностей по охране указанных предметов состоит в отступлении лица от тех правил, которые оно было обязано выполнить по характеру порученной ему работы с целью обеспечения сохранности огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств.

Обязанности по охране этих предметов преступления устанавливаются в нормативных правовых актах государственных военизированных организаций (инструкциях, правилах, наставлениях, уставах Минобороны России, МВД России, ФСО России и др.).

Общественно опасные последствия данного преступления выражаются в хищении или уничтожении огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств либо в наступлении иных тяжких последствий. При этом участие в хищении

перечисленных предметов лица, которому они вверены, образует состав преступления, предусмотренного ст. 226 УК.

Уничтожение огнестрельного оружия и других предметов — это приведение их в полную негодность (например, в результате пожара). Понятие «иные тяжкие последствия» аналогично признаку преступления, содержащемуся в ст. 224 УК.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной виной в виде легкомыслия или небрежности.

Субъект преступления — лицо, достигшее 16-летнего возраста, выполняющее обязанности по охране огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств.

Часть 2 ст. 225 УК предусматривает ответственность за ненадлежащее исполнение обязанностей по охране ядерного химического или других видов оружия массового поражения либо материалов или оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, если это повлекло тяжкие последствия либо создало угрозу их наступления. Следовательно, по ч. 2 ст. 225 УК преступление признается оконченным как в случае наступления тяжких последствий, так и создания реальной угрозы их наступления (деликт создания опасности).

ХИЩЕНИЕ ЛИБО ВЫМОГАТЕЛЬСТВО ОРУЖИЯ, БОЕПРИПАСОВ, ВЗРЫВЧАТЫХ ВЕЩЕСТВ И ВЗРЫВНЫХ УСТРОЙСТВ (ст. 226 УК РФ). *Объект* преступления — общественная безопасность в сфере оборота оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств.

Объективную сторону преступления образуют хищение либо вымогательство указанных предметов.

Понятие хищения или вымогательства огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств полностью совпадает с аналогичным понятием в составе преступления, предусмотренного ст. 221 УК.

Как отмечено в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 12 марта 2002 г. № 5 «О судебной практике по делам о хищении, вымогательстве и незаконном обороте оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств» уголовная ответственность за хищение указанных предметов наступает в случае их хищения как из государственных или

иных предприятий или организаций, так и у отдельных граждан, владеющих ими правомерно либо незаконно.

Хищение огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств признается оконченным с момента незаконного изъятия и завладения ими с целью присвоения самим виновным или другими лицами. Вымогательство указанных предметов считается оконченным с момента предъявления требования, независимо от того, выполнено оно или нет.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что совершает хищение либо вымогательство оружия и других, указанных в ст. 226 УК предметов, и желает завладеть ими.

Субъект преступления — лицо, достигшее 14-летнего возраста.

Часть 2 ст. 226 УК предусматривает ответственность за хищение либо вымогательство ядерного химического или других видов оружия массового поражения, а равно материалов или оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения (понятие указанных видов оружия массового поражения раскрывается при характеристике преступления, предусмотренного ст. 335 УК).

По ч. 3 ст. 226 УК наступает ответственность за деяния, предусмотренные ч. 1 и 2 этой статьи, если они совершены группой лиц по предварительному сговору; лицом с использованием своего служебного положения; с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

В ч. 4 ст. 226 УК предусмотрена ответственность за хищение либо вымогательство огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств, если они совершены организованной группой; с применением насилия, опасного для жизни или здоровья либо с угрозой применения такого насилия.

Перечисленные признаки не отличаются по своему содержанию от аналогичных признаков хищения либо вымогательства радиоактивных материалов (ст. 221 УК) и подробно анализировались применительно к посягательствам на собственность (ст. 158–162 УК).

Глава 33

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЗДОРОВЬЯ НАСЕЛЕНИЯ И ОБЩЕСТВЕННОЙ НРАВСТВЕННОСТИ

§ 1. Понятие и виды преступлений против здоровья населения и общественной нравственности

Конституция РФ, признавая и гарантируя права и свободы человека и гражданина, одновременно допускает возможность их ограничения федеральными законами, в том числе и УК РФ в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основных ценностей, нуждающихся в уголовно-правовой охране государства. Важнейшими из таких ценностей являются здоровье населения и общественная нравственность. В числе правовых средств защиты этих ценностей первостепенное уголовно-правовое значение имеют ФЗ от 8 января 1998 г. № 3-ФЗ(Д) «О наркотических средствах и психотропных веществах», Перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации (утвержден Правительством РФ 30 июня 1998 г.); Инструкция о порядке применения, а также уничтожения наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров (утверждена совместным приказом семи министерств и ведомств 9 ноября 1999 г.); Единая конвенция о наркотических средствах 1961 г. (с протоколами 1972 г. «О поправках к Единой конвенции о наркотических средствах 1961 года»); Конвенция Организации Объединенных наций о борьбе против незаконного оборота наркотических и психотропных веществ 1988 г.; Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 9 от 27 мая 1998 г. «О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами».

В УК РФ эти преступления (против здоровья населения и общественной нравственности) выделены в самостоятельную главу (гл. 25, ст. 228–245 УК РФ).

Эта глава является составной частью раздела IX УК РФ «Преступления против общественной безопасности и общественного порядка». Следовательно, *родовым*

объектом преступлений против здоровья и общественной нравственности населения является общественная безопасность и общественный порядок.

Видовой объект указанных преступлений — здоровье населения и общественная нравственность. Названные категории в уголовном праве имеют свою специфику. В частности, здоровье населения в теории уголовного права определяется как совокупность охраняемых уголовным законом общественных отношений, нормальное состояние и развитие которых является основой обеспечения физического, душевного, духовного и социального состояния неопределенно большого круга лиц. Что касается общественной нравственности, то она представляет собой систему общепринятых представлений и правил поведения, взглядов о справедливости, добре и зле, совести, человеческом достоинстве.

Таким образом, преступления против здоровья и общественной нравственности — это деяния, посягающие на охраняемые уголовным законом интересы в сфере обеспечения безопасных условий жизни людей, а также на нравственные устои, сформировавшиеся в обществе.

Единый видовой объект преступлений предусмотренных статьями гл. 25 УК РФ включает две группы разнородных общественных отношений, обеспечивающих здоровье населения (ст. 228–239 УК РФ), общественную нравственность (ст. 240–245 УК РФ).

§ 2. Преступления против здоровья населения

НЕЗАКОННОЕ ПРИОБРЕТЕНИЕ, ХРАНЕНИЕ, ПЕРЕВОЗКА, ИЗГОТОВЛЕНИЕ, ПЕРЕРАБОТКА НАРКОТИЧЕСКИХ СРЕДСТВ ИЛИ ПСИХОТРОПНЫХ ВЕЩЕСТВ (ст. 228 УК РФ). В структуре преступлений против здоровья населения это деяние имеет определяющую роль и носит массовый характер. В настоящее время наркотики в России потребляют около 4 млн человек. Более 90% наркоманов, состоящих на учете в органах здравоохранения, составляют лица в возрасте от 18 до 30 лет, а средний возраст начала употребления наркотиков снизился за последние годы до 14 лет. Отсюда вполне реально дальнейшее развитие наркоэпидемии в обществе и превращение наркомании в широкомасштабную общенациональную проблему, представляющую угрозу физическому здоровью нации.

Общественная опасность незаконного приобретения, хранения, перевозки, изготовления, переработки наркотических средств или психотропных веществ состоит в том, что деяния подобного рода нередко способствуют терроризму, коррупции, организованной преступности. Так, до 70% средств, находящихся в обороте криминальных группировок, поступает от торговли наркотиками. Кроме того, постоянная потребность в наркотиках, цена на которые довольно высока, толкает наркоманов на совершение ряда корыстных и корыстно-насильственных преступлений, включая убийства.

С учетом названных обстоятельств *основным непосредственным объектом* преступления, предусмотренного ст. 228 УК РФ, являются общественные отношения, обеспечивающие безопасность здоровья населения. В качестве *непосредственного дополнительного объекта* этого преступления могут быть другие, кроме здоровья населения, общественные отношения. В частности, отношения собственности, общественной безопасности, нормальной деятельности предприятий и организаций по обеспечению установленного порядка оборота наркотических средств и психотропных веществ.

Предмет преступления: наркотические средства; психотропные вещества; аналоги наркотических средств и психотропных веществ. В соответствии с ФЗ от 8 января 1998 г. № 3-ФЗ(Д) «О наркотических средствах и психотропных веществах» наркотическими *средствами* признаются вещества синтетического или естественного происхождения, препараты, растения, включенные в Перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров (вещества, часто используемые при производстве, изготовлении, переработке наркотических средств и психотропных веществ, например ацетон, эфедрин, соляная кислота, красный фосфор), подлежащие контролю в Российской Федерации, в соответствии с законодательством РФ, международными договорами РФ, в том числе Единой конвенцией о наркотических средствах 1961 г.

Психотропными веществами признаются вещества синтетического или естественного происхождения, препараты (смесь веществ в любом физическом состоянии, содержащая одно или несколько наркотических средств или психотропных веществ, включенных в Перечень наркотических веществ или психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации); природные материалы, включенные в Перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих

контролю в Российской Федерации, международными или договорами РФ, в том числе Конвенцией о психотропных веществах 1971 г.

Аналогами наркотических средств и психотропных веществ называются запрещенные для оборота в Российской Федерации вещества синтетического или естественного происхождения, не включенные в Перечень наркотических средств психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, химическая структура и свойства которых сходны с химической структурой наркотических средств и психотропных веществ, психоактивное действие которых они воспроизводят.

Таким образом, содержание наркотических средств, психотропных веществ и их аналогов определяется Перечнем наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации (далее — Перечень). Перечень утверждается Правительством РФ по представлению федерального органа исполнительной власти в области здравоохранения и федерального органа исполнительной власти в области внутренних дел. В этом Перечне все наркотические средства, психотропные вещества и их прекурсоры, подлежащие контролю в Российской Федерации, в зависимости от применяемых государством мер контроля внесены в четыре списка: список наркотических средств и психотропных веществ, оборот которых в Российской Федерации *запрещен* в соответствии с законодательством РФ и международными договорами РФ (Список 1); список наркотических средств и психотропных веществ, оборот которых в Российской Федерации *ограничен* и в отношении которых устанавливаются меры контроля в соответствии с законодательством РФ и международными договорами РФ (Список 2); список психотропных веществ, оборот которых в Российской Федерации *ограничен* и в отношении которых допускается исключение некоторых мер контроля в соответствии с законодательством РФ, международными договорами РФ (Список 3); список прекурсоров, оборот которых в Российской Федерации *ограничен* и в отношении которых устанавливаются меры контроля в соответствии с законодательством РФ и международными договорами РФ (Список 4). Всего в четырех списках указано 258 наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров. При этом ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах» Правительству РФ дано право, в случае необходимости вносить дополнения и изменения в эти списки.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ст. 228 УК РФ, характеризуется совершением одного из следующих действий: незаконное приобретение наркотических средств, психотропных веществ их аналогов; перевозка; изготовление; переработка без цели сбыта наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов.

Незаконным приобретением наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов в соответствии с п. 2 постановления Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами» от 27 мая 1998 г. (Бюллетень Верховного Суда РФ. 1998. № 7) считается их покупка, получение в качестве средства взаиморасчета за проделанную работу, оказанную услугу или в уплату долга в обмен на другие товары и вещи, присвоение найденного, сбор дикорастущих растений или их частей, содержащих наркотические вещества (в том числе на земельных участках граждан, если эти растения не высеивались и не выращивались), сбор остатков на неохраемых полях посевов наркосодержащих растений после завершения их уборки.

Под *хранением* в данном случае понимаются любые умышленные действия, связанные с фактическим нахождением наркотических средств во владении виновного (при себе, если это не связано с их перевозкой, в помещении, в тайниках и т.п.). Для наступления ответственности за хранение наркотических средств, психотропных веществ и их аналогов не имеет значения, в течение какого времени эти средства и вещества находились у виновного (несколько минут, часов, дней, месяцев).

Под незаконной *перевозкой* следует понимать перемещение наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов из одного места в другое с использованием транспортных средств. Не подпадает под признаки незаконной перевозки — хранения лицом во время поездки наркотического средства или психотропного вещества в небольшом количестве, предназначенного для личного потребления. По существу, эти действия охватываются признаками незаконного хранения, предусмотренного ч. 1 ст. 228 УК РФ.

Незаконным *изготовлением* считаются действия, в результате которых на основе наркотических средств, психотропных веществ или их прекурсоров получены готовые к

использованию и потреблению формы наркотических средств, психотропных веществ или содержащие их лекарственные средства.

Незаконная *переработка* наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов — это действия, в результате которых происходят, рафинирование (очистка от посторонних примесей), повышение в препарате концентрации наркотических средств или психотропных веществ, а также получение на их основе веществ, не являющихся наркотическими средствами или психотропными веществами. Именно поэтому действия виновного, направленные на снижение в твердой или жидкой смесях концентрации наркотического средства или психотропного вещества в целях получения одного или нескольких готовых к употреблению наркотических средств или психотропных веществ, также следует рассматривать как переработку наркотических средств и психотропных веществ. В российской практике предметом переработки наиболее часто выступает растительное сырье в виде конопли и мака.

В частности, получение наркотических средств из конопли (марихуана, гашиш, гашишное масло) предполагает такие виды ее переработки: просеивание; прессование; экстракцию; упаривание. Так, например, приготовление марихуаны представляет собой переработку конопли посредством смешивания верхушек, листьев и стеблей конопли. Гашиш готовится путем смешивания конопляной смолы с пыльцой цветов конопли, а гашишное масло готовится путем разложения конопляного масла в растворителях. Все эти действия и составляют содержание переработки наркотических средств, психотропных веществ и их аналогов.

Уголовная ответственность по ч. 1 ст. 228 УК РФ наступает при условии незаконного приобретения, хранения, перевозки, изготовления, переработки наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов в крупном размере. В соответствии с ФЗ от 5 января 2006 г. № 11-ФЗ «О внесении изменений в статью 228 Уголовного кодекса Российской Федерации и о признании утратившим силу абзаца второго статьи 3 Федерального закона “О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации”»⁴² крупный и особо крупный размеры наркотических средств и психотропных веществ для целей ст. 228, а также ст. 228¹ и 229 УК РФ утверждаются Правительством РФ. Крупный и особо крупный размеры аналогов наркотических средств

⁴² Российская газета. 2006. 11 янв.

и психотропных веществ соответствуют крупному и особо крупному размерам наркотических средств психотропных веществ, аналогами которых они являются.

Субъективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что незаконно совершает деяния, предусмотренные в ч. 1 ст. 228 УК РФ, и желает их совершить, не ставя перед собой при этом цели сбыта.

Субъект преступления — физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Часть 2 ст. 228 УК РФ предусматривает ответственность за те же деяния, названные в ч. 1 ст. 228 УК РФ, но совершенные в особо крупном размере.

С учетом того обстоятельства, что деяния, предусмотренные ст. 228 УК РФ, совершаются без цели сбыта, и, следовательно, общественная опасность этого деяния относительно невелика, законодатель предусматривает, что лицо, совершившее это преступление, добровольно сдавшее наркотические средства, психотропные вещества или их аналоги и активно способствовавшее раскрытию или пресечению преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, изобличению лиц их совершивших, обнаружению имущества, добытого преступным путем, освобождается от уголовной ответственности за данное преступление. При этом, однако, не может признаваться добровольной сдачей наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов изъятие указанных средств, веществ или их аналогов при задержании лица, а также при производстве следственных действий по их обнаружению и изъятию.

НЕЗАКОННОЕ ПРОИЗВОДСТВО, СБЫТ ИЛИ ПЕРЕСЫЛКА НАРКОТИЧЕСКИХ СРЕДСТВ, ПСИХОТРОПНЫХ ВЕЩЕСТВ ИЛИ ИХ АНАЛОГОВ (ст. 228¹ УК РФ). *Объект* этого преступления — здоровье населения и установленный порядок оборота наркотических средств и психотропных веществ.

Предмет преступления — наркотические средства, психотропные вещества или их аналоги, оборот которых регламентируется федеральным законодательством и ведомственными нормативными актами.

Объективную сторону преступления образуют незаконные производство, сбыт или пересылка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов. Состав по конструкции объективной стороны является формальным.

Незаконное *производство* наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов — противоправные, противоречащие законодательству РФ, в частности, ФЗ «О наркотических и психотропных веществах» действия, направленные на серийное получение наркотических средств или психотропных веществ из химических веществ и (или) растений. Если в действиях виновного признак серийности отсутствует, то эти действия квалифицируются по ст. 228 УК РФ.

Под *сбытом* понимаются те или иные способы возмездной или безвозмездной передачи наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов другими лицам. Формы и мотивы подобной передачи могут быть самыми различными и вовсе необязательно, чтобы действие сбытчика носило корыстную направленность.

В судебной практике нередки случаи, когда под видом наркотических средств или психотропных веществ сбываются схожие с ними вещества, например сахарная пудра, манная крупа и т.п. Подобные действия квалифицируются как мошенничество. При условии, когда лицо добросовестно заблуждалось относительно реализуемых препаратов, его действия квалифицируются как покушение на сбыт наркотических средств или психотропных веществ, а покупатели в этих случаях могут нести ответственность за покушение на незаконное приобретение наркотических средств или психотропных веществ.

Незаконной *пересылкой* наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов признается их перемещение в виде почтовых, багажных отправок или иным аналогичным способом. Пересылка, в отличие от перевозки, согласно п. 4 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. «О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами», осуществляется без участия отправителя. Здесь также следует иметь в виду следующее обстоятельство. Пересылка наркотических средств, психотропных веществ и их аналогов считается незаконной, поскольку в соответствии с ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах» право осуществлять перевозку наркотических средств и психотропных веществ на территории РФ предоставляется только юридическим лицам при наличии лицензии на указанный вид деятельности (ст. 21 ФЗ).

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Это означает, что виновный осознает, что его действия по производству, сбыту или пересылке наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов противоречат законодательству РФ, и желает совершить эти действия.

Субъектом данного преступления является физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

В ч. 2 ст. 228¹ предусмотрена ответственность за квалифицированные виды незаконного производства, сбыта или пересылки наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов. К ним относятся совершение преступления группой лиц по предварительному сговору (см. ч. 2 ст. 35 УК РФ); совершение преступления в крупном размере (см. Примечание 2 к ст. 228 УК РФ); совершение преступления в отношении лица, заведомо не достигшего 18-летнего возраста. Субъектом этого преступления может быть лицо, достигшее 18-летнего возраста, убежденное в том, что потерпевший является несовершеннолетним, т.е. не достиг возраста 18 лет.

В ч. 3 ст. 228¹ УК РФ предусмотрены особо квалифицированные виды преступлений, содержащихся в ч. 1 и 2 ст. 228¹ УК РФ. Это деяния, совершенные организованной группой (см. ч. 3 ст. 35 УК РФ); лицом с использованием служебного положения (начальник химической лаборатории использует в личных целях заводское оборудование для производства конопляной смолы); в отношении лица, заведомо не достигшего 14-летнего возраста; в особо крупном размере.

НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ ОБОРОТА НАРКОТИЧЕСКИХ СРЕДСТВ ИЛИ ПСИХОТРОПНЫХ ВЕЩЕСТВ (ст. 228¹ УК РФ). *Объект* преступления — здоровье населения и порядок оборота наркотических средств и психотропных веществ

Предметом этого преступления являются наркотические средства и психотропные вещества; вещества, инструменты или оборудование, используемые для изготовления наркотических средств или психотропных веществ и находящиеся под специальным контролем; растения, используемые для производства наркотических средств или психотропных веществ. Содержание каждой из названных трех групп, составляющих предмет преступления, предусмотренного ст. 228¹ УК РФ, определяется федеральным законодательством. В настоящее время это ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах» от 8 января 1998 г. Так, в ст. 2 этого закона определяется, что

наркотические средства, психотропные вещества и их прекурсоры включаются в перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации (Списки 1–4). Этот перечень утверждается постановлением Правительства РФ. Аналогичным образом регулируется вопрос о содержании других составляющих предмета преступления (инструменты, растения). В частности, к растениям, используемым для изготовления наркотических средств или психотропных веществ и находящимся под специальным контролем, относятся растения с высокой концентрацией наркотиков или психотропных веществ (опийный мак, индийская конопля и т.п.)

Объективная сторона преступления заключается в нарушении правил производства изготовления, переработки, хранения, учета, отпуска, реализации, продажи, распределения, перевозки, пересылки, приобретения, использования, ввоза, вывоза либо уничтожения наркотических средств или психотропных веществ либо веществ, инструментов или оборудования, используемых для изготовления наркотических средств или психотропных веществ, повлекшее их утрату. Эти специальные правила ввиду большой общественной значимости сформулированы либо в соответствующих федеральных законах (ФЗ от 25 сентября 1998 г. № 158-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»), либо в постановлениях Правительства РФ (постановление Правительства РФ от 15 сентября 1994 г. № 331 «О поставках продукции и отходов производства, свободная реализация которых запрещена»), либо в ведомственных нормативных актах (Постановление Минздрава РФ от 29 декабря 1999 г. № 19 «О неотложных мерах по предупреждению распространения ВИЧ-инфекции»).

Нарушение правил оборота наркотических средств и психотропных веществ может осуществляться путем действия или бездействия. Это, в частности, нарушение порядка ведения и хранения специальных журналов, где регистрируются операции, касающиеся оборота наркотических средств и психотропных веществ, внесение в записи этих журналов незаверенных дополнений и исправлений и т.п.

Состав этого преступления — материальный. Преступление считается оконченным с момента наступления указанных в законе последствий. Речь идет о реальной утрате наркотических средств или психотропных веществ в результате нарушения соответствующих правил.

Субъект преступления — специальный. Это лицо, в обязанности которого входит соблюдение правил оборота наркотических средств или психотропных веществ.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной или неосторожной формой вины.

Часть 2 ст. 228¹ устанавливает ответственность за нарушение правил оборота наркотических средств или психотропных веществ, совершенное из корыстных побуждений либо повлекшее по неосторожности причинения вреда здоровью человека или иные тяжкие последствия.

Корыстные побуждения в данном случае предполагают наличие у виновного мотива получения незаконной материальной выгоды.

Под вредом здоровью человека понимается причинение любого вреда здоровью по неосторожности.

Содержание иных тяжких последствий в законе не определено и является оценочной категорией. Отнесение последствий к тяжким, как правило, зависит от размера и стоимости утраченных наркотических средств или психотропных веществ, инструментов или оборудования для их изготовления, а также от того, где оказалось утраченным имущество, наркотические средства и психотропные вещества, инструменты и оборудование для их производства.

ХИЩЕНИЕ ЛИБО ВЫМОГАТЕЛЬСТВО НАРКОТИЧЕСКИХ СРЕДСТВ ИЛИ ПСИХОТРОПНЫХ ВЕЩЕСТВ (ст. 229 УК РФ). *Объект преступления* — здоровье населения и общественные отношения, регулирующие законный порядок оборота наркотических средств и психотропных веществ. *Дополнительный объект* — собственность юридических и физических лиц.

Предмет преступления — наркотические средства или психотропные вещества.

Объективная сторона преступления выражается в хищении либо вымогательстве наркотических средств или психотропных веществ. Согласно п. 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 мая 1998 г. хищением наркотических или психотропных веществ признается их незаконное и безвозмездное изъятие из владения (законного или противоправного) юридических или физических лиц в целях личного потребления или иного незаконного использования. Хищением считается незаконный сбор наркосодержащих растений с охраняемых сельскохозяйственных угодий независимо от их

принадлежности. Сбор наркосодержащих растений после их уборки, с неохраемых территорий квалифицируется не как хищение, а как незаконное приобретение (ст. 228 УК РФ).

Формами хищений наркотических средств или психотропных веществ могут быть кража, мошенничество, присвоение или растрата, грабеж и разбой.

Момент окончания хищения наркотических средств или психотропных веществ определяется формой хищения. Так, хищение наркотических средств или психотропных веществ путем кражи, мошенничества и грабежа считается оконченным с момента завладения этими средствами или веществами. Хищение путем разбоя считается оконченным с момента нападения с целью завладения наркотическими средствами или психотропными веществами.

Вымогательством наркотических средств или психотропных веществ признается требование их передачи под угрозой применения насилия либо уничтожения имущества владельца наркотических средств или психотропных веществ, а равно под угрозой распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких. Как правило, вымогательство наркотических средств или психотропных веществ осуществляется в отношении лиц, имеющих законный доступ к этим средствам и веществам в силу занимаемой ими должности (врачи, медсестры, работники аптек и т.п.). Вымогательство признается оконченным с момента предъявления незаконного требования передать наркотические средства или психотропные вещества виновному.

Субъектом хищения или вымогательства наркотических средств или психотропных веществ является физическое вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста, а также должностное или иное лицо, чья производственная деятельность связана с оборотом наркотических средств или психотропных веществ.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает общественную опасность хищения либо вымогательства, предвидит, что в результате этих действий станет обладателем наркотических средств или психотропных веществ и желает наступления такого результата. Виновный также осознает противоправность своих действий и их безвозмездный характер. Неосведомленность лица о правовом статусе предмета преступного посягательства, когда лицо ошибочно полагает, что завладевает бесхозными веществами, исключает его ответственность по ст. 229 УК РФ

и подобные действия квалифицируются как незаконное приобретение этих веществ или средств (ст. 228 УК РФ).

Квалифицирующие признаки хищения либо вымогательства наркотических средств или психотропных веществ перечислены в ч. 2 и 3 ст. 229 УК РФ: совершение деяния группой лиц по предварительному сговору (ст. 35 УК); лицом с использованием своего служебного положения; с применением насилия не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

Лицами, совершившими хищение либо вымогательство с использованием своего служебного положения, могут быть как должностные лица, так и иные лица, чья деятельность связана с оборотом наркотических средств или психотропных веществ.

Совершение хищения либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья выражается в нанесении ударов или побоев, причинении легких телесных повреждений, не повлекших кратковременного расстройства здоровья или кратковременной утраты трудоспособности, в принудительной изоляции жертвы и т.п.

В ч. 3 ст. 229 УК РФ установлена ответственность за хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ, совершенные при особо отягчающих обстоятельствах. К таковым в данном случае относятся совершение преступления: организованной группой; в отношении наркотических средств или психотропных веществ в крупном размере; с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

Под насилием опасным для жизни и здоровья потерпевшего понимается такое насилие, которое повлекло причинение тяжкого, средней тяжести либо легкого вреда здоровью потерпевшего. Опасным для жизни или здоровья потерпевшего считается и такое насилие, которое хотя и не вызвало подобного рода последствий, однако в момент применения создавало реальную опасность для жизни и здоровья (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. № 29).

Угроза применения насилия выражается в данном случае в словесном или ином (жестикуляцией) запугивании потерпевшего, обещании лишить его жизни, причинить вред, опасный для жизни и здоровья.

СКЛОНЕНИЕ К ПОТРЕБЛЕНИЮ НАРКОТИЧЕСКИХ СРЕДСТВ ИЛИ ПСИХОТРОПНЫХ ВЕЩЕСТВ (ст. 230 УК РФ).

Объект преступления — здоровье населения и установленный законодательством РФ порядок оборота наркотических средств и психотропных веществ в части их применения.

Предмет преступления — наркотические средства или психотропные вещества, указанные в Перечне наркотических средств, психотропных веществ, подлежащих контролю в Российской Федерации (утвержден Постановлением Правительства РФ от 30 июня 1998 г. № 681).

Объективная сторона преступления заключается в склонении к потреблению наркотических средств или психотропных веществ, под которым понимается совершение умышленных действий, возбуждающих у других лиц желание потреблять наркотические средства или психотропные вещества.

В числе таких действий могут быть уговоры, угрозы, разного рода предложения, советы, психическое или физическое принуждение, ограничение свободы и т.п.

В то же время сама по себе демонстрация наркотических средств или психотропных веществ, публичное их изготовление, потребление, не сопровождаемое принуждением другого лица к потреблению, уговорами и т.п., не является склонением к потреблению наркотических средств или психотропных веществ в смысле ст. 230 УК РФ.

В качестве квалифицирующих признаков этого преступления в ч. 2 ст. 230 УК РФ называются склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ совершенное: группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; в отношении заведомо несовершеннолетнего либо двух или более лиц; с применением насилия или угрозой его применения. Эти признаки были проанализированы ранее.

Что касается склонения к потреблению наркотических средств или психотропных веществ двух и более лиц, то следует иметь в виду, что подобного рода действия образуют состав преступления вне зависимости от того совершались ли они одновременно в отношении нескольких лиц одновременно или в разное время в отношении каждого из них. Главное состоит в том, чтобы умысел виновного был направлен на склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ двух и более лиц.

Совершение преступления с применением насилия или угрозой применения насилия предполагает, что в отношении потерпевшего применяется физическое или психическое

воздействие, что может выражаться в причинении, легкого, средней тяжести, тяжкого вреда здоровью или угрозе совершить подобного рода действия, как в отношении самого потерпевшего, так и к лицам, которые препятствуют склонению к потреблению наркотических средств или психотропных веществ (родственники, друзья, знакомые потерпевшего).

Часть 3 ст. 230 УК РФ устанавливает ответственность за деяния, предусмотренные ч. 1 и 2 этой статьи, при условии, если они повлекли по неосторожности смерть потерпевшего или иные тяжкие последствия. В данном случае под иными тяжкими последствиями, как показывает практика, понимаются самоубийство или покушение на самоубийство потерпевшего; появление у потерпевшего наркотической зависимости; тяжелое неизлечимое заболевание; заражение ВИЧ-инфекцией.

В отличие от преступлений, предусмотренных ч. 1 и 2, преступление, предусмотренное ч. 3 ст. 230, совершается с двойной формой вины: прямой умысел по отношению к действиям и неосторожность в виде легкомыслия или небрежности по отношению к наступившим последствиям. В целом такое преступление признается совершенным умышленно (ст. 27 УК РФ).

Действие ст. 230 УК РФ (Примечание) не распространяется на случаи пропаганды применения в целях профилактики ВИЧ-инфекции и других опасных инфекционных заболеваний соответствующих инструментов и оборудования, используемых для потребления наркотических средств и психотропных веществ, если эти действия осуществлялись по согласованию с органами исполнительной власти в области здравоохранения и органами по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ.

Содержание подобного рода пропагандистских мероприятий как вынужденная мера профилактики сводится к защите потребителей наркотических средств и психотропных веществ от более серьезных последствий для их здоровья. Это, в частности, выдача и обмен на использованные в специальных пунктах одноразовых игл и шприцов, обучение наркозависимых лиц безопасным приемам потребления наркотиков и т.п.

НЕЗАКОННОЕ КУЛЬТИВИРОВАНИЕ ЗАПРЕЩЕННЫХ К ВОЗДЕЛЫВАНИЮ РАСТЕНИЙ, СОДЕРЖАЩИХ НАРКОТИЧЕСКИЕ ВЕЩЕСТВА (ст. 231 УК РФ).

Объект преступления — здоровье населения и установленный Правительством РФ порядок культивирования наркосодержащих растений.

Предмет преступления — наркотикосодержащие растения, культивирование которых полностью запрещено на территории РФ (опийный мак, кокаиновый куст), а также аналогичные растения, культивирование которых возможно лишь при наличии лицензии, но осуществляется в целях незаконного потребления или использования в незаконном обороте наркотических средств (конопля индийская, южно-маньчжурская, южно-чуйская, южно-архонская, южно-краснодарская). Кроме того, этот перечень Правительством РФ может изменяться и дополняться. Так, например, в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 3 сентября 2004 г. № 454 установлен запрет на культивирование таких наркосодержащих растений, как эфедра и кактус, содержащий мескалин (СЗ РФ. 2004. № 37. Ст. 3734).

Объективная сторона преступления выражается в следующих действиях: посеве запрещенных к возделыванию растений, содержащих наркотические средства; выращивании таких растений; культивировании сортов конопли, мака или других растений, содержащих наркотические вещества.

Под *посевом* запрещенных к возделыванию растений, содержащих наркотические вещества, понимается посев семян или высадка рассады без надлежащего разрешения на любых, в том числе и пустующих земельных участках. Преступление считается оконченным с момента посева независимо от последующего всхода либо произрастания растений. Для квалификации деяния по ч. 1 ст. 231 УК не имеют также значения размеры посевной площади.

Под *выращиванием* запрещенных к возделыванию растений понимается уход за посевами и всходами (прополка, полив) с целью доведения этих растений до необходимой стадии созревания. В то же время недостижение этой цели не исключает наказуемости деяния.

Культивированием сортов конопли, мака или других растений, содержащих наркотические вещества, признаются действия по совершенствованию технологий выращивания растений, выведение новых сортов, повышение их урожайности, развитие устойчивости к заболеваниям, районирование (выращивание южных сортов конопли в

северных регионах) и т.п. Культивированием также считается уход за дикорастущими растениями, их полив, прополка и т.д.

Субъект преступления — вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что осуществляет посев или выращивание именно запрещенных к возделыванию растений, а также осознанно культивирует коноплю, мак или другие растения, содержащие наркотические вещества. Сама цель посева, выращивания и культивирования запрещенных к возделыванию культур, содержащих наркотические вещества, для квалификации по ст. 231 УК РФ значения не имеет.

По этой причине при посеве или выращивании наркосодержащих культур с целью использования их для обычных хозяйственных нужд, не связанных с изготовлением наркотиков (получение семян, масла, волокон и т.п.), деяние не утрачивает общественной опасности и квалифицируется по ст. 231 УК РФ.

В ч. 2 ст. 231 УК содержатся три квалифицирующих признака: совершение деяния группой лиц по предварительному сговору (см. ч. 2 ст. 35 УК РФ); организованной группой (см. ч. 3 ст. 35 УК РФ); совершение деяния в крупном размере. В Примечании к ст. 231 УК РФ указано, что размеры запрещенных к возделыванию растений, содержащих наркотические средства, для целей настоящей статьи утверждаются Правительством РФ. Постоянный комитет по контролю наркотиков, представляющий Правительству свои предложения по этому поводу, рекомендует считать крупным размером применительно к культивированию кокаинового куста — одно растение, ката — одно растение; опийного мака, масленичного и других сортов мака — от 20 растений; конопли индийской, южно-маньчжурской, южно-чуйской, южно-архонской, южно-краснодарской — от 15 растений; дикорастущей конопли и многолетнего мака — от 50 растений.

ОРГАНИЗАЦИЯ ЛИБО СОДЕРЖАНИЕ ПРИТОНОВ ДЛЯ ПОТРЕБЛЕНИЯ НАРКОТИЧЕСКИХ СРЕДСТВ ИЛИ ПСИХОТРОПНЫХ ВЕЩЕСТВ (ст. 232 УК РФ).

Объект преступления — здоровье населения и законный порядок оборота наркотических средств или психотропных веществ. Кроме того, организация либо содержание притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ посягает на общественные отношения, касающиеся условий проживания других людей,

проживающих по соседству с притоном, тем самым причиняется вред общественному порядку.

Предмет преступления — наркотические средства или психотропные вещества.

Объективную сторону преступления составляют организация притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ; содержание таких притонов.

Для наличия состава преступления достаточно совершения одного из названных действий, но, как правило, эти действия составляют одно целое.

Притоном в данной ситуации признается, любое жилое или нежилое помещение систематически (два или более раза), используемое для потребления наркотических средств или психотропных веществ. Цель, которую преследовало лицо, предоставляя помещение для потребления наркотических средств или психотропных веществ, уголовно-правового значения не имеет.

Под *организацией* притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ понимаются умышленные действия, направленные на подбор соответствующего помещения и работников по его обслуживанию, формирование круга посетителей притона, определение оптимального графика работы притона и т.п. действия, имеющие единую цель — создать притон для потребления наркотических средств или психотропных веществ. Преступление считается оконченным с момента создания притона.

Содержание притона включает в себя совокупность действий, направленных на обеспечение его надлежащего функционирования (внесение соответствующих платежей, ремонт, уборка помещения, обслуживания посетителей).

Преступление считается оконченным с начала действий по обслуживанию притона. Здесь следует иметь в виду, что в соответствии с п. 19 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 мая 1998 г., в случае, если организатор или содержатель притона снабжал посетителей притона наркотическими средствами или психотропными веществами либо склонял других лиц к их потреблению, его действия следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 232, 228¹, 230 УК РФ.

Субъектом преступления может быть лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что организует или содержит помещение для потребления наркотических средств или психотропных веществ и желает этого. Обязательным признаком субъективной стороны этого преступления является наличие у виновного специальной цели — обеспечить потребление наркотических средств или психотропных веществ.

Мотивация реализации этой цели на квалификацию преступления не влияет.

Частью 2 ст. 232 УК РФ предусмотрен квалифицированный состав этого преступления — организация либо содержание притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ, совершенные организованной группой (ч. 3 ст. 35 УК РФ).

НЕЗАКОННАЯ ВЫДАЧА ЛИБО ПОДДЕЛКА РЕЦЕПТОВ ИЛИ ИНЫХ ДОКУМЕНТОВ, ДАЮЩИХ ПРАВО НА ПОЛУЧЕНИЕ НАРКОТИЧЕСКИХ СРЕДСТВ ИЛИ ПСИХОТРОПНЫХ ВЕЩЕСТВ (ст. 233 УК РФ). *Объектом преступления* является установленный государством порядок оборота наркотических средств или психотропных веществ в части их выдачи и получения в медицинском учреждении.

Предмет преступления: рецепты или иные документы, дающие право на законное получение наркотических средств или психотропных веществ.

Под рецептом применительно к ст. 233 УК РФ понимается письменное предписание врача о составе, количестве и изготовлении лекарств, содержащих наркотические средства и психотропные вещества, о способе их применения.

К иным документам относятся документы, являющиеся основанием для выдачи (продажи) наркотических средств или психотропных веществ. Как разъяснил Пленум Верховного Суда, к таким документам относятся лицензия на тот или иной вид деятельности, связанной с оборотом наркотических средств или психотропных веществ; выписка из истории болезни стационарного больного; требование, товарно-транспортная накладная; заявка медицинского учреждения на получение наркотических средств или психотропных веществ для использования в лечебной практике.

Объективную сторону преступления составляют: незаконная выдача рецептов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ; подделка таких

рецептов; незаконная выдача иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ; подделка иных документов.

Совершение хотя бы одного из названных действий образует состав преступления, предусмотренного ст. 233 УК РФ.

Суть *незаконной выдачи* рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или иных психотропных веществ, состоит в том, что виновное лицо игнорирует утвержденные Министерством здравоохранения и социального развития соответствующие правила и предписания, касающиеся выдачи этих документов. Например, врач выписывает рецепт без надлежащего к тому основания. Или лицензия на торговлю лекарствами выдается аптеке, где нет подтвержденных органами внутренних дел условий безопасного хранения наркотикосодержащих лекарств.

Незаконная выдача рецептов или иных документов является окончанным преступлением с момента их передачи другому лицу, не имеющему права на их получение.

Подделка рецептов или иных документов может выражаться как в полном изготовлении названных документов, включая все реквизиты и записи, так и во внесении виновным в подлинный документ тех или иных изменений и дополнений (изменение срока действия документа, вида, объема наркотического средства, подписи лиц, выдавших рецепт или иной документ, и т.п.).

Оконченным данное деяние считается с момента подделки рецепта или иного документа, дающего право на получение наркотического средства или психотропного вещества. При этом не имеет значения, что эти поддельные документы не были использованы по назначению. В случае, когда лицо получило по поддельным документам наркотические средства или психотропные вещества его действия могут квалифицироваться по совокупности ст. 228 и 233 УК РФ.

Субъектом преступления при выдаче рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ, могут быть лица, наделенные правом выдачи этих документов (врачи частных и государственных лечебных учреждений, должностные лица, работающие в системе здравоохранения и т.п.). *Субъектом* подделки применительно к ст. 233 УК РФ может быть любое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Лицо осознает, что незаконно выдает или подделывает рецепт или иной документ, дающий право на получение наркотических средств или психотропных веществ, и желает этого. Мотив и цель при этом не влияют на квалификацию преступления.

НЕЗАКОННЫЙ ОБОРОТ СИЛЬНОДЕЙСТВУЮЩИХ ИЛИ ЯДОВИТЫХ ВЕЩЕСТВ В ЦЕЛЯХ СБЫТА (ст. 234 УК РФ). *Объект преступления* — здоровье населения и установленный законодательством РФ порядок оборота сильнодействующих или ядовитых веществ.

Предмет преступления — сильнодействующие или ядовитые вещества, а также оборудование и препараты для их изготовления и переработки.

Сильнодействующими считаются вещества синтетического или природного происхождения, употребление которых не по назначению врача, даже в незначительных дозах, способно причинить вред здоровью человека, вызвать серьезные осложнения.

К *ядовитым* веществам относят препараты, попадание которых в организм способно вызвать резкое ухудшение состава здоровья человека, тяжелое отравление или смерть.

Ни сильнодействующие, ни ядовитые вещества в смысле ст. 234 УК РФ не относятся к категории наркотических средств или психотропных веществ.

Перечень сильнодействующих и ядовитых веществ, которые могут быть предметом преступления, предусмотренного ст. 234 УК РФ, содержится в Списке № 1 (сильнодействующие вещества) и в списке № 2 (ядовитые вещества). Эти списки утверждаются Постоянным комитетом по контролю наркотиков при Министерстве здравоохранения и социального развития РФ. В настоящее время (списки утверждены 25 декабря 2002 г. и вступили в силу с 1 марта 2003 г.) в списке сильнодействующих веществ 119 наименований (барбитал, диазепам, клофелин и др.), а в списке ядовитых веществ 65 наименований (аконит, мышьяковый ангидрид, цианистый калий и т.п.).

В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. «О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами»⁴³ для определения вида, названия и свойств сильнодействующих или ядовитых веществ требуется экспертное заключение.

⁴³ Бюллетень Верховного Суда РФ. 1998. № 7.

Оборудованием для изготовления или переработки сильнодействующих или ядовитых веществ признается любая совокупность механизмов, машин, устройств, приборов промышленного или кустарного изготовления, специально приспособленная для изготовления и переработки сильнодействующих или ядовитых веществ.

Объективная сторона преступления выражается в незаконном совершении как минимум одного из следующих действий с сильнодействующими или ядовитыми веществами: изготовление с целью сбыта; переработка с целью сбыта; приобретение с целью сбыта; хранение с целью сбыта; перевозка или пересылки с целью сбыта; сбыт сильнодействующих или ядовитых веществ, не являющихся наркотическими средствами или психотропными веществами. Содержание названных действий, составляющих объективную сторону ст. 234 УК РФ, соответствует тем действиям, которые предусмотрены ст. 228 УК РФ.

Названное преступление считается оконченным с момента совершения одного из названных действий. Наступление вредных последствий в данном случае не требуется.

Субъективная сторона преступления предполагает наличие прямого умысла. Виновный осознает, что совершает незаконные действия с сильнодействующими или ядовитыми веществами именно с целью сбыта, либо незаконно сбывает эти вещества или оборудование для их изготовления или переработки и желает это совершить.

Субъектом преступления является вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

В ч. 2 и 3 ст. 234 УК РФ предусмотрена уголовная ответственность за незаконный оборот сильнодействующих или ядовитых веществ в целях сбыта совершенный: *группой лиц по предварительному сговору* (см. ч. 2 ст. 35 УК РФ); *организованной группой* (см. ч. 3 ст. 35 УК РФ) либо в отношении сильнодействующих или ядовитых веществ в *крупном размере*. Крупный размер в данном случае является оценочным понятием. При решении этого вопроса следует учитывать объем вещества, его вес, степень негативного воздействия на организм человека. Отдельные из названных признаков конкретизированы в российском законодательстве и в ведомственных нормативных актах. Например, в Сводной таблице заключений Постоянного Комитета по контролю наркотиков крупный размер для эфедрина составляет 10 г, а для клофелина — один грамм и более.

В ч. 4 ст. 234 УК установлена уголовная ответственность за нарушение правил производства, приобретения, хранения, учета, отпуска, перевозки или пересылки

сильнодействующих или ядовитых веществ, если это повлекло по неосторожности их хищение либо причинение иного существенного вреда. По существу, это самостоятельный состав преступления. Дополнительным его объектом являются общественные отношения в сфере надлежащего обеспечения законной деятельности по производству, приобретению, хранению, учету, отпуску, перевозке или пересылке сильнодействующих или ядовитых веществ.

Объективную сторону преступления составляют нарушение установленных правил производства, приобретения, хранения, учета, отпуска, перевозки или пересылки сильнодействующих или ядовитых веществ; наступление вредных последствий в виде хищения этих веществ либо иного существенного вреда; наличие причинной связи между нарушением правил и наступившими последствиями.

Диспозиция названной нормы является бланкетной. Соответствующие правила, как правило, определяются либо законодательными, либо ведомственными нормативными актами, либо специальными правилами и инструкциями, регулирующими процесс оборота сильнодействующих и ядовитых веществ.

Нарушение этих правил может выражаться как в действии (неправильный отпуск потребителям ядовитых веществ), так и в бездействии (отсутствие надлежащего учета произведенных сильнодействующих или ядовитых веществ).

Хищение сильнодействующих или ядовитых веществ по своему содержанию аналогично хищению наркотических средств или психотропных веществ.

Под причинением иного существенного вреда следует понимать отправление одного или нескольких граждан, загрязнение сильнодействующими или ядовитыми веществами окружающей среды, нарушение в результате хищения сильнодействующих или ядовитых веществ производственного процесса и т.п. Преступление считается оконченным с момента совершения хищения или наступления иного существенного вреда.

Субъект преступления специальный. Таковым может быть лицо, достигшее 16 лет, на которое соответствующими правилами, приказами, инструкциями возложена обязанность соблюдать правила производства, приобретения, хранения, учета, отпуска, перевозки или пересылки сильнодействующих или ядовитых веществ.

Субъективная сторона этого преступления характеризуется неосторожной формой вины.

НЕЗАКОННОЕ ЗАНЯТИЕ ЧАСТНОЙ МЕДИЦИНСКОЙ ПРАКТИКОЙ ИЛИ ЧАСТНОЙ ФАРМАЦЕВТИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬЮ (ст. 235 УК РФ). *Объект*

преступления — здоровье населения и порядок регулирования частной медицинской и фармацевтической деятельности.

Объективную сторону преступления составляет занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью лицом, не имеющим лицензии, на эти виды деятельности, если это повлекло по неосторожности причинение вреда здоровью человека (ч. 1 ст. 235 УК) или смерть человека (ч. 2 ст. 235 УК).

Само по себе содержание частной медицинской практики, требования, предъявляемые к этой деятельности, по большинству своих составляющих может не отличаться от медицинской практики в рамках государственной и муниципальной системы здравоохранения. Основное ее принципиальное отличие состоит в том, что частная медицинская практика финансируется не из бюджетных средств, а за счет личных средств граждан, внебюджетных средств предприятий и организаций, страховых компаний и т.п. Частная медицинская практика в разных ее формах осуществляется в соответствии с договором, заключаемым частным медицинским учреждением с пациентом. В соответствии со ст. 57 Основ законодательства РФ от 22 июня 1993 г. (в ред. от 30 июня 2003 г.) «Об охране здоровья граждан» одним из видов частной медицинской практики является деятельность разного рода народных целителей, включая шаманство. Именно подобная деятельность чаще всего осуществляется лицами, не имеющими лицензии.

Вторая составляющая объективной стороны ст. 235 УК РФ — занятие частной фармацевтической деятельностью лицом, не имеющим лицензии, если это повлекло по неосторожности причинение вреда здоровью человека или его смерть. Содержание фармацевтической деятельности включает в себя как изготовление лекарственных средств и препаратов, так и их реализацию.

Ответственность за незаконное занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью наступает в случае причинения по неосторожности вреда здоровью любой тяжести хотя бы одному человеку (ч. 1 ст. 235 УК РФ) или причинение человеку смерти по неосторожности (ч. 2 ст. 235 УК РФ).

Субъект преступления — специальный. Это лицо, занимающееся частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью. Возраст наступления уголовной ответственности — 16 лет.

С *субъективной стороны* преступление характеризуется неосторожной формой вины. Лицо, занимавшееся частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью, не имея лицензии на избранный вид деятельности, не предвидело наступления общественно опасных последствий, но должно было и могло их предвидеть, либо предвидело их наступление, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на их предотвращение.

НАРУШЕНИЕ САНИТАРНО–ЭПИДЕМИОЛОГИЧЕСКИХ ПРАВИЛ (ст. 236 УК РФ). *Объект преступления* — здоровье населения, его санитарно-эпидемиологическое благополучие, которое в соответствии с ФЗ от 30 марта 1999 г. № 52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения» означает такое состояние здоровья населения и его среды обитания, при котором отсутствует вредное воздействие факторов среды обитания на человека и обеспечиваются благоприятные условия его жизнедеятельности.

С *объективной стороны* преступление характеризуется нарушением санитарно-эпидемиологических правил и наступлением причинно связанных с этим нарушением последствий в виде массового заболевания или отравления людей (ч. 1 ст. 236 УК РФ) или смерти человека (ч. 2 ст. 236 УК РФ).

Санитарно-эпидемиологические правила, нарушение которых при определенных УК условиях может повлечь наступление уголовной ответственности, определяются законодательством РФ и ведомственными нормативными актами, утвержденными Правительством РФ. Это, в частности, Закон РСФСР от 19 апреля 1991 г. «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения» (в ред. Закона РФ от 2 июня 1993 г. и Закона РФ от 19 мая 1995 г.); Положение о государственном санитарно-эпидемиологическом нормировании (утверждено Постановлением Правительства РФ от 5 июня 1994 г.).

В этих документах определены такие основополагающие, обязательные для квалификации деяния признаки, как массовое заболевание людей и их массовое отравление.

Под *массовым заболеванием* людей понимаются заболевания вирусного, кишечного, бактериального или иного характера, распространенность которых явно превышает средний уровень заболеваемости данной болезнью за определенный период на данной территории.

Под *массовым отравлением* людей понимаются острые, хронические, производственные, лекарственные, химические и другие заболевания, возникновение которых вызвано действием токсических веществ различного происхождения на организм человека путем абсорбции их через дыхательные пути, в результате попадания на кожу, поглощения с пищей и жидкостями и т.д.

Признаком массового заболевания или отравления людей охватывается вред здоровью любой тяжести.

Субъектом данного преступления может быть лицо, достигшее 16-летнего возраста, в чьи служебные обязанности входит обеспечение соблюдения санитарно-эпидемиологических правил. В основном это работники предприятий общественного питания и медицинских учреждений, сотрудники органов, осуществляющие контроль за состоянием санитарно-эпидемиологической обстановки на конкретных объектах и в регионах.

С *субъективной стороны* преступление характеризуется неосторожной формой вины. Лицо, нарушившее правила, указанные в ст. 236 УК РФ, не предвидело наступления общественно опасных последствий, но должно было и могло их предвидеть либо предвидело их наступление, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на их предотвращение.

СОКРЫТИЕ ИНФОРМАЦИИ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ, СОЗДАЮЩИХ ОПАСНОСТЬ ДЛЯ ЖИЗНИ ИЛИ ЗДОРОВЬЯ ЛЮДЕЙ (ст. 237 УК РФ). *Объект преступления* — здоровье населения и право граждан на достоверную информацию, касающуюся жизни и здоровья людей. Обладание такой информацией позволяет в той или иной степени полностью или частично нейтрализовать угрозу для населения.

По существу, ст. 237 УК РФ является одним из эффективных средств реализации прав и свобод человека гражданина, закрепленных в Конституции РФ (ст. 29, 41, 42).

Предмет преступления — информация о событиях, фактах или явлениях, создающих опасность для жизни или здоровья людей либо для окружающей среды.

Под *событием* в смысле ст. 237 УК РФ следует понимать разного рода необычные, представляющие особую значимость факты общественной жизни, например, начало военных действий в общественно значимых масштабах. *Явление* — это масштабное, опасное для жизни и здоровья населения изменение в окружающей среде, например землетрясение, наводнение. *Факт* в данном случае означает итог тех или иных действий, в результате которых наступили последствия, создающие опасность для жизни или здоровья людей либо для окружающей среды, например, повреждение очистных сооружений, железнодорожная катастрофа, в результате которой произошла утечка ядохимикатов, разрушение ядерного реактора.

Информация о названных событиях, фактах или явлениях, создающих опасность для жизни или здоровья людей либо для окружающей среды, не может быть отнесена к категории сведений, составляющих государственную или коммерческую тайну, и должна незамедлительно доводиться через средства массовой информации или иным способом до сведения граждан и органов, уполномоченных на принятие мер по устранению такой опасности.

Объективная сторона преступления включает в себя действия или бездействие, состоящие в сокрытии или искажении информации. *Сокрытие* информации — это недоведение либо несвоевременное доведение до сведения лиц и организаций, имеющих право на ее получение, либо нуждающихся в ее получении с целью воздействия на события, факты, явления, создающие опасность для жизни или здоровья людей либо для окружающей среды. *Искажение* информации — это сообщение неполных или недостоверных данных относительно фактов, событий и явлений, создающих опасность для жизни и здоровья людей или окружающей среды.

Преступление считается *оконченным* в момент сокрытия или искажения информации об угрозе или здоровью людей либо для окружающей среды.

Субъектом преступления может быть только лицо, достигшее 16-летнего возраста, обязанное по своему служебному положению обеспечивать население и соответствующие органы информацией об обстоятельствах, создающих опасность для жизни и здоровья людей либо для окружающей среды.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что преднамеренно скрывает или искажает информацию о

событиях, фактах или явлениях, создающих опасность для жизни и здоровья людей либо для окружающей среды, и желает этого.

Квалифицирующими признаками преступления (ч. 2 ст. 237 УК РФ) являются совершение преступления лицом, занимающим государственную должность РФ или государственную должность субъекта РФ, а равно главой органа местного самоуправления (их характеристика дается в Примечании к ст. 285 УК РФ); причинение вреда здоровью; наступление иных тяжких последствий (крупномасштабное загрязнение атмосферы, рек, озер, морей, значительный материальный ущерб и т.п.).

Субъективная сторона в данном случае может характеризоваться как умышленной, так и неосторожной формой вины.

ПРОИЗВОДСТВО, ХРАНЕНИЕ, ПЕРЕВОЗКА ЛИБО СБЫТ ТОВАРОВ И ПРОДУКЦИИ, ВЫПОЛНЕНИЕ РАБОТ ИЛИ ОКАЗАНИЕ УСЛУГ, НЕ ОТВЕЧАЮЩИХ ТРЕБОВАНИЯМ БЕЗОПАСНОСТИ (ст. 238 УК РФ). *Объект преступления* — здоровье населения и безопасность товаров, работ и услуг для жизни и здоровья потребителей.

Предмет преступления — товары, услуги, работы, не отвечающие требованиям жизни или здоровья потребителей. К предмету преступления также относятся разного рода документы, удостоверяющие соответствие товаров, работ или услуг требованиям безопасности. Одним из видов документов является, в частности, сертификат соответствия, подтверждающий идентичность маркированной им продукции установленным требованиям.

Объективная сторона преступления выражается в производстве, хранении или перевозке в целях сбыта либо сбыт товаров и продукции, выполнение работ или оказание услуг, не отвечающих требованиям безопасности жизни или здоровья потребителей, а равно неправомерные выдача или использование официального документа, удостоверяющего соответствие указанных товаров, работ, услуг требованиям безопасности.

Под *производством* продукции в данном случае понимается выход готовой для использования продукции, снабженной сертификатом качества, за пределы предприятия — изготовителя либо помещение этой продукции на склад в целях последующего сбыта. Не является производством в смысле ст. 238 УК РФ изготовление

продукции, не предназначенной к сбыту (промышленный образец). Промежуточные этапы изготовления товаров и продукции также не считаются их производством. Под *хранением*, составляющим объективную сторону преступления, подразумеваются действия лица по фактическому обладанию товарами и продукцией, не отвечающих требованиям безопасности их сбыта.

Перевозкой считается перемещение упомянутых товаров или продукции с одного места на другое (со склада производится в склад магазина).

Сбыт товаров и продукции означает их выпуск на товарный рынок, реализацию оптовым или розничным потребителям.

Выполнение работ или оказание услуг включает в себя любую деятельность, осуществляемую в интересах потребителей (строительство жилых домов, ремонт бытовой техники, пошив одежды и т.п.), не отвечающую требованиям безопасности их жизни или здоровья.

Под *неправомерной выдачей* официального документа, удостоверяющего соответствие товаров и продукции, работ и услуг требованиям безопасности, понимается незаконное предоставление этого документа производителю работ или услуг, изготовителю товаров либо вообще без соответствующей сертификации, либо при условии, когда сертификация привела к отрицательным результатам. Что касается *неправомерного использования* официального документа, удостоверяющего соответствия указанных товаров, работ или услуг требованиям безопасности, то эти действия могут выражаться в маркировке знаком соответствия товаров, обладающих опасными для здоровья потребителей свойствами, а также использование официального документа (сертификата качества) при продаже товаров с истекшим сроком годности.

Преступление считается **оконченным** с момента выполнения любого из деяний, указанных в ст. 238 УК РФ.

В ч. 1 ст. 238 УК РФ не содержится указаний на наступление каких-либо определенных последствий.

Субъект преступления — лицо, достигшее 16-летнего возраста и занимающееся производством, хранением, перевозкой либо сбытом товаров и продукции, выполняющее работы и оказывающее услуги, не отвечающие требованиям безопасности жизни и здоровью потребителей.

Субъектом неправомерного использования официального документа удостоверяющего соответствие товаров, работ или услуг требованиям безопасности, может быть любое лицо, причастное к производству, хранению либо сбыту товаров и продукции, выполняющее работы и оказывающее услуги, не отвечающие требованиям безопасности жизни и здоровью потребителей.

Субъектом неправомерной выдачи официальных документов, удостоверяющих соответствие товаров, продукции, работ, услуг необходимым требованиям, может быть только работник, уполномоченный выдавать такие документы.

Субъективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется прямым умыслом. Обязательным условием субъективной стороны преступления является цель сбыта.

Квалифицирующими названное деяние признаками являются:

- совершение деяний, предусмотренных ч. 1 ст. 238 УК РФ, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (см. ч. 2, 3 ст. 35 УК РФ);
- совершение этих деяний в отношении товаров, работ или услуг, предназначенных для детей в возрасте до шести лет;
- причинение по неосторожности тяжкого вреда здоровью либо смерть человека.

Особо квалифицирующее данное преступление обстоятельство предусмотрено ч. 3 ст. 238 УК РФ. Это причинение по неосторожности смерти двум или более лицам.

ОРГАНИЗАЦИЯ ОБЪЕДИНЕНИЯ, ПОСЯГАЮЩЕГО НА ЛИЧНОСТЬ И ПРАВА ГРАЖДАН (ст. 239 УК РФ). *Объект* преступления: установленная государством система требований, предъявляемых к созданию и деятельности религиозных и общественных объединений; положения Конституции, составляющие основы правового статуса личности в Российской Федерации; здоровье населения.

Цели и порядок создания религиозных общественных объединений регламентируются законодательством РФ. Так, в соответствии с ФЗ от 19 мая 1995 г. «Об общественных объединениях» запрещается создание и деятельность объединений, цели и действия которых направлены на насильственное изменение основ конституционного строя и нарушение целостности России, подрыв безопасности государства, создание вооруженных формирований, разжигание социальной, расовой, национальной и религиозной розни.

Объективная сторона преступления состоит в создании религиозного или общественного объединения, деятельность которого сопряжена с насилием над гражданами или иным причинением вреда их здоровью либо побуждению граждан к отказу от исполнения гражданских обязанностей или к совершению иных противоправных деяний, а равно руководство таким объединением (ч. 1 ст. 239 УК). В ч. 2 ст. 239 УК предусмотрена ответственность за участие в деятельности этих объединений и пропаганду деяний, предусмотренных ч. 1 ст. 239 УК.

Создание религиозного или общественного объединения в контексте ст. 239 УК РФ предполагает как учреждение такого объединения, так и его фактическую организацию без официальной регистрации.

Насилием в данном случае считается незаконное лишение граждан свободы передвижения, побои, истязание, совершение насильственных действий сексуального характера, принуждение к отказу от приема пищи, понуждение к самоубийству и т.п. Характерно, что все эти действия мотивируются идеологической установкой объединения.

Побуждение граждан к отказу от исполнения гражданских обязанностей заключается в склонении к отказу исполнять конституционные и другие общепринятые в цивилизованном обществе обязанности гражданина РФ. Сюда, в частности, относятся призывы отказа от своих родителей, детей, близких ради служения «высшей идее», воспитание в объединении чувства неприятия к общезначимым государственным и общественным институтам. В числе *иных* противоправных действий, о которых указывается в ч. 1 ст. 239 УК РФ, можно назвать проповедование культа насилия, жесткости, призывы противодействовать установленной в стране системе законности и правопорядка.

Руководство объединением означает выполнение лицом функций и действий лидера, исполнение им организационной работы в сфере распорядительной управленческой и финансовой деятельности объединения.

Участие в деятельности религиозного или общественного объединения в смысле ст. 239 УК РФ заключается в согласии лица на членство в нем, финансировании деятельности этого объединения (не менее 10% от всех сумм заработка члена объединения), в подготовке и проведении мероприятий объединения, в вербовке новых членов объединения, в оказании иной помощи объединению.

Пропагандой деяний, запрещенных ч. 1 ст. 239 УК РФ, считается распространение в любой форме и любыми способами сведений об объединении, его целях, задачах, конкретных видах деятельности, которые противоречат законодательству РФ.

Окончание преступления определяется особенностями того или иного деяния, предусмотренного ст. 239 УК РФ.

Субъективную сторону преступления составляет прямой умысел. Виновный осознает, что он создает религиозное объединение, деятельность которого посягает на личность и права граждан, либо руководит таким объединением, либо участвует в его деятельности, либо пропагандирует такую деятельность, и желает этого.

Субъект преступления по ч. 1 данной статьи — специальный. Речь идет о создателе или руководителе религиозного или общественного объединения. По ч. 2 субъектом может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

§ 3. Преступления против общественной нравственности

ВОВЛЕЧЕНИЕ В ЗАНЯТИЕ ПРОСТИТУЦИЕЙ (ст. 240 УК РФ). *Объект* преступления — общественная нравственность в сфере половой морали. Под занятием проституцией понимается неоднократное вступление в половую связь за деньги или иное вознаграждение в любой форме с любым физическим лицом.

Объективная сторона преступления — вовлечение в занятие проституцией или принуждение к продолжению занятия проституцией.

Вовлечением в занятие проституцией в данном случае считаются любые действия, направленные на возбуждение желания заниматься проституцией у лица, ранее не занимавшегося этим видом деятельности. Это, в частности, могут быть и обращения, и уговоры, и убеждения, и угрозы применения, и применение физического или психического насилия.

Принуждением к продолжению занятия проституцией считается любое физическое или психическое воздействие на лицо, занимавшееся ранее проституцией. В результате лицо, в отношении которого осуществляется принуждение, лишается возможности жить и действовать по своему усмотрению, вопреки желанию и целям принуждающего.

Преступление считается оконченным с момента совершения действий, указанных в законе. Достижение или недостижение виновным желаемого результата для квалификации преступления значения не имеют.

С *субъективной стороны* данное преступление совершается с прямым умыслом. Виновный осознает, что его действия направлены на вовлечение в занятие проституцией или принуждение к продолжению занятия проституцией, и желает этого.

Субъектом преступления может быть вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Часть 2 ст. 240 УК РФ устанавливает ответственность за вовлечение в занятие проституцией и принуждение к продолжению занятием проституцией, совершенные при отягчающих обстоятельствах: с применением насилия или угрозой его применения; с перемещением потерпевшего через Государственную границу РФ или незаконным удержанием его за границей; группой лиц по предварительному сговору.

Под *насилием* в данном случае понимается физическое воздействие, совершенное помимо либо вопреки воле потерпевшего. Насилие может быть как не опасным для жизни и здоровья, так и опасным. Видами насилия могут быть ограничение свободы, причинение легкого, средней тяжести и тяжкого вреда здоровью потерпевшего. В последнем случае деяние следует квалифицировать по совокупности ст. 111 и 240 УК РФ.

Угроза применения насилия — это противоправное воздействие на психику человека. Это воздействие может выражаться письменно или устно. Угроза должна быть реальной и действительно способной оказать на потерпевшего устрашающее воздействие.

Перемещение потерпевшего через Государственную границу РФ означает ввоз потерпевшего из-за границы в Россию или его вывоз из России в любые зарубежные страны, включая страны СНГ. Подобное перемещение может происходить как на законных основаниях, когда виновный обманывает жертву относительно целей зарубежной поездки, так и нелегально.

Незаконным *удержанием* потерпевшего за границей считается лишение его возможности покинуть страну пребывания путем лишения его денег на приобретение проездных документов, паспорта, изоляции в помещении и т.п.

При квалификации деяния, совершенного группой лиц по предварительному сговору, следует руководствоваться ч. 2 ст. 35 УК РФ.

Часть 3 ст. 240 УК РФ устанавливает ответственность за деяния, предусмотренные ч. 1 или 2 и совершенные организованной группой либо в отношении заведомо несовершеннолетнего. Преступление признается совершенным организованной группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений. В данном случае для вовлечения в занятие проституцией или для принуждения к продолжению занятия проституцией. Действия всех участников такой группы охватываются ч. 3 ст. 240 УК РФ.

Вовлечение в занятие проституцией заведомо несовершеннолетнего или принуждение его к продолжению занятия проституцией предполагает, что виновный достоверно знает о несовершеннолетии потерпевшего.

ОРГАНИЗАЦИЯ ЗАНЯТИЯ ПРОСТИТУЦИЕЙ (ст. 241 УК РФ). *Объект* преступления — общественная нравственность.

Объективная сторона преступления включает в себя деяния, направленные на организацию занятия проституцией другими лицами; содержание притонов для занятия проституцией; систематическое предоставление помещений в целях занятия проституцией.

Деяния, направленные на *организацию занятия проституцией*, включают в себя подбор лиц, желающих оказывать сексуальные услуги на постоянной основе в притонах; выбор соответствующих помещений, их обустройство; обеспечение охраны и других служб, обеспечивающих работу притона; подбор клиентуры и т.п.

Содержание притонов для занятия проституцией означает совокупность организационно-хозяйственных и финансово-управленческих мероприятий, обеспечивающих условия для надлежащего (соответствующего рекламе) оказания сексуальных услуг. Сюда входит оборудование помещения, выполнение арендных обязательств, оказание клиентам транспортных услуг и т.п.

Систематическое предоставление помещения в целях занятия проституцией прежде всего означает, что эти помещения притонами как таковыми не являются и использование их в целях занятия проституцией носит вспомогательный характер (номер в гостинице, спортивный зал, школа и т.п.). *Систематичность* в данном случае предполагает предоставление помещения в целях занятия проституцией не менее трех раз.

Субъектом преступления может быть лицо, достигшее 16-летнего возраста.

С субъективной стороны преступление характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что его деяния направлены на организацию занятия проституцией другими лицами, содержит притон именно для занятия проституцией, систематически предоставляет помещение для занятия проституцией, и желает этого.

В ч. 2 ст. 241 УК РФ установлена ответственность за деяния, совершенные лицом с использованием своего служебного положения; с применением насилия или с угрозой его применения; с использованием для занятия проституцией заведомо несовершеннолетних.

В ч. 3 ст. 241 УК РФ устанавливается ответственность за деяния, предусмотренные ч. 1 или 2 настоящей статьи, но совершенные с использованием для занятия проституцией лиц, заведомо не достигших 14-летнего возраста.

Содержание квалифицирующих признаков, названных в ч. 2 и 3 ст. 241 УК РФ, идентично содержанию одноименных признаков, других ранее рассмотренных составов преступлений.

НЕЗАКОННОЕ РАСПРОСТРАНЕНИЕ ПОРНОГРАФИЧЕСКИХ МАТЕРИАЛОВ ИЛИ ПРЕДМЕТОВ (ст. 242 УК РФ). *Объект преступления* — общественная нравственность.

Предмет преступления — порнографические материалы или предметы. Порнографическими материалами принято считать живописные, графические, литературные и иные издания, в которых крайне непристойно, цинично, вульгарно-натуралистически изображаются половые отношения, анатомические и (или) физиологические подробности полового акта, акцентируется внимание на физическом контакте половых органов в целях возбуждения половых инстинктов. Более точно, на наш взгляд, определена порнография в нормативном документе Государственного комитета РФ по кинематографии⁴⁴. Проблема признания тех или иных материалов и предметов порнографическими довольно сложна и многогранна, и для ее решения необходимы специальные познания в области искусства, литературоведения, сексологии и др. В каждом конкретном случае требуется проведение специальной комплексной экспертизы, в составе которой должны принимать участие искусствоведы, медики, педагоги, психологи.

⁴⁴ Согласно приказу Госкомитета № 7-1-19/74 от 20 октября 1999 г. «О Временном руководстве по возрастной классификации аудиовизуальных произведений» под порнографией понимается «непристойная, вульгарно-натуралистическая, циничная фиксация сцен полового акта и самоцельная детализированная демонстрация обнаженных гениталий».

Объективная сторона преступления включает в себя незаконное изготовление в целях распространения или рекламирования материалов или предметов порнографического характера; распространение, рекламирование порнографических материалов или предметов; незаконная торговля печатными изданиями, кино- или видеоматериалами, изображениями или иными предметами порнографического характера.

Уголовно-наказуемым считается не просто изготовление в целях распространения или рекламирования порнографических материалов или предметов, а равно торговля печатными изданиями, кино или видеоматериалами, изображениями или иными предметами порнографического характера, а именно незаконная деятельность подобного рода. Так, например, допускается изготовление в целях распространения порнографических материалов или предметов для профессионального образования.

Незаконным изготовлением признается создание в целях распространения или рекламирования без надлежащего разрешения порнографических материалов или предметов.

Суть *незаконного распространения*, рекламирования заключается в противоречащих законодательству РФ действиях по доведению до сведения других лиц содержания материалов или предметов порнографического характера самыми различными способами, включая Интернет.

Незаконная торговля печатными изданиями, кино или видеоматериалами, изображениями или иными предметами порнографического характера, выражается в платной реализации этих материалов или предметов без соответствующей лицензии, в запрещенных для этого вида деятельности местах, с нарушением специальных правил торговли (в закрытой упаковке), в продаже порнографических материалов и предметов несовершеннолетними и т.п.

Преступление считается *оконченным* с момента совершения хотя бы одного из указанных действий.

Субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что изготавливаемые, распространяемые, рекламируемые или продаваемые материалы или предметы являются порнографическими, и желает совершить эти действия.

ИЗГОТОВЛЕНИЕ И ОБОРОТ МАТЕРИАЛОВ ИЛИ ПРЕДМЕТОВ С ПОРНОГРАФИЧЕСКИМИ ИЗОБРАЖЕНИЯМИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ (ст. 242¹ УК РФ). *Объект преступления* — общественная нравственность и нормальное развитие несовершеннолетних.

Предмет преступления — материалы или предметы с порнографическими изображениями несовершеннолетних.

Объективная сторона преступления выражается в изготовлении, хранении или перемещении через Государственную границу РФ в целях распространения, публичной демонстрации или рекламирования материалов или предметов с порнографическими изображениями заведомо несовершеннолетних либо привлечение заведомо несовершеннолетних в качестве исполнителей для участия в зрелищных мероприятиях порнографического характера.

Ответственность за изготовление, хранение, перемещение через Государственную границу РФ материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних наступает лишь в случае, если эти действия были совершены в целях распространения публичной демонстрации или рекламирования этих материалов или предметов.

Содержание понятий изготовление, распространение и рекламирование материалов или предметов порнографического характера идентично аналогичным понятиям, проанализированным ранее применительно к ст. 242 УК РФ. Что касается других понятий, определяющих содержание уголовно наказуемого деяния, предусмотренного ст. 242¹, то тут имеются некоторые особенности.

Так, *хранением* указанных материалов или предметов считается совершение действий, связанных с их удержанием у виновного.

Перемещением через Государственную границу РФ считается как ввоз в Россию, так и вывоз из России этих материалов и предметов. Под *публичной демонстрацией* подразумевается показ названных материалов или предметов широкой аудитории.

Привлечением заведомо несовершеннолетних в качестве исполнителей в зрелищные мероприятия порнографического характера означает деятельность виновного в подборе необходимых кандидатур среди несовершеннолетних, их соответствующей подготовке к участию в зрелищных мероприятиях.

Преступление считается оконченным с момента совершения виновным любого из указанных в законе действий.

Субъект преступления — специальный, вменяемое лицо, достигшее возраста 18 лет.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. При изготовлении, хранении или перемещении через Государственную границу РФ материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних необходимо наличие у виновного цели — совершение этих действий с целью распространения, публичной демонстрации или рекламирования материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних.

В ч. 2 ст. 242¹ установлена уголовная ответственность за аналогичные деяния, совершенные: родителем или иным лицом, на которое законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего, а равно педагогом или другим работником образовательного, воспитательного, лечебного или иного учреждения, обязанным осуществлять надзор за несовершеннолетними; в отношении лица, заведомо не достигшего 14-летнего возраста; группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (ч. 2 и 3 ст. 35 УК РФ).

УНИЧТОЖЕНИЕ ИЛИ ПОВРЕЖДЕНИЕ ПАМЯТНИКОВ ИСТОРИИ И КУЛЬТУРЫ (ст. 243 УК РФ). *Объект* преступления — общественная нравственность и общественный порядок, обеспечивающий сохранность памятников истории и культуры.

Предметом преступления являются памятники культуры, природные комплексы или объекты, взятые под охрану государства, предметы и документы, имеющие историческую и культурную ценность.

Памятниками истории и культуры являются сооружения, памятные места и предметы, связанные с историческими событиями в жизни народа, развитием общества и государства, произведения материального и духовного творчества, представляющие историческую, научную, художественную или иную культурную ценность.

Под *природными комплексами* или объектами, взятыми под охрану государства, понимаются представляющие культурную, экологическую и иную ценность комплексы и объекты естественного и искусственного происхождения и т.п.

Под *предметами и документами*, имеющими историческую и культурную ценность, понимаются уникальные музыкальные инструменты, антикварное оружие, предметы быта, рукописи классических литературных произведений и т.п.

Объективная сторона преступления выражается в уничтожении или повреждении памятников истории и культуры.

Уничтожением памятников истории и культуры считаются действия, в результате которых памятник приводится в состояние, при котором он полностью утрачивает свою ценность и не может восприниматься как предмет материального мира. *Уничтоженным* считается памятник, приведенный в невосстанавливаемый вид, когда произошла утрата его основных свойств и признаков (уничтожение древней рукописи путем сожжения). При *повреждении* памятников истории и культуры происходит частичная утрата их свойств и внешнего вида. Характер действий виновного, их результат (уничтожение или повреждение памятников истории и культуры) не влияют на квалификацию содеянного по ст. 243 УК РФ и могут быть учтены лишь при назначении наказания.

Оконченным преступление считается с момента уничтожения или повреждения памятников истории и культуры.

Субъект преступления — лицо, достигшее 16 лет.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной виной в форме прямого или косвенного умысла. Виновный осознает, что уничтожает или повреждает памятник истории и культуры, предвидит неизбежность или возможность его уничтожения или повреждения, и желает этого либо сознательно допускает наступления указанных последствий, или относится к ним безразлично.

Квалифицированным видом этого преступления признаются те же деяния, совершенные в отношении особо ценных объектов или памятников общероссийского значения. Перечень таких объектов и памятников определяется постановлением Правительства РФ либо Указом Президента РФ (см., например, постановление Правительства РФ от 6 октября 1994 г. № 1143 «Об утверждении Положения о Государственном своде особо ценных объектов культурного наследия народов Российской Федерации»).

НАДРУГАТЕЛЬСТВО НАД ТЕЛАМИ УМЕРШИХ И МЕСТАМИ ИХ ЗАХОРОНЕНИЯ (ст. 244 УК РФ). *Объектом* преступления является общественная

нравственность. Память об усопших относится к выработанным человечеством моральным ценностям.

Предметы преступления — тела умерших, места захоронения, надмогильные сооружения, кладбищенские здания, предназначенные для церемоний в связи с погребением умерших или их поминовением.

Местами захоронения являются отведенные участки земли с сооружаемыми на них кладбищами; стены скорби для захоронения урн с прахом умерших; крематории; иные здания и сооружения, предназначенные для погребения умерших⁴⁵. К ним также относятся в соответствии с Законом РФ от 14 января 1993 г. «Об увековечении памяти погибших при защите Отечества» воинские захоронения (военные мемориальные кладбища, братские и индивидуальные могилы на общих кладбищах, колумбарии и урны). Если место погребения отнесено к историко-культурным памятникам, то ответственность должна наступать по ст. 243 УК.

Объективная сторона преступления состоит в действиях, перечисленных в диспозиции ч. 1 ст. 244 УК. К ним относятся надругательство над телами умерших, уничтожение, повреждение или осквернение мест захоронения, надгробных сооружений, кладбищенских зданий.

Надругательство над телом умершего может быть совершено в любой форме, оскорбляющей память о нем и чувства его близких. При этом на квалификацию не влияет место и время совершения надругательства (в месте захоронения или вне его, до его погребения, во время похорон или после погребения (кремирования) тела).

Под уничтожением понимается полное разрушение места захоронения, надмогильных сооружений, кладбищенских зданий. Способ уничтожения не влияет на квалификацию преступления.

Под повреждением понимается частичное разрушение надгробий, порча кладбищенских зданий и др.

Осквернение — любые действия в отношении захоронений (разрывание могил), надмогильных сооружений (учинение непристойных надписей), кладбищенских зданий (выбрасывание урн из стен скорби) и др.

⁴⁵ ФЗ от 12 января 1996 г. «О погребении и похоронном деле» // СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 146; 1997. № 26; Ст. 2952; 1998. № 30. Ст. 3613; 2000. № 33. Ст. 3348.

Состав преступления является *формальным*. Оконченным преступление считается с момента совершения одного из указанных в статье действий.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла. Мотив совершения преступления для квалификации значения не имеет.

Субъект преступления — физическое вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

Квалифицированный состав данного преступления предполагает его совершение группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, организованной группой.

Совершение данного преступления по мотивам национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды (п. «б» ч. 2) предполагает, что лицо посягает не только на память об усопших, но и затрагивает свободу отправления религиозных обрядов.

Скульптурные, архитектурные сооружения, посвященные борьбе с фашизмом либо жертвам фашизма (п. «б» ч. 2), являются надмогильными либо кладбищенскими сооружениями, чаще всего они носят мемориальный характер. Тем не менее их осквернение, уничтожение или повреждение также охватывается рассматриваемой статьей.

Насилие (п. «в» ч. 2) предполагает насилие, не повлекшее причинение вреда либо причинившее легкий вред здоровью. В случае умышленного причинения вреда средней тяжести или тяжкого вреда здоровью содеянное следует дополнительно квалифицировать по соответствующим статьям о преступлениях против личности.

Угроза применением насилия охватывает любое насилие, вплоть до угрозы убийством. Насилие или его угроза могут быть применены как в отношении близких умершего, так и иных лиц (например, работников охраны мест захоронения).

ЖЕСТОКОЕ ОБРАЩЕНИЕ С ЖИВОТНЫМИ (ст. 245 УК РФ). *Объектом* преступления является общественная нравственность и отношения, обеспечивающие гуманное отношение животным.

Предметом преступления могут быть любые животные, как дикие, так и домашние. Принадлежность их не имеет значения для квалификации.

Состав по конструкции *объективной* стороны является материальным. Он выражается в действии — жестоком обращении с животными, из хулиганских побуждений или из корыстных побуждений, или с применением садистских методов, или в присутствии

малолетних; в последствиях — гибели или увечье животного; причинной связи между ними.

Жестокое обращение с животными может выражаться в систематическом издевательстве, побоях, оставлении без пищи воды и т.п.

Под садистскими методами понимается применение наиболее неприемлемых с точки зрения морали способов издевательства над животными (воздействие огнем, химикатами и т.п.).

Малолетними признаются лица, не достигшие 14-летнего возраста.

Преступление считается оконченным, если наступили предусмотренные статьей последствия — гибель или увечье животного.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла. Мотив в виде корыстных или хулиганских побуждений рассматривается как обязательный, но лишь один из альтернативных признаков преступления, предусмотренного комментируемой статьей.

Совершение рассматриваемого преступления группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой влечет повышенную ответственность по ч. 2 ст. 245 УК. В последнем случае не совсем точно решена задача по дифференциации ответственности.

Глава 34

ЭКОЛОГИЧЕСКИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

§ 1. Общая характеристика, понятие, система и виды экологических преступлений

В соответствии с ФЗ от 10 января 2002 г. «Об охране окружающей среды» *окружающая среда* — это совокупность природной среды, природных и природно-антропогенных объектов. Компоненты природной среды — земля, недра, почвы, поверхностные и подземные воды, атмосферный воздух, растительный и животный мир и иные организмы, а также озоновый слой атмосферы и околоземное космическое пространство, обеспечивающие в совокупности благоприятные условия для существования жизни на Земле.

Российское законодательство в области охраны окружающей среды, в том числе и уголовное, призвано обеспечить экологическую безопасность общества, под которой ст. 1 названного Закона понимает состояние защищенности природной среды и жизненно важных интересов человека от возможного негативного воздействия хозяйственной и иной деятельности, чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, их последствий.

Охрана окружающей среды в широком смысле слова — это деятельность органов власти РФ, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, общественных и иных некоммерческих объединений, юридических и физических лиц, направленная на сохранение и восстановление природной среды, рациональное использование и воспроизводство природных ресурсов, предотвращение негативного воздействия хозяйственной и иной деятельности на окружающую среду и ликвидацию ее последствий.

Охрана окружающей среды в узком уголовно-правовом значении — это деятельность правоохранительных и правоприменительных органов государства по предупреждению и пресечению экологических преступлений, а также привлечению к уголовной ответственности лиц, признанных виновными в их совершении.

В соответствии со ст. 41 Конституции РФ в России всемерно поощряется деятельность, способствующая экологическому благополучию общества и его граждан. При этом «каждый обязан сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам» (ст. 58 Конституции РФ).

Между тем экологическая преступность в России имеет устойчивую тенденцию к постоянному росту. По своим масштабам она уже вышла на уровень экономической и насильственной преступности и причиняет совокупный ущерб равный почти половине всего национального дохода государства.

Наиболее серьезные экологические правонарушения уголовное законодательство России признает преступлениями. В УК РФ содержится 17 природоохранных норм, которые объединены в самостоятельной главе 26 «Экологические преступления».

Опираясь на положения ФЗ от 10 января 2002 г. «Об охране окружающей среды», можно сформулировать общее понятие экологического преступления. *Экологическое преступление* — это общественно опасное деяние, посягающее на установленный в РФ экологический правопорядок, экологическую безопасность общества и причиняющее вред окружающей природной среде и здоровью человека. Вопросы применения уголовного закона за совершение преступлений указанной категории нашли свое отражение в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. «О практике применения судами законодательства об ответственности за экологические правонарушения»⁴⁶.

Родовым объектом экологических преступлений является специфическая группа однородных комплексных общественных отношений, сложившихся в обширной сфере взаимодействия общества и природы, которые охватывают собой отношения по рациональному природопользованию, охране окружающей среды и обеспечению экологической безопасности. Составным элементом этой социальной общности является и экологический правопорядок. Под ним следует понимать совокупность отношений в сфере взаимодействия компонентов системы «общество–природа», урегулированных нормами экологического права. В структурное содержание объекта экологических преступлений входит, как отмечалось, и экологическая безопасность.

Натуральные формы природных богатств (земля, вода и т.д.) приобретают для уголовного права значение как предмет преступного посягательства.

⁴⁶ Судебная практика по уголовным делам / Сост. Г.А. Есаков. М., 2005. С. 131–135.

Система рассматриваемых уголовно-правовых норм берет под охрану все без исключения материальные компоненты окружающей природной среды в их естественном состоянии — землю, ее недра, воды, атмосферный воздух, животный и растительный мир, а также их экосистемы и биоцинозы, в частности на охраняемых природных территориях, заповедниках, заказниках, национальных парках. По общему правилу отдельные природоохранные нормы уголовного права конструируют соответствующие составы преступлений, имеющих в качестве своего обязательного признака четко обозначенный предмет противоправного воздействия, таковы, например, составы загрязнения вод (ст. 250 УК), атмосферы (ст. 251 УК), морской среды (ст. 252 УК), порчи земли (ст. 254 УК), незаконной добычи водных животных и растений (ст. 256 УК), незаконной порубки деревьев и кустарников (ст. 260 УК) и др., а также общие виды экологических преступлений, которые разрушительно воздействуют на материальные компоненты природы, причем чаще всего одновременно поражая несколько из них. Поэтому есть достаточные основания отнести и эти виды наиболее опасных экологических правонарушений к категории так называемых предметных преступлений.

В самых общих своих родовых проявлениях объективная сторона экологических преступлений выражается в противоправном нарушении природоохранительного и природоресурсного законодательства, а также тому подобных общеобязательных правил, установленных подзаконными нормативными актами. По своему содержанию они чрезвычайно разнообразны. Здесь важно подчеркнуть другое: они, составляя бланкетную основу диспозиций уголовных законов, направленных на охрану природы, являются неотъемлемой составной частью признака уголовной противоправности любого экологического преступления со всеми вытекающими из этого положения выводами для правоприменительных органов.

Подавляющее большинство экологических преступлений по своей законодательной конструкции сформулировано как материальные составы, обязательным признаком которых является наступление законом предусмотренных определенных общественно опасных последствий. В ряду возможных общественно опасных последствий экологических преступлений находится, конечно, гибель людей, в частности, смерть человека, которая предусмотрена в качестве особо квалифицирующих признаков некоторых составов. В ряде рассматриваемых статей общественно опасные последствия

выражены, как правило, в виде сугубо оценочных признаков, понятие которых в уголовном законе, к сожалению, не раскрывается.

Лишь два самостоятельных состава преступления, сформулированных в ч. 1 и 2 ст. 253 УК (нарушение законодательства РФ о континентальном шельфе и об исключительной экономической зоне РФ), сконструированы как формальные, не требующие для признания их оконченными наступления определенных общественно опасных последствий.

Субъективная сторона экологических преступлений характеризуется как умышленной, так и неосторожной виной по отношению к общественно опасным последствиям, что будет конкретизировано применительно к каждому виду их составов. Отдельные экологические преступления являются преступлениями с двойной формой вины, регламентированной ст. 27 УК РФ.

Субъект экологических преступлений — лицо, достигшее 16-летнего возраста. Нарушение правил охраны окружающей среды, предусмотренное ст. 246 УК РФ, может совершаться только специальным субъектом — работником, чаще всего руководящим, осуществляющим проектирование, размещение, строительство, ввод в эксплуатацию и эксплуатацию промышленных, сельскохозяйственных, научных и иных объектов.

Ввиду социальной однородности родового и видовых объектов экологических преступлений их классификация проводится, исходя из специфики предмета преступного посягательства. Основываясь на этом достаточно надежном критерии систематизации уголовных правонарушений все экологические преступления можно классифицировать на следующие подгруппы.

1. **Общие виды экологических преступлений.** В эту подгруппу входят преступления, предусмотренные следующими статьями УК РФ: ст. 246 (нарушение правил охраны окружающей среды при производстве работ), ст. 247 (нарушение правил обращения экологически опасных веществ и отходов), ст. 248 (нарушение правил безопасности при обращении с микробиологическими либо другими биологическими агентами и токсинами), ст. 262 (нарушение режима особо охраняемых природных территорий и природных объектов).

2. **Экологические преступления** в области охраны вод охватывают собой деяния, предусмотренные ст. 250 УК (загрязнение вод) и ст. 252 УК (загрязнение морской воды).

3. **Экологическое преступление в области охраны атмосферного воздуха** — деяние, предусмотренное ст. 251 УК.

4. **Экологические преступления в области охраны земли и ее недр включают в себя два деяния** — порчу земли (ст. 254 УК) и нарушение правил охраны и использования недр (ст. 255 УК).

5. **Экологические преступления в области охраны животного мира:** ст. 256 УК (незаконная добыча водных животных и растений), ст. 257 УК (нарушение правил охраны рыбных запасов), ст. 258 УК (незаконная охота) и ст. 259 УК (уничтожение критических местообитаний для организмов, занесенных в Красную книгу РФ).

6. **Экологические преступления в области охраны растительного мира (флоры)** — деяния, предусмотренные следующими статьями УК РФ: ст. 249 (нарушение ветеринарных правил и правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений), ст. 260 (незаконная порубка деревьев и кустарников) и ст. 261 (уничтожение или повреждение лесов).

§ 2. Общие виды экологических преступлений

НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ ОХРАНЫ ОКРУЖАЮЩЕЙ СРЕДЫ ПРИ ПРОИЗВОДСТВЕ РАБОТ (ст. 246 УК РФ). Видовым объектом преступления являются общественные отношения по охране окружающей среды и экологическая безопасность как состояние в сфере взаимодействия общества и природы, которое гарантирует обеспечение жизненно важных интересов и неотъемлемых личных благ человека (жизни, здоровья) от неблагоприятного воздействия окружающей его природной среды. *Факультативным* объектом может быть здоровье человека.

Предметом данного преступления в зависимости от обстоятельств конкретного дела могут выступать любые компоненты окружающей природной среды или их совокупность, которым причинен вред в результате нарушения виновным соответствующих правил ее охраны. Это могут быть естественные экологические системы, отдельные биоценозы, озоновый слой атмосферы, земля, ее недра, поверхностные и подземные воды, атмосферный воздух, леса и иная растительность, животный мир, микроорганизмы и даже памятники природы.

Объективная сторона преступления характеризуется тремя обязательными признаками: деяние (действие или бездействие), которое связано с нарушением правил охраны окружающей среды при проектировании, размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию и эксплуатации промышленных, сельскохозяйственных, научных и иных объектов (например, объектов коммунально-бытового хозяйства, полигонов, стрельбищ, пусковых комплексов ракет и т.д.); последствия в виде существенного изменения радиоактивного фона или причинение вреда здоровью человека, или массовая гибель животных либо иные тяжкие последствия; причинная связь между деянием и последствиями.

Диспозиция ст. 246 УК РФ является бланкетной. Она отсылает правоприменителя к нормам других отраслей права и подзаконных актов. Основные правила охраны окружающей среды регламентированы в ФЗ «Об охране окружающей природной среды» от 10 января 2002 г., в частности, в его главе VII «Требования в области охраны окружающей среды при осуществлении хозяйственной и иной деятельности» (ст. 34–52). При этом указанный Закон содержит общую норму, согласно которой запрещается разработка и реализация народохозяйственных проектов, связанных с нарушением или разрушением высокопродуктивных естественных экологических систем и природного равновесия, неблагоприятными изменениями климата и озонового слоя земли, уничтожением генетических фондов растений и животных, наступлением других необратимых последствий для здоровья человека, окружающей природной среды.

По своей конструкции это преступление с *материальным* составом. Момент окончания связан с причинением указанных в законе последствий.

Существенное изменение радиоактивного фона определяется на основании нормативного акта — НРБ-76.87 (нормы радиационной безопасности), утвержденного Минздравом СССР, а также законом РСФСР «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения», Основными санитарными правилами — ОСП-72.87, ФЗ «О радиационной безопасности населения» от 9 января 1996 г.

Естественный радиационный фон — это доза излучения, создаваемая космическим излучением и излучением природных радионуклидов, естественно распределенных в земле, воде, воздухе, других элементах биосферы, пищевых продуктах и в организме

человека. При этом в уголовном законе речь идет о техногенном, существенно измененном радиационном фоне как результате противоправной деятельности человека.

Статья 9 ФЗ от 9 января 1996 г. устанавливает основные гигиенические нормативы (допустимые пределы доз) облучения на территории РФ в результате использования источников ионизирующего облучения.

Существенное изменение радиоактивного фона — оценочный признак. Во всяком случае, таковым следует признавать превышение допустимых доз облучения человека в несколько раз.

Причинение вреда здоровью человека как следствие нарушения правил охраны окружающей среды может выразиться в расстройстве здоровья, временной или постоянной утрате трудоспособности, причинении средней тяжести или легкого вреда здоровью, признаки которых даны соответственно в ст. 112 и 115 УК РФ. Однако при установлении умышленной вины к причинению тяжкого вреда здоровью, содеянное требует квалификации по совокупности со ст. 111 УК.

Массовая гибель животных — это уничтожение большого количества их разнообразных видов на определенной территории или водном объекте.

Иные тяжкие последствия, о которых говорит закон, это также оценочный признак, устанавливаемый органами следствия и судом с учетом фактических обстоятельств каждого конкретного уголовного дела. В качестве таковых может, например, быть признана гибель урожая зерновых культур на относительно большой площади.

Между нарушениями правил охраны окружающей среды и наступившими общественно опасными последствиями должна быть установлена необходимая причинная связь.

Субъективная сторона рассматриваемого преступления по отношению к последствиям характеризуется как неосторожной, что является наиболее типичным, так в исключительных случаях и умышленной формой вины. Хотя в этом случае речь, по нашему мнению, должна идти о неосторожной форме вины по отношению к указанным последствиям, что вытекает из тщательного толкования диспозиции данной статьи.

Рассматриваемое преступление в качестве исполнителя может быть совершено только специальным *субъектом*, достигшим 16-летнего возраста, — лицом, ответственным за соблюдение правил охраны окружающей среды при проектировании, размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию и эксплуатации различных объектов. Круг этих лиц в

зависимости от этапов подготовки объектов к эксплуатации весьма широк, начиная от разработчиков проекта до директора и главного инженера действующего объекта.

НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ ОБРАЩЕНИЯ ЭКОЛОГИЧЕСКИ ОПАСНЫХ ВЕЩЕСТВ И ОТХОДОВ (ст. 247 УК РФ). Рассматриваемое преступление посягает на *общественные отношения* в области охраны окружающей среды и экологическую безопасность, что является его видовым объектом. В качестве *факультативного* объекта может выступать здоровье человека, если ему причиняется вред преступлением.

Предметом рассматриваемого преступления так же, как и других подобных экологических деяний являются материальные компоненты природы — земля, вода, атмосфера, животный и растительный мир, — на которые оказывается вредоносное воздействие посредством совершения указанных в уголовном законе противоправных действий с радиоактивными, бактериологическими, химическими веществами и отходами.

Запрещенные виды опасных отходов представляют собой остатки сырья, материалов, полуфабрикатов, иных изделий и продуктов в процессе производства продукции или ее потребления, утратившие свои потребительские свойства и представляющие опасность для окружающей среды и здоровья людей.

К радиоактивным веществам и отходам относятся источники ионизирующего излучения радиоактивных веществ и ядерных материалов в любом физическом состоянии. Ядерные материалы — это уран (обедненный, естественный или обогащенный, включая уран-233), плутоний и торий, любое из этих веществ в форме металла, сплава, химического соединения, концентрата или свежего реакторного топлива. Радиоактивными отходами признаются изделия, материалы и вещества, загрязненные радиоактивными веществами в количествах, превышающих значения, установленные действующими нормами и правилами и не подлежащие дальнейшему использованию, а отработанными ядерными материалами — ядерное топливо, выгруженное из реактора после его использования и содержащее продукты ядерного деления, а также любой облученный ядерный материал.

Бактериологические вещества — это образования, состоящие из различных видов микробов — микроскопических, преимущественно одноклеточных организмов.

Химические вещества — это соединения различных химических элементов. Некоторые из них обладают высокой токсичностью и оказывают вредное воздействие на здоровье людей и экологические системы.

С *объективной стороны* рассматриваемое преступление выражается в любом из действий (бездействия), нарушающих установленные правила производства запрещенных видов опасных отходов, транспортировки, хранения, захоронения, использования или иного обращения с указанными выше предметами. В отношении радиоактивных веществ эти правила содержатся в Законе «Об охране окружающей природной среды», в Законе «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения», в «Нормах радиационной безопасности (НРБ-76/87)».

Деяние имеет *формальный* состав преступления. Оно считается оконченным преступлением с момента создания реальной угрозы причинения вреда.

С *субъективной стороны* это преступление чаще всего совершается с умыслом, при котором виновный сознает, что он производит запрещенные виды опасных отходов, и желает так действовать. При нарушении установленных правил транспортировки, хранения, захоронения и т.д. указанных в законе предметов в отдельных случаях не исключается и неосторожная вина.

Субъектом данного преступления может быть любое лицо, достигшее 16 лет.

Часть 2 ст. 247 УК формулирует *формально-материальный* состав преступления, предусматривая квалифицирующие признаки, одни из которых относятся к последствиям деяния — загрязнение, отравление или заражение окружающей среды, причинение вреда здоровью человека либо массовая гибель животных, а другие характеризуют место и обстановку совершения деяния в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации.

Загрязнение, отравление, заражение окружающей среды — это различные степени антропогенного вреда, причиненного тем или иным объектам природы или их совокупности, например, одновременное заражение атмосферного воздуха, вод, земли, леса. Под вредом в данном случае понимаются существенные негативные изменения в состоянии окружающей природной среды, вызванные противоправной деятельностью виновного лица.

Причинение вреда здоровью человека и массовая гибель животных — квалифицирующие признаки, рассмотренные при анализе ст. 246 УК РФ.

Зона экологического бедствия — это официально объявленная государством часть территории РФ (город, область, край, республика), где в результате хозяйственной либо иной деятельности произошли глубокие необратимые изменения окружающей природной среды, повлекшие за собой существенное ухудшение здоровья населения, нарушение природного равновесия, разрушение естественных экологических систем, деградацию флоры и фауны.

Зоной чрезвычайной экологической ситуации объявляются участки территории, где в результате хозяйственной или иной деятельности происходят устойчивые отрицательные изменения в окружающей среде, угрожающие здоровью населения, состоянию естественных экологических систем, генетических фондов растений и животных.

Часть 3 ст. 247 предусматривает ответственность за особо квалифицированный состав рассматриваемого преступления, если оно повлекло за собой по неосторожности смерть человека или массовое заболевание людей. Следовательно, по отношению к данным последствиям вина субъекта может выражаться только в неосторожности. Не исключается и двойная форма вины. При этом массовым следует считать заболевание большого количества лиц.

НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ БЕЗОПАСНОСТИ ПРИ ОБРАЩЕНИИ С МИКРОБИОЛОГИЧЕСКИМИ ЛИБО ДРУГИМИ БИОЛОГИЧЕСКИМИ АГЕНТАМИ ИЛИ ТОКСИНАМИ (ст. 248 УК РФ). *Объектом* рассматриваемого преступления являются общественные отношения в области охраны окружающей среды, в частности, такого компонента природы, как животный мир, а также экологическая безопасность. В качестве *факультативного* объекта посягательства могут выступать здоровье и жизнь человека.

Средство совершения преступления — микробиологические и другие биологические агенты и токсины. Микробиологический агент представляет собой микроорганизм, вирус или бактериальное вещество, которые, попадая в живой организм или объекты материального мира (воду, почву, растительность), способны вызвать их заболевание, отравление или даже гибель. Токсины — сложные биологические соединения белковой природы, которые имеют бактериальное, растительное или животное происхождение.

Объективная сторона преступления выражается в нарушении правил безопасности при обращении с указанными предметами.

Рассматриваемое деяние относится к преступлениям с *материальным* составом. Для признания его оконченным закон требует наступления определенных общественно опасных последствий в виде: 1) причинения вреда здоровью человека; 2) распространения эпидемии или эпизоотии или 3) иных тяжких последствий.

Признак «причинение вреда здоровью человека» прокомментирован применительно к ст. 246 УК.

Признак «распространение эпидемий и эпизоотии». Распространение эпидемий — массовое распространение инфекционных, чаще всего заразных, заболеваний среди значительного количества людей на определенной более или менее большой территории (районе, населенном пункте, городе, области, крае), существенно (многократно) превышающих обычный уровень заболеваемости. Эпизоотия — широкое распространение только заразных болезней животных, значительно превышающее норму среднестатистического уровня заболеваемости на данной территории.

К иным тяжким последствиям, о которых говорит закон, может быть отнесено, например, существенное заражение окружающей среды, водоемов, растительности, посевов сельскохозяйственных культур, собранного урожая тех или иных культур и т.д., если они явились результатом нарушения правил безопасности при обращении с микробиологическими и другими агентами и токсинами.

С *субъективной стороны* рассматриваемое деяние является неосторожным преступлением: по отношению к возможности наступления общественно опасных последствий виновный проявляет либо небрежность, либо легкомыслие.

Субъект преступления — специальный: лицо, обязанное соблюдать установленные правила, достигшее 16 лет.

Часть 2 ст. 248 предусматривает повышенную ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека. Гибель нескольких людей не выходит за рамки признаков квалифицированного состава данного преступления.

НАРУШЕНИЕ РЕЖИМА ОСОБО ОХРАНЯЕМЫХ ПРИРОДНЫХ ТЕРРИТОРИЙ И ПРИРОДНЫХ ОБЪЕКТОВ (ст. 262 УК РФ). *Объектом* данного преступления

являются общественные отношения в области сохранения особо охраняемых природных территорий и природных объектов.

Особо охраняемые природные территории — участки земли, водной поверхности и воздушного пространства над ними, где располагаются природные комплексы и объекты, которые имеют особо охранное, научное, культурное, эстетическое, рекреационное и оздоровительное значение. Указанные территории относятся к объектам общенационального достояния.

В соответствии со ст. 2 ФЗ «Об особо охраняемых природных территориях», принятого Государственной Думой 15 февраля 1995 г. с учетом особенностей их режима, различаются следующие категории указанных территорий: а) государственные природные заповедники, в том числе биосферные; б) национальные парки; в) природные парки; г) государственные природные заказники; д) памятники природы; е) дендрологические парки и ботанические сады; ж) лечебно-оздоровительные местности курорты.

С *объективной стороны* данное преступление выражается в нарушении режима соответствующей категории особо охраняемых территорий, который регламентирован в надлежащих разделах названного выше ФЗ от 15 февраля 1995 г. «Об особо охраняемых природных территориях», если такие действия (бездействие) причинили значительный ущерб, который является оценочным признаком.

С *субъективной стороны* комментируемое преступление по отношению к общественно опасным последствиям характеризуется как умышленной (косвенный умысел), так и неосторожной виной в виде легкомыслия или небрежности.

В качестве *субъекта* преступления может выступать любое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

§ 3. Экологические преступления в сфере уголовно-правовой охраны вод

ЗАГРЯЗНЕНИЕ ВОД (ст. 250 УК РФ). Видовой *объект* рассматриваемого преступления — общественные отношения в области охраны вод и экологическая безопасность. *Факультативным* объектом является здоровье и жизнь человека.

Предмет преступления — поверхностные воды, в том числе поверхностные водотоки и водохранилища на них, поверхностные водоемы, ледники и снежники, подземные воды (водоносный горизонт, бассейны, месторождение и естественный выход подземных вод).

Объективная сторона преступления состоит в загрязнении, засорении, истощении либо ином изменении природных свойств указанных выше компонентов гидросферы неочищенными и необезвреженными сточными водами, отходами и отбросами или токсичной либо агрессивной по отношению к качеству окружающей среды продукцией (нефтью, нефтепродуктами, химическими веществами) промышленных, сельскохозяйственных, коммунальных и других предприятий и организаций.

Засорение водных объектов — сброс или поступление иным способом в водные объекты предметов или взвешенных частиц, ухудшающих состояние и затрудняющих использование подобных объектов.

Истощение вод устойчивое сокращение запасов и ухудшение качества поверхностных и подземных вод.

Качество окружающей среды и ее основных объектов, в том числе воды, определяется с помощью специальных нормативов — предельно допустимых концентраций вредных веществ (ПДК).

Рассматриваемое деяние — *материальный* состав преступления. В качестве общественно опасных последствий противоправных действий (бездействия) закон называет причинение существенного вреда животному или растительному миру, рыбным запасам, лесному или сельскому хозяйству. Характер этих последствий чрезвычайно многообразен. Между действиями и последствиями должна быть установлена причинная связь.

Субъективная сторона данного преступления характеризуется любой формой и видом вины.

Субъект преступления — общий: вменяемое, физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Часть 2 ст. 250 УК устанавливает более строгую ответственность за те же действия: если они повлекли причинение вреда здоровью человека или массовую гибель животных (см. комментарий к ст. 246 УК), а равно совершены на территории заповедника или

заказника либо в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации (см. комментарий к ст. 247 УК).

В соответствии со ст. 61 Закона «Об охране окружающей природной среды» государственными природными заповедниками объявляются изъятые навсегда из хозяйственного использования и не подлежащие изъятию ни для каких иных целей, особо охраняемые законом природные комплексы (земля, недра, воды, растительный и животный мир, имеющие природоохранное, научное, экологопросветительское значение как эталоны естественной природной среды, типичные или редкие ландшафты, места сохранения генетического фонда растений и животных).

Государственным природным заказником объявляется природный комплекс, предназначенный для сохранения или воспроизводства одних видов природных ресурсов с ограниченным и согласованным использованием других видов природных ресурсов.

Часть 3 ст. 250 УК устанавливает ответственность за деяния, предусмотренные ч. 1 и 2 указанной статьи, повлекшие по неосторожности смерть человека (см. комментарий ст. 247 УК). В данном случае речь идет о двойной форме вины.

ЗАГРЯЗНЕНИЕ МОРСКОЙ СРЕДЫ (ст. 252 УК РФ). *Объектом* рассматриваемого преступления являются общественные отношения, сложившиеся в области охраны морской природной среды (морские территориальные воды, воды исключительной экономической зоны РФ, воды открытого моря).

Предмет преступления — морские воды (внутренние морские воды, территориальное море РФ, воды открытого моря) и живые ресурсы моря. К внутренним относятся морские воды, расположенные в сторону берега от исходных линий, принятых для отсчета ширины территориального моря РФ, к которому относятся прибрежные морские воды шириной 12 морских миль, отмеряемых в соответствии с нормами международного права и законодательством РФ.

С *объективной стороны* данное преступление выражается в загрязнении, понятие которого рассмотрено выше, морской среды в результате сброса в нее веществ и материалов, вредных для здоровья человека и живых ресурсов моря, из различных источников, находящихся на суше (например, промышленных и сельскохозяйственных предприятий, военно-морских баз, складов горюче-смазочных материалов), а также с транспортных средств или возведенных в море искусственных сооружений (например,

буровых вышек и платформ). К вредным веществам следует отнести, например: нефть, нефтепродукты, ртуть, свинец, кадмий и их соединения, флориды, фосфаты, сульфаты.

В качестве общественно опасного *последствия* загрязнения моря закон называет возникновение препятствий правомерному использованию морской среды, например, в силу попадания большого количества нефти или нефтепродуктов (мазут, керосин, бензин) в прибрежные воды или пляжную полосу курортной местности, засорение акватории моря различными плавающими предметами, мешающими безопасному мореплаванию.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной или неосторожной виной.

Субъектом преступления могут быть как частные лица с 16-летнего возраста, так и лица, использующие свое служебное положение.

Часть 2 ст. 252 предусматривает ответственность за те же действия, повлекшие загрязнение, отравление или заражение окружающей среды, т.е. причинившие существенный вред (оценочный признак) животному или растительному миру, зонам отдыха, другим охраняемым законом интересам, здоровью человека либо массовую гибель животных, а равно совершенные в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации. Эти признаки обстоятельно рассмотрены при анализе состава преступления, предусмотренного ст. 247 УК.

Часть 3 ст. 252 устанавливает ответственность за деяния, предусмотренные ч. 1 или 2 настоящей статьи, повлекшие по неосторожности смерть человека.

§ 4. Экологические преступления в сфере уголовно-правовой охраны атмосферного воздуха

ЗАГРЯЗНЕНИЕ АТМОСФЕРЫ (ст. 251 УК РФ). *Объектом* преступления являются общественные отношения в области охраны атмосферного воздуха и экологическая безопасность.

Предмет преступления — атмосферный воздух, представляющий собой специфический природный объект в газообразном состоянии, выполняющий важную экологическую, экономическую и оздоровительную функции.

Объективная сторона рассматриваемого преступления состоит в нарушении правил выброса в атмосферу загрязняющих веществ или в нарушении эксплуатации установок,

сооружений и иных объектов, что явилось причиной загрязнения или иного изменения природных свойств воздуха.

Под выбросом понимается поступление вредных для окружающей природной среды веществ из соответствующего источника в атмосферу, что определено ГОСТом 17.2.1.04-77 — «Охрана природы. Атмосфера. Источники и метеорологические факторы загрязнения. Промышленные выбросы».

Состав данного преступления — *материальный*. В качестве общественно опасных *последствий*, находящихся в причинной связи с нарушениями соответствующих правил, закон называет загрязнение или иное изменение природных свойств воздуха.

С *субъективной стороны* преступление, предусмотренное ч. 1 ст. 251 УК, может быть совершено как умышленно, так и по неосторожности.

Субъектом преступления может быть любое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Часть 2 ст. 251 предусматривает ответственность за те же деяния, если они повлекли причинение вреда здоровью человека, животному или растительному миру, рыбным запасам, окружающей среде, зонам отдыха. Если нарушение правил выброса в атмосферу загрязняющих веществ или эксплуатации установок повлекло за собой по неосторожности смерть человека, ответственность наступает по ч. 3 ст. 251 УК.

§ 5. Экологические преступления в сфере уголовно-правовой охраны земли и ее недр

НАРУШЕНИЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О КОНТИНЕНТАЛЬНОМ ШЕЛЬФЕ И ОБ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОЙ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ЗОНЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ (ст. 253 УК РФ).

Объектом рассматриваемого преступления являются общественные отношения по охране вод, живых ресурсов моря и естественных богатств континентального шельфа и исключительной экономической зоны РФ.

Предмет преступления — воды живых ресурсов и естественные богатства континентального шельфа и исключительной экономической зоны РФ.

Обязательным объективным признаком рассматриваемого преступления является *место* его совершения — акватория континентального шельфа и исключительной двухсотмильной экономической зоны РФ.

Статья 253 УК РФ, по сути дела, формулирует в ч. 1 и 2 признаки двух самостоятельных составов преступлений.

С *объективной стороны* преступление, предусмотренное в ч. 1 ст. 253, состоит в незаконном возведении сооружений на континентальном шельфе, незаконном создании вокруг них или в исключительной экономической зоне РФ зон безопасности, которые простираются не более чем на 500 м от каждой точки внешнего края искусственных островов, установок и сооружений, а равно в нарушении правил строительства, эксплуатации, охраны и ликвидации возведенных сооружений и средств обеспечения безопасности морского судоходства.

Объективную сторону состава преступления, предусмотренного ч. 2 данной статьи, образует любое из следующих действий: исследование, разведка, разработка естественных богатств континентального шельфа РФ или исключительной экономической зоны РФ, проводимые без соответствующего разрешения компетентного российского органа.

Надлежащие правила и порядок получения разрешений на проведение исследований, разработки естественных богатств изложены в Законе «О континентальном шельфе Российской Федерации» 1995 г. (главы III, IV, V), положениями которого следует руководствоваться при установлении объективных признаков рассматриваемых составов преступлений.

Преступления, предусмотренные ч. 1 и 2 ст. 253, имеют *формальный* состав. Сам факт совершения указанных в законе противоправных действий (бездействия) образует состав соответствующего преступления вне зависимости от наступления или ненаступления вредных последствий, которые фактически могут иметь место.

Субъективная сторона преступлений характеризуется виной в виде прямого умысла: виновный сознает, что он совершает противоправные действия, указанные в диспозиции статьи, и желает их совершить.

Субъектом данных преступлений могут быть как должностные, так и частные лица, как российские граждане, так и иностранные граждане в возрасте 16 лет и старше.

ПОРЧА ЗЕМЛИ (ст. 254 УК РФ). *Объект* преступления — общественные отношения по охране земли от противоправных действий, ухудшающих ее качество.

Предметом преступления является земля, т.е. земная поверхность на глубине ее почвенного слоя.

Объективная сторона рассматриваемого преступления выражается в нарушении правил обращения с удобрениями, стимуляторами роста растений, ядохимикатами и иными опасными химическими или биологическими веществами при их хранении, использовании, транспортировке. Подобные нарушения должны иметь своим следствием отравление, загрязнение или иную порчу земли вредными продуктами хозяйственной или иной деятельности людей. Речь, следовательно, идет об антропогенном физико-химическом, биологическом изменении качества земной поверхности на глубине ее почвенного слоя в связи с превышением в ней ПДК опасных вредных веществ.

Обязательными признаками объективной стороны также являются общественно опасные *последствия (вред здоровью человека или окружающей среде)* и причинная связь.

Субъективная сторона преступления определяется неосторожной виной по отношению к последствиям противоправных действий. При умышленном причинении вреда здоровью человека налицо преступление против личности, предусмотренное в зависимости от тяжести вреда здоровью ст. 111 или 112 УК. Хотя формулировку признаков, характеризующих субъективную сторону, нельзя назвать удачной.

Субъект рассматриваемого преступления может быть и общим и специальным, когда речь идет о выполнении специальных правил. Ответственность наступает с 16 лет.

Если те же деяния, включая последствия, совершены в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации, содеянное образует квалифицированный состав рассматриваемого преступления.

Часть 3 ст. 254 в качестве особо тяжкого последствия данного преступления предусматривает причинение по неосторожности смерти человеку.

НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ ОХРАНЫ И ИСПОЛЬЗОВАНИЯ НЕДР (ст. 255 УК РФ).

Объектом рассматриваемого преступления являются общественные отношения в области охраны недр земли.

Недрами земли признается часть земной коры, расположенная ниже почвенного слоя, а при его отсутствии — ниже земной поверхности и дна водоемов и водотоков, простирающаяся до глубин, доступных для геологического изучения и освоения.

Объективная сторона преступления состоит в нарушении правил охраны и использования недр при проектировании, размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию и эксплуатации горнодобывающих предприятий или подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых, а равно самовольная застройка площадей залегания полезных ископаемых.

Правила охраны и использования полезных ископаемых содержатся в Законе РФ «О недрах» 1992 г.

Рассматриваемое преступление имеет *материальный* состав. В качестве *последствия* противоправных действий (бездействия) закон признает причинение значительного ущерба, который, будучи оценочным признаком, устанавливается органами следствия и судом с учетом всех обстоятельств конкретного дела.

С *субъективной стороны* по отношению к общественно опасным последствиям вина лица может выражаться как в форме умысла, так и неосторожности.

Субъектом преступления могут быть как должностные, так и частные лица, достигшие 16-летнего возраста.

§ 6. Экологические преступления в сфере уголовно-правовой охраны животного мира (наземной и ихтиофауны)

НЕЗАКОННАЯ ДОБЫЧА ВОДНЫХ ЖИВОТНЫХ И РАСТЕНИЙ (ст. 256 УК РФ). *Объектом* данного преступления являются общественные отношения в области охраны и рационального использования водных животных и растений.

Предмет преступления — водные животные и растения: рыбы, ракообразные, моллюски, моржи, ондатры, выхухоль, тюлени, нерпы, морские львы, морские бобры и котики, дельфины, сивучи и другие представители водного животного мира в естественном состоянии, а также промысловые морские растения.

Объективная сторона рассматриваемого преступления выражается в незаконной добыче указанных предметов. Под добычей в ст. 256 УК следует понимать сам процесс

незаконного лова, противоправную деятельность, направленную на добывание рыбы, морского зверя и иных водных животных. Например, постановка сетей, капканов, ловушек, производство взрыва в воде в целях глушения рыбы, других водных животных и т.д. вне зависимости от того, увенчался ли этот процесс поимкой и завладением ими.

Часть 1 ст. 256 УК содержит исчерпывающий перечень признаков, определяющих добычу водных животных и промысловых растений в качестве незаконной и уголовно наказуемой.

Добыча становится таковой, кроме перечисленных выше признаков, если деяние причинило крупный ущерб (в этой части речь идет о материальном составе), который является оценочной категорией. Для признания ущерба крупным необходимо учитывать ряд факторов, в частности, стоимость добытой рыбы или водных животных, их количество, совокупный объем, вес, экологическую и потребительскую ценность, вред, причиненный той или иной популяции и т.д.

Незаконной признается добыча указанных предметов преступления с применением самоходного транспортного плавательного средства (судна, баржи, катера, моторной лодки, катамарана, скутера, моторной яхты и т.п. механических средств передвижения по воде) или взрывчатых и химических веществ, электротока или иных способов массового истребления указанных водных животных или растений, например отравление водоема газами, спуск в водоем с целью отравления рыбы и водных млекопитающих (бобров, выдр, ондатр и т.д.) ядовитых веществ. В последнем случае, если подобные действия фактически повлекли за собой массовую гибель животных, содеянное требует квалификации по совокупности еще и по ч. 2 ст. 250, как предусматривающую ответственность за более опасное преступление. В соответствии с требованиями анализируемого закона добыча указанных животных образует преступление, если она производится в местах нереста или на миграционных путях к ним, например в местах икрометания осетровых пород рыб на Волге и Урале, на миграционных путях лососевых рыб в территориальных водах России и на реках Камчатки и Сахалина.

Часть 1 ст. 256 признает уголовно наказуемой и незаконную добычу водных животных и растений на территории заповедника, заказника (см. комментарий к ст. 250 УК), а равно в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации (см. комментарий к ст. 247 УК).

Часть 2 ст. 256 УК предусматривает ответственность за специальный состав данного преступления — незаконную добычу котиков (млекопитающих семейства ушастых тюленей), морских бобров (калана, камчатского бобра и морской выдры, млекопитающих из семейства куньих), а также любых иных млекопитающих животных, например дельфинов, нерп, моржей, тюленей, сивучей, морских львов в открытом море или в запретных зонах.

Место совершения деяния — обязательный признак состава данного преступления. Незаконная добыча морских млекопитающих может совершаться или в открытом море за пределами территориальных вод России, либо в запретных зонах — прибрежных зонах-заповедниках, на островах-лежбищах, которые животные из поколения в поколение избрали местом отдыха, размножения, воспроизводства и ухода за потомством.

Незаконная добыча каланов, морских бобров, других водных млекопитающих в территориальных водах и вне запретных зон при наличии соответствующих признаков должна квалифицироваться по ч. 1 ст. 256 УК.

Часть 3 ст. 256 устанавливает ответственность за квалифицированный состав рассмотренных преступлений, если они совершены лицом с использованием служебного положения либо группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

К лицам, использующим свое служебное положение в процессе незаконной добычи водных животных и промысловых морских растений, могут относиться работники различных природоохранных организаций и учреждений, сотрудники милиции, прокуратуры, представители местных органов власти и управления и т.д.

Понятие и содержание квалифицирующих признаков — группы лиц по предварительному сговору и организованной группы как особые формы соучастия в преступлении раскрывается в ст. 35 УК РФ.

С *субъективной стороны* все виды составов рассматриваемого преступления предполагают только умышленную вину в виде прямого умысла: виновный сознает, что он совершает незаконную добычу водных животных и растений и желает этого, руководствуясь при этом, как правило, корыстным мотивом.

Субъектом преступления могут быть лица, достигшие возраста 16 лет.

По ч. 3 ст. 256 ответственность в качестве исполнителя преступления может нести только лицо, использовавшее при этом свое служебное положение. Кроме того,

ответственность усилена за совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ ОХРАНЫ РЫБНЫХ ЗАПАСОВ (ст. 257 УК РФ).

Объектом рассматриваемого преступления являются общественные отношения в области охраны рыбных запасов, а также экологическая безопасность.

Предмет преступления — рыба, водные животные, естественные кормовые запасы водоемов как источник питания различных представителей водной фауны.

Объективная сторона данного преступления состоит в альтернативе самых разнообразных по своему характеру противоправных действий (бездействия): в производстве лесосплава, строительстве мостов, дамб, транспортировке древесины и другой лесной продукции с лесосек, в осуществлении взрывных и иных работ, например прокладке обводного канала, затоплении участка леса или, напротив, спуска воды из водоема, а также в ненадлежащей эксплуатации водозаборных сооружений и перекачивающих механизмов с нарушением правил охраны рыбных запасов.

Указанные правила содержатся в ряде нормативных актов, и прежде всего в Водном кодексе РФ.

Закон формулирует данное преступление с *материальным* составом, называя качестве его общественно опасных последствий массовую гибель рыбы или других водных животных, уничтожение в значительных размерах кормовых запасов либо иные тяжкие последствия, например, уничтожение нерестилища на значительной водной площади, утрату той или иной рекой рыбохозяйственного значения и т.д.

С *субъективной стороны* по отношению к наступившим общественно опасным последствиям вина субъекта преступления чаще всего проявляется в форме неосторожности, хотя в отдельных случаях не исключается и умышленная вина.

Субъектом данного преступления могут быть руководящие лица различных предприятий и организаций, их рядовые работники (например, сплавщики заготовленной древесины, взрывники), которые обязаны соблюдать соответствующие правила.

НЕЗАКОННАЯ ОХОТА (ст. 258 УК РФ). *Объектом* рассматриваемого преступления являются общественные отношения в области охраны и рационального использования животного мира (наземной фауны).

Предмет преступления — наземные виды животных и птиц, обитающие в состоянии естественной свободы.

Объективная сторона анализируемого состава преступления состоит в незаконной охоте, которая соединена хотя бы с одним из признаков, указанных в диспозиции ч. 1 ст. 258 УК. Под охотой понимается выслеживание с целью добычи, преследование и сама добыча диких животных и птиц. К процессу охоты приравнивается также нахождение лица в охотничьих угодьях с огнестрельным оружием, капканами, силками, иными орудиями лова (например, самострелом, сетями) или собаками.

Уголовно наказуемой незаконная охота признается, если это деяние совершено при наличии одного из следующих обстоятельств:

- а) с причинением крупного ущерба. Хотя это сугубо оценочный признак, устанавливаемый с учетом количества добытых животных, из таксовой стоимости вреда, нанесенного той или иной популяции животных или птиц и т.д., на практике ущерб признается крупным, если браконьером незаконно добыт даже один лось, бурый медведь, зубр, уссурийский тигр, пятнистый олень, кабарга, снежный барс;
- б) с применением механического транспортного средства или воздушного судна, взрывчатых веществ, газов или иных способов массового уничтожения птиц и зверей;
- в) в отношении птиц и зверей, охота на которых полностью запрещена, например, в отношении птиц и зверей, занесенных в красные книги различных уровней — Международную, Российской Федерации, республик в составе РФ;
- г) на территории заповедника, заказника либо в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации.

Кроме того, охота полностью запрещена и в отношении некоторых других видов зверей и птиц. В этой связи полезно привести исчерпывающий «Перечень объектов животного мира, отнесенных к объектам охоты», утвержденный Постановлением Правительства РФ от 26 декабря 1996 г. № 1289. Он состоит из двух разделов и выглядит следующим образом.

Млекопитающие. Волк, шакал, лисица, корсак, песец, енотовидная собака, енот-полоскун, медведь, рысь, росомаха, барсук, куница, соболь, кидус, харза, кот дикий, ласка, горноста́й, солонгой, колонок, хорь, норка, выдра, зайцы, дикий кролик, бобр, сурок,

суслик, крот, бурундук, белка, хомяк, ондатра, водяная полевка, кабан, кабарга, дикий северный олень, косуля, лось, благородный олень, пятнистый олень, лань, овцебык, муфлон, сайгак, серна, сибирский горный козел, тур, снежный баран, гибриды зубра с бизоном и домашним скотом.

Птицы. Гуси, казарки, утки, глухарь, тетерев, рябчик, куропатка, перепел, кеклик, фазан, улар, лысуха, кулики, саджа, голуби.

Следовательно, виды, подвиды и популяции животных и птиц, не указанные в данном «Перечне», относятся к объектам животного мира, охота на которых запрещена.

Четвертый признак, который делает незаконную охоту уголовно наказуемым деянием, — это его совершение на территории заповедника, заказника (был нами раскрыт в комментарии к ст. 250 УК) или в зоне экологического бедствия, либо в зоне чрезвычайной экологической ситуации (ст. 247 УК).

Кроме признака «крупный ущерб» незаконная охота, соединенная с обстоятельствами, указанными в пп. «б», «в» и «г» ч. 1 ст. 258 УК РФ — преступление с *формальным* составом.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла.

Субъектом преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 258 УК, может быть любое лицо, достигшее 16 лет.

Часть 2 ст. 258 УК устанавливает повышенную ответственность за рассмотренное деяние, совершенное лицом с использованием своего служебного положения либо группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. Анализ этих признаков был дан ранее.

УНИЧТОЖЕНИЕ КРИТИЧЕСКИХ МЕСТООБИТАНИЙ ДЛЯ ОРГАНИЗМОВ, ЗАНЕСЕННЫХ В КРАСНУЮ КНИГУ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ (ст. 259 УК РФ). *Объектом* преступления являются общественные отношения в области охраны реликтовых, редких, исчезающих или находящихся под угрозой исчезновения видов животного и растительного мира, в том числе и микроорганизмов.

Предмет преступления — указанные виды животных и растений, которые уголовный закон определяет как «организмы», а также участки дикой природы, являющиеся местами их обитания и размножения.

Редкие, исчезающие или находящиеся на грани исчезновения организмы в целях их повсеместной усиленной охраны заносятся в Красную книгу. Различают три уровня (категории) Красных книг:

Международная Красная книга Международного союза охраны природы и природных ресурсов (МСОП), Красная книга Российской Федерации и Красные книги республик, краев и областей в составе РФ.

В соответствии с прямым указанием уголовного закона предметом данного преступления являются редкие и исчезающие организмы, совокупность которых образует соответствующую популяцию, занесенные только в Красную книгу РФ, а также их местообитаний.

С *объективной стороны* данное преступление выражается в уничтожении тем или иным способом и посредством различных опасных для природной среды средств местообитаний указанных организмов, главным образом кормовой базы, привычных мест произрастания, существования, развития, ухода за потомством и т.д. Критическое местообитание, помимо прочего, означает, что организмы развиваются в условиях снижения качества окружающей среды, т.е. ухудшения состояния экологических систем природы в результате, как правило, антропогенной деятельности, отрицательного техногенного воздействия человека на природу.

Рассматриваемое преступление сконструировано как материальный состав, общественно опасным *последствием* которого является гибель популяции организмов, занесенных в Красную книгу РФ.

Субъективная сторона данного преступления характеризуется как умышленной, так и неосторожной виной по отношению к общественно опасным последствиям.

Субъектом преступления может быть любое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

**§ 7. Экологические преступления
в сфере уголовно-правовой охраны лесов
и иной растительности (флоры)**

НЕЗАКОННАЯ ПОРУБКА ДЕРЕВЬЕВ И КУСТАРНИКОВ (ст. 260 УК РФ).

Объектом рассматриваемого преступления являются общественные отношения в области охраны лесов и иной растительности.

Предмет — деревья, кустарники, лианы и иная растительность как входящие, так и не входящие в состав лесного фонда России. Лесной фонд РФ образуют все леса и предоставленные для ведения лесного хозяйства земли.

В соответствии со ст. 13–16 Основ лесного законодательства РФ от 6 марта 1993 г.⁴⁷ лесной фонд страны подразделяется на три группы лесов.

К первой группе относятся леса: водоохранные — запретные полосы лесов по берегам различных водных объектов; запретные полосы лесов, защищающие нерестилища ценных промысловых рыб; защитные — противозерозийные леса; защитные полосы лесов вдоль железных дорог, автомобильных дорог федерального, республиканского и областного значения; государственные лесные полосы, ленточные боры, другие леса в пустынных, полупустынных, степных, лесостепных и малолесных горных районах; санитарно-гигиенические и оздоровительные — городские леса, лесопарки, лес зеленых зон вокруг городов, населенных пунктов, промышленных предприятий, леса первого и второго поясов зон округов санитарной охраны источников водоснабжения и леса первой, второй и третьей зон округов охраны курортов; охраняемых территорий — особо ценные лесные массивы, леса, имеющие научное или историческое значение, памятники природы, орехо-промысловые зоны, лесоплодовые насаждения и притундровые леса; леса природно-заповедного фонда — заповедники, заповедные лесные участки, национальные природные парки.

Ко второй группе относятся леса в районах с высокой плотностью населения и развитой сетью транспортных путей, а также леса в регионах с недостаточными лесными ресурсами.

К третьей группе относятся освоенные или резервные леса многолесных районов.

В лесной фонд РФ не входят: защитные лесные насаждения и другая древесная и кустарниковая растительность на землях сельскохозяйственного назначения; защитные

лесные насаждения на полосах отвода железных, автомобильных дорог и каналов; озеленительные насаждения и группы деревьев в городах, населенных пунктах, произрастающие на землях, не отнесенных к городским лесам, деревья и группы деревьев на приусадебных дачных и садовых участках (ст. 2 Основ).

Объективная сторона данного преступления выражается в одном из двух деяний: во-первых, в незаконной, т.е. без надлежащего разрешительного документа — лицензии, лесорубочного билета (ордера) или лесного билета, порубке деревьев, кустарников или лиан и, во-вторых, в повреждении указанных предметов до степени прекращения роста.

Порубка должна признаваться незаконной и в том случае, когда виновное лицо хотя и обладает разрешительным документом, но проводит заготовку древесины не на отведенном ему участке, не тех пород деревьев, не в том количестве, которые указаны в разрешении.

Порубка состоит в отделении дерева, кустарника или лианы от их корневой системы или в выкорчевывании названных предметов. Повреждение может выражаться в самых разнообразных действиях: в обдирании коры, в механическом повреждении ствола дерева, в гибели его листового покрова в результате попадания на него ядохимикатов и т.д.

Указанные противоправные действия должны совершаться в лесах первой группы либо в особо защитных участках лесов всех групп, а также в отношении деревьев, кустарников и лиан, не входящих в лесной фонд или запрещенных к порубке.

Незаконная порубка деревьев и кустарников — *материальный* состав преступления. В качестве общественно опасного последствия деяний закон признает их значительный размер — признак жестко формализованный в Примечании к ст. 260 УК. Согласно Примечанию значительным размером признается ущерб, превышающий 10 тыс. руб., крупным размером — 100 тыс. руб., особо крупным размером — 250 тыс. руб.

Преступление признается оконченным в момент наступления указанных последствий.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной виной.

Субъектом преступления может быть лицо, достигшее 16 лет.

Часть 2 ст. 260 УК устанавливает ответственность за самостоятельный состав преступления, который, в отличие от ч. 1 названной статьи, имеет *формально-материальную* конструкцию и не связывает уголовную противоправность с группой лесов,

⁴⁷ Ведомости Верховного Совета РСФСР. 1993. № 15. С. 523.

где он совершается. Закон формулирует признаки данного состава как незаконную порубку, а равно повреждение до степени роста деревьев, кустарников и лиан в лесах всех групп, а также насаждений, не входящих в лесной фонд, если эти деяния совершены: а) группой лиц; б) лицом с использованием своего служебного положения; в) в крупном размере.

К насаждениям, не входящим в лесной фонд, относятся защитные лесные насаждения на землях сельскохозяйственного назначения, защитные лесные насаждения на полосах отвода железных, автомобильных дорог и каналов, озеленительные насаждения в городах и других населенных пунктах.

Кроме того, в ч. 3 ст. 260 УК РФ предусмотрены еще три особо квалифицированных признака: совершение данного деяния в особо крупном размере, либо группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

УНИЧТОЖЕНИЕ ИЛИ ПОВРЕЖДЕНИЕ ЛЕСОВ (ст. 261 УК РФ). *Объектом* рассматриваемого преступления являются общественные отношения в области охраны лесов, равно насаждений, не входящих, в отличие от лесов, в лесной фонд.

Предмет преступления — леса, входящие в лесной фонд РФ.

С *объективной стороны* рассматриваемое преступление выражается в противоправных действиях (бездействии), повлекших уничтожение или повреждение лесов и других насаждений в результате неосторожного обращения с огнем или иными источниками повышенной опасности (линий электропередач, транспортных средств и т.д.). Состав преступления — *материальный*. Общественно опасными последствиями являются уничтожение или повреждение предмета преступления. Действия (бездействие), приведшие к наступлению указанных последствий, представляют собой с точки зрения их юридической природы различные нарушения «Правил пожарной безопасности в лесах РФ» от 9 сентября 1993 г. № 886.

По отношению к последствиям — уничтожению или повреждению леса или насаждений — *субъективная* сторона преступления характеризуется неосторожной виной в виде легкомыслия или небрежности.

Субъект преступления — **любое лицо, достигшее 16 лет.**

Часть 2 ст. 261 УК устанавливает повышенную ответственность за уничтожение или повреждение лесов, иных насаждений, не входящих в лесной фонд, путем поджога либо

иным общепасным способом или в результате загрязнения вредными веществами, отходами, выбросами или отбросами.

В отличие от ч. 1 диспозиция ч. 2 ст. 261 УК РФ к способам уничтожения и повреждения относит поджог, иные общепасные способы (например, несанкционированное проведение взрывных работ с использованием сильнодействующих взрывчатых веществ, затопление значительного участка леса), а также загрязнение леса и других насаждений вредными веществами, отходами, выбросами или отбросами.

С *субъективной стороны* деяния, предусмотренные ч. 2 ст. 261 — преступление умышленное, совершаемое чаще всего с косвенным умыслом. В случаях поджога леса или иных насаждений виновный действует с прямым умыслом, предвидя их уничтожение или повреждение и желая наступления таких последствий. При загрязнении лесов вредными веществами, отходами, выбросами или отбросами субъективная сторона может характеризоваться, на наш взгляд, и неосторожной формой вины.

Ответственность за рассматриваемое умышленное преступление наступает по достижении виновным 16 лет.

НАРУШЕНИЕ ВЕТЕРИНАРНЫХ ПРАВИЛ И ПРАВИЛ, УСТАНОВЛЕННЫХ ДЛЯ БОРЬБЫ С БОЛЕЗНЯМИ И ВРЕДИТЕЛЯМИ РАСТЕНИЙ (ст. 249 УК РФ).

Статья 249 УК РФ предусматривает ответственность по существу за два самостоятельных состава преступления, признаки которых описаны соответственно в ч. 1 и 2 указанной статьи. Эти преступления отличаются друг от друга по непосредственному объекту правовой охраны, предметам посягательства, характеру и содержанию противоправных действий, а также частично их общественно опасным последствиям.

Объектом преступления (нарушение ветеринарных правил) — являются общественные отношения в области охраны животного мира.

Предметом данного преступления могут быть как домашние (крупный рогатый скот, бараны, козы, лошади, различные виды птиц и т.д.), так и дикие животные, находящиеся в естественном состоянии в природной среде обитания.

Объективная сторона преступления выражается в действии (бездействии), образующем нарушение соответствующего ветеринарного правила (или правил) предотвращения заболеваний домашних и диких животных различными болезнями или правил, препятствующих их распространению. Указанные правила содержатся в ряде

нормативных правовых и подзаконных актах. Основными из них являются Закон РФ «О ветеринарии» от 14 мая 1993 г., положение о государственной ветеринарной службе РФ по охране территории России от заноса заразных болезней животных из иностранных государств, постановления Правительства РФ от 11 мая 1993 г. № 437 «О мерах по санитарно-эпидемиологической, ветеринарной и фитосанитарной охране территории РФ», № 156 «О порядке выдачи разрешений (распорядительных лицензий) на оборот диких животных, принадлежащих к видам, занесенным в Красную книгу Российской Федерации от 19 февраля 1996 г. Ряд важных ветеринарных правил содержится и в международных правовых актах, регламентирующих вопросы борьбы с заразными болезнями животных и о транзите животных, мяса и других продуктов животноводства, участником которых является РФ. Один из таких актов, в частности, — международная Конвенция «О борьбе с заразными болезнями животных».

Нарушение ветеринарных правил признается преступлением, если оно повлекло за собой по неосторожности распространение эпизоотии или иные тяжкие последствия, которые по своему содержанию могут носить самый разнообразный характер (падеж племенного стада коров от заразных заболеваний, частичная или даже полная гибель популяции тех или иных видов животных на определенной территории, заболевание отдельных особей редких или исчезающих животных, занесенных в Красную книгу и т.д.). Бесспорно, что заболевание заразной болезнью людей или хотя бы одного человека в результате нарушения ветеринарных правил должно расцениваться как его тяжкое последствие.

При отсутствии указанных последствий само по себе нарушение ветеринарных правил образует состав административного правонарушения. С субъективной стороны данное преступление совершается с неосторожной формой вины, чаще всего в виде небрежности, реже — легкомыслия.

Субъектом преступления могут быть как должностные, так и частные лица, достигшие 16-летнего возраста.

Часть 2 ст. 249 УК, как отмечалось, устанавливает ответственность за самостоятельный состав преступления — нарушение правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений, повлекшее тяжкие последствия. Исходя из направленности преступления, его непосредственным объектом следует признать общественные

отношения, складывающиеся в области охраны естественной лесной и иной растительности, искусственных зеленых насаждений в городах и населенных пунктах от вредителей и болезней.

Предметом преступления являются деревья, кустарники, лианы, папоротники, травы, различные сельскохозяйственные культуры на корню, т.е. находящиеся в процессе произрастания и не отделенные от земли.

С *объективной стороны* преступление выражается в нарушении путем действия или бездействия (например, посредством непринятия виновным надлежащих мер предупреждения болезни либо распространения вредителей) правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений. Указанные правила весьма разнообразны и содержатся в ряде нормативных правовых актов. В их числе следует назвать Правила охраны окружающей среды от вредного воздействия пестицидов и минеральных удобрений при их применении, хранении и транспортировке, утвержденные приказом Министерства охраны окружающей среды и природных ресурсов РФ от 20 декабря 1995 г. № 521 и согласованные с Минсельхозпродом РФ и Госкомсанэпиднадзором РФ.

Нарушение правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений, не повлекшее вредных последствий или хотя бы и повлекшее их наступление, но не относящихся к категории тяжких, влечет для виновного административную ответственность. При наличии тяжких последствий правонарушение перерастает из административного в рассматриваемое преступление. На практике органы следствия и суд признают таковыми массовое распространение болезней растений (эпифитотий), ведущих к их гибели, вынужденную вырубку на значительных площадях фруктовых деревьев, виноградников из-за заражения их болезнью, сжигание крупного семенного фонда, полученного из зараженных зерновых растений и т.д. Кроме того, к тяжким последствиям следует относить и уничтожение или повреждение (до степени прекращения роста) леса, гибель диких животных, птиц, других объектов природы.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной виной по отношению к факту наступления тяжких последствий.

По ч. 2 ст. 249 УК ответственность наступает с 16 лет.

Глава 35

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ БЕЗОПАСНОСТИ ДВИЖЕНИЯ И ЭКСПЛУАТАЦИИ ТРАНСПОРТА

§ 1. Понятие, общая характеристика и виды преступлений против безопасности движения и эксплуатации транспорта

В науке уголовного права преступления данной категории принято называть транспортными преступлениями, под которыми понимаются предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния, посягающие на нормальное функционирование (движение и эксплуатацию) железнодорожного, воздушного, водного, автомобильного и магистрального трубопроводного транспорта и причинившие вред жизни, здоровью граждан либо ущерб имущественного, организационного, морального характера.

Родовым объектом преступлений, включенных в главу 27 УК РФ, являются общественные отношения, обеспечивающие общественную безопасность и общественный порядок. *Видовым* объектом выступают общественные отношения, обеспечивающие безопасность движения и эксплуатации транспорта. Безопасность движения и эксплуатации транспорта — состояние защищенности процесса движения указанных видов транспорта, при котором отсутствует недопустимый риск возникновения транспортных происшествий и их последствий.

Предмет преступления — транспортные средства, указанные в диспозиции статьи. Различают наземный, воздушный и водный транспорт. К наземным видам транспорта относится железнодорожный, автомобильный и трубопроводный транспорт. К водному относят морской и речной виды транспорта, а к воздушному — авиационный.

Понятие *эксплуатации транспорта* означает использование транспорта по прямому назначению. Следует учитывать, что эксплуатация транспорта может происходить как в процессе движения, так и вне его. Однако она должна обеспечивать безаварийную работу транспорта. От нарушений правил эксплуатации как признака состава данного

преступления следует отличать сходные деяния, образующие иные составы преступлений. В частности, возможны нарушения общих правил техники безопасности, которые способны вывести из строя транспортное средство, его отдельные узлы и агрегаты, повлечь человеческие жертвы (например, нарушения правил эксплуатации подъемных механизмов, электрических устройств, нагревательных приборов и т.д.). Такие нарушения могут квалифицироваться, например, по ст. 143 УК. Сходными с рассматриваемым составом являются должностные преступления, в частности халатность (ст. 293 УК), когда должностное лицо допускает нарушение в сфере организационно-распорядительной или административно-хозяйственной деятельности (например, капитан корабля не принял своевременно мер по эвакуации команды судна, получившего пробоины, в связи с чем оно затонуло, что повлекло гибель людей).

Все диспозиции комментируемой главы сконструированы законодателем по типу бланкетных, поэтому для уяснения уголовно-правовых норм необходимо обращаться к различным кодексам, правилам, инструкциям и т.д. При принятии решений по конкретным уголовным делам необходимо установить, какие конкретно отраслевые законы, правила, инструкции или иные нормативные правовые акты были нарушены.

С *объективной стороны* транспортные преступления выражаются в совершении действий либо бездействии, которые проявляются в нарушении каких-либо установленных федеральными законами или иными нормативными правовыми актами либо техническими нормативами или условиями правил, направленных на обеспечение безопасного функционирования железнодорожного, воздушного, морского, речного транспорта, автотранспорта и городского электротранспорта, а также магистральных трубопроводов.

Составы большинства транспортных преступлений сконструированы как материальные, предусматривающие наступление общественно опасных последствий в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека (ст. 263, 264, 266, 268, 269 УК) или крупного ущерба (ст. 267 УК). Части 2 ст. 263, 264, 266, 267, 268, 269 УК предусматривают последствия в виде смерти человека. Гибель двух и более лиц предусмотрена ч. 3 ст. 263, 264, 266, 267, 268, 269 УК.

Уголовная ответственность наступает только лишь при установлении причинной связи между нарушением правил безопасности движения и эксплуатации рассматриваемых видов транспорта и наступившими вышеназванными последствиями.

С *субъективной* стороны все преступления против безопасности движения и эксплуатации транспорта (за исключением ст. 270 и 271 УК) характеризуются неосторожной формой вины в виде преступного легкомыслия или преступной небрежности по отношению к наступившим вредным последствиям. Мотив и цель на квалификацию деяний субъекта не влияют, а только лишь могут быть учтены при назначении наказания.

Субъектом транспортных преступлений является физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. В большинстве случаев субъект специальный, так как он должен быть наделен специальными признаками или управлять транспортным средством — ст. 264 УК, или связан с ремонтом транспорта — ст. 266 УК и т.д.

Все преступления против безопасности движения и эксплуатации транспорта с учетом их законодательной систематизации в самостоятельной главе мы классифицируем на две группы: 1) преступления, непосредственно связанные с нарушением безопасности движения и эксплуатации транспортных средств (ст. 263–266, 268, 271 УК); 2) иные преступления в сфере функционирования транспорта, непосредственно не связанные с нарушением правил безопасности движения и эксплуатации транспортных средств (ст. 267, 269, 270 УК).

§ 2. Преступления, непосредственно связанные с нарушением безопасности движения и эксплуатации транспортных средств (ст. 263–266, 268, 271 УК РФ)

НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ БЕЗОПАСНОСТИ ДВИЖЕНИЯ И ЭКСПЛУАТАЦИИ ЖЕЛЕЗНОДОРОЖНОГО, ВОЗДУШНОГО ИЛИ ВОДНОГО ТРАНСПОРТА (ст. 263 УК РФ). *Непосредственным* объектом являются общественные отношения, обеспечивающие безопасность движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного или водного транспорта.

Дополнительным объектом преступления по ч. 1 выступает здоровье, по ч. 2 и 3 — жизнь человека.

Объективная сторона по конструкции представлена материальным составом. Она характеризует наличие трех обязательных признаков: общественно опасное деяние, вредные последствия и причинная связь ними. Общественно опасное деяние выражено

в нарушении правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного или водного транспорта. Чтобы разобраться, какие правила были нарушены, надо посмотреть, в частности, ФЗ от 10 января 2003 г. № 17 «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации»⁴⁸, Устав железнодорожного транспорта РФ от 10 января 2003 г.⁴⁹, Указ Президента РФ от 15 июня 1998 г. «О дополнительных мерах по обеспечению безопасности дорожного движения»⁵⁰, Кодекс РФ об административных правонарушениях⁵¹, Воздушный кодекс РФ от 19 марта 1997 г.⁵², Водный кодекс 1995 г.

Железнодорожный транспорт представляет собой производственный технологический комплекс, включающий инфраструктуры железнодорожного транспорта, железнодорожный подвижной состав. Инфраструктура железнодорожного транспорта — железнодорожные пути, железнодорожные станции, устройства электроснабжения, сети связи, системы сигнализации, централизации и блокировки, информационные комплексы и т.п. К железнодорожному подвижному составу относятся все виды подвижного состава, используемые на железнодорожных путях общего пользования, подъездных путях предприятий и метрополитена. Подъездные пути, предназначенные для обслуживания предприятий и не связанные с общей сетью железных дорог непрерывной рельсовой колеей, не относятся к железнодорожному транспорту по смыслу данной статьи.

Воздушный транспорт — совокупность судов гражданской авиации и иных средств воздухоплавания (самолеты, вертолеты, планеры, дирижабли, аэростаты и т.п.). Нарушение правил безопасности движения и эксплуатации военного воздушного транспорта квалифицируется по ст. 351 УК.

Водный транспорт может быть морским и речным. Морской и речной транспорт включают в себя: плавучие средства, осуществляющие перевозки людей и грузов; суда, проводящие научно-исследовательские и другие работы на море либо на реках, озерах, каналах, водохранилищах. Маломерные морские и речные суда также считаются водным транспортом. По смыслу ст. 263 УК не относятся к водным транспортным средствам военные корабли всех типов и видов, подводные лодки военного назначения, так как преступления по поводу их квалифицируются по ст. 352 УК. Водными транспортными

⁴⁸ СЗ РФ. 2003. № 2. Ст. 169.

⁴⁹ Там же. Ст. 170; № 28. Ст. 2891.

⁵⁰ СЗ РФ. 1998. № 25. Ст. 2897.

⁵¹ СЗ РФ. 2002. № 21 (ч. 1). Ст. 1; 2003. № 50. Ст. 4847.

⁵² СЗ РФ. 1997. № 12. Ст. 1383.

средствами не признаются также подводные морские аппараты всех видов, спускаемые на те или иные морские глубины в исследовательских целях.

Нарушение правил может быть допущено как действием, так и бездействием. Нарушение правил безопасности движения означает различного рода отступления от установленного порядка управления транспортом — проезд на запрещающий сигнал, несоблюдение пилотом маршрута и т.п. Нарушение правил эксплуатации включает несоблюдение установленных требований, обеспечивающих безопасное использование железнодорожного, воздушного и водного транспорта: допуск к управлению транспортным средством посторонних лиц, выпуск в рейс воздушного судна в нелетную погоду и т.п.

Преступление считается *оконченным* с момента наступления общественно опасного последствия в виде причинения тяжкого вреда здоровью. Понятие тяжкого вреда здоровью человека раскрывается в ст. 111 УК.

Необходимо установить причинно-следственную связь между нарушением правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного и водного транспорта и наступившим тяжким вредом здоровью. Следует учитывать, что последствия могут быть обусловлены несколькими деяниями, каждое из которых само по себе либо в совокупности с другими могло привести к причинению тяжкого вреда здоровью.

Субъективная сторона характеризуется неосторожностью в виде легкомыслия или небрежности. Виновный предвидит возможность наступления общественно опасных последствий нарушения правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного, морского или речного транспорта, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает, что последствие в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека не наступит, либо не предвидит возможности наступления общественно опасных последствий нарушения правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного, морского или речного транспорта, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог предвидеть наступления такого вреда. Неправильные действия по вождению и эксплуатации, совершенные с умыслом, образуют составы иных преступлений, например, против собственности (умышленное уничтожение или повреждение имущества — ст. 167 УК), общественной безопасности (терроризм — ст. 205 УК) либо против безопасности

государства (диверсия — ст. 281 УК). Если нарушение правил безопасности движения и эксплуатации транспортного средства осуществлено умышленно в целях причинения тяжкого вреда здоровью человека, содеянное должно квалифицироваться, как преступление против здоровья человека (ст. 111 УК).

Субъект преступления — специальный: лицо, непосредственно управляющее железнодорожным, воздушным, водным транспортом, а также лицо, которое в силу занимаемой должности или выполняемой работы обязано соблюдать правила безопасности движения или эксплуатации указанных видов транспорта (механик, диспетчер, наземный руководитель полетов и др.).

В ч. 2 установлена ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека.

В ч. 3 ст. 263 УК особо квалифицирующим признаком выступает общественно опасное последствие в виде смерти двух или более лиц.

НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ ДОРОЖНОГО ДВИЖЕНИЯ И ЭКСПЛУАТАЦИИ ТРАНСПОРТНЫХ СРЕДСТВ (ст. 264 УК РФ). *Непосредственный* объект рассматриваемого состава преступления — общественные отношения, обеспечивающие безопасность дорожного движения или эксплуатации транспортного средства. Дополнительным объектом выступают по ч. 1 интересы здоровья, по ч. 2 и 3 жизнь человека.

Объективная сторона имеет свою специфику. Ответственность фактически наступает за причинение указанных в законе последствий, но при установлении причинной связи между наступившими последствиями и предшествующим им нарушением правил дорожного движения или правил эксплуатации транспортного средства. Для правильной квалификации необходимо уточнить, какие конкретные правила были нарушены, а для этого в обязательном порядке надо изучить ФЗ от 10 декабря 1995 г. № 196 «О безопасности дорожного движения»⁵³, Правила дорожного движения РФ, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 23 октября 1993 г. № 1090 (с изменениями, внесенными Постановлением Правительства от 2 июня 2002 г. № 472). В постановлении Пленума Верховного Суда РСФСР от 22 октября 1969 г. № 50 «О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с нарушением правил безопасности

⁵³ СЗ РФ. 1995. № 50. Ст. 4873; 2002. № 18. Ст. 1721.

движения и эксплуатации транспортных средств, а также с их неправомерным завладением без цели хищения» в редакции от 25 октября 1996 г. указывается, что, признавая лицо виновным в нарушении правил безопасности движения и эксплуатации транспортных средств, суды обязаны указывать в приговорах, какие именно правила ими нарушены и в чем конкретно выразилось это нарушение.

Под дорожным движением принято понимать движение наземных механических транспортных средств по автомагистралям, шоссе, городским улицам, иным дорогам и проездам. Под транспортным средством понимаются любые механические самоходные транспортные средства, оборудованные автономным двигателем объемом не менее 50 куб. см и способные развивать скорость не менее 50 км/ч.

Под транспортными средствами, о которых говорится в ст. 264–268 УК наряду с автомобилями следует понимать автомототранспортные средства, подлежащие регистрации в Государственной автомобильной инспекции, пассажирские и грузовые трамваи и троллейбусы, все виды тракторов, а также строительные, погрузочные (автопогрузчик, автокран), уборочные, дорожные (автогрейдер, асфальтоукладчик и др.) сельскохозяйственные (например, комбайны) и тому подобные специальные самоходные машины, мотоциклы, мотоколяски, мотонарты и иные механические средства, выполняющие не только транспортные, но и иные функции. Транспортные средства делятся на эксплуатационные и учебные. В связи с тем, что учебные машины сохраняют свойство повышенной опасности, при управлении ими тоже может быть совершено рассматриваемое преступление.

Безопасность дорожного движения — состояние данного процесса, отражающее степень защищенности его участников от дорожно-транспортных происшествий и их последствий. Дорожно-транспортное происшествие — событие, возникшее в процессе движения по дороге транспортного средства и с его участием, при котором погибли или ранены люди, повреждены транспортные средства, сооружения, грузы либо причинен иной материальный ущерб. Обеспечение безопасности дорожного движения — деятельность, направленная на предупреждение причин возникновения дорожно-транспортных происшествий, снижение тяжести их последствий. Участник дорожного движения — лицо, принимающее непосредственное участие в процессе дорожного движения как водитель транспортного средства, пешеход, пассажир. Организация дорожного движения —

комплекс организационно-правовых, организационно-технических мероприятий и распорядительных действий по управлению движением на дорогах. Дорога — обустроенная или приспособленная и используемая для движения транспортных средств полоса земли либо поверхность искусственного сооружения. Дорога включает в себя одну или несколько проезжих частей, а также трамвайные пути, тротуары, обочины и разделительные полосы при их наличии. Эксплуатация — это комплекс мер по обеспечению нормального технического состояния, сохранности и применения (использования) транспорта в соответствии с его предназначением. Она должна осуществляться в процессе управления транспортным средством — технический осмотр машины, устранение неисправностей, соблюдение правил парковки и т.д. Запрещается эксплуатация транспортных средств при наличии у них технических неисправностей, создающих угрозу безопасности дорожного движения.

Обязанность поддерживать транспортные средства, участвующие в дорожном движении, в технически исправном состоянии возлагается на их владельцев либо эксплуатантов.

Порядок эксплуатации регламентируется как указанными Правилами, так и другими нормативными документами, устанавливающими, например, требования к техническому обслуживанию и осмотру машин, транспортировке отдельных грузов, допуску водителей к управлению транспортом, хранению и сбережению машин и т.д.

Нарушение правил возможно путем как *действия*, так и *бездействия*. Нарушение правил дорожного движения может выражаться в превышении установленной скорости движения, в выезде на встречную полосу движения, в игнорировании дорожных знаков и т.п. Нарушение правил эксплуатации транспортных средств — в перевозке пассажиров на не предназначенном для этого транспортном средстве, стоянке машины в неполюженном месте, буксировке на слабом тросе и т.п. По ст. 264 УК не могут квалифицироваться нарушения правил технической эксплуатации и иных правил предосторожности при производстве ремонта автомобилей, тракторов, городских электротранспортных средств, при заправке горючим, производстве погрузочно-разгрузочных работ и т.д. В этих случаях посягательство направлено на иной объект: нормальные безопасные условия труда и т.д.

Для определения тяжести вреда здоровью, причиненному потерпевшему или потерпевшим, обязательно назначение судебно-медицинской экспертизы. Кроме того, обязательным признано проведение автотехнической экспертизы для определения исправности транспортного средства.

По ч. 3 ст. 264 УК ответственность наступает при условии причинения в процессе нарушения правил дорожного движения смерти двум или более лицам при условии, что гибель нескольких человек была следствием одного нарушения. Если в результате нарушений наступили последствия, предусмотренные разными частями ст. 264 УК, то инкриминируются все, но содеянное квалифицируется по той части, которая предусматривает более тяжкие последствия.

Причинение вреда личности при осуществлении на самоходных машинах производственных процессов не подпадает под признаки рассматриваемого состава и должно квалифицироваться в зависимости от конкретных обстоятельств дела как преступление против личности или как нарушение правил по технике безопасности.

Потерпевшими могут быть любые лица, которые пострадали от транспортной аварии, в том числе и родственники виновного или иные близкие ему лица.

Следует учитывать, что уголовная ответственность за нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств наступает вне зависимости от места, где было допущено нарушение. Дорожное движение в основном осуществляется по дорогам, но может происходить и в условиях бездорожья, во дворе, поле, на автомобильных стоянках и т.п.

Субъективная сторона комментируемого преступления характеризуется неосторожной виной в виде легкомыслия или небрежности.

При привлечении к уголовной ответственности за преступление, совершенное по неосторожности в форме преступной небрежности, следует иметь в виду, что закон требует в каждом конкретном случае устанавливать не только обязанность, но реальную возможность лица предвидеть наступившие вредные последствия. Последняя может быть ограничена как объективными условиями, в которых возникло дорожно-транспортное происшествие, так и субъективными особенностями человека.

Водитель автомашины не должен нести уголовной ответственности за аварию вследствие самоуправных действий другого лица, которые по обстоятельствам дела водитель не мог предвидеть и предотвратить.

Если по делу установлено, что причинение вреда здоровью или смерти потерпевшего охватывалось умыслом виновного, содеянное следует рассматривать как умышленное преступления против здоровья и жизни.

В тех случаях, когда виновным последовательно совершены два самостоятельных преступления: одно — автотранспортное, а другое против здоровья и жизни личности, его действия надлежит квалифицировать по совокупности преступлений.

Субъект преступления специальный — вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет и управляющее транспортным средством. Для квалификации деяния по ст. 264 УК не имеет значения, имел ли виновный водительские права. При поездке на учебной машине с двойным управлением ответственность за нарушенные правила вождения несет инструктор, так как согласно Правилам дорожного движения обучающий вождению приравнивается к водителю. Вместе с тем следует учитывать, что согласно Правилам дорожного движения обучаемый также считается водителем транспортного средства. Поэтому в случаях, когда будет установлено, что нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств произошло по вине курсанта, пренебрегшего указаниями инструктора, то не исключается привлечение к уголовной ответственности обучаемого лица.

Действие водителя, виновного в нарушении правил дорожного движения или эксплуатации транспортных средств, повлекшее причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего, и заведомо оставившего без помощи потерпевшего, находящегося в опасном для жизни или здоровья состоянии, надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 264 и 125 УК.

Если водитель был виновен в нарушении указанных правил, но жизнь или здоровье были поставлены под угрозу в результате происшествия с управляемым им автототранспортным средством, то неоказание помощи потерпевшему должно квалифицироваться по ст. 125 УК.

С учетом этих обстоятельств следует решать вопрос, как об основном, так и о дополнительном наказании — лишении права управлять транспортными средствами (ч. 1 ст. 264 УК).

НЕДОБРОКАЧЕСТВЕННЫЙ РЕМОНТ ТРАНСПОРТНЫХ СРЕДСТВ И ВЫПУСК ИХ В ЭКСПЛУАТАЦИЮ С ТЕХНИЧЕСКИМИ НЕИСПРАВНОСТЯМИ (ст. 266 УК РФ).

Непосредственным объектом рассматриваемого состава преступления выступает общественное отношение, регулирующее качественный ремонт транспортных средств и эксплуатации транспортных средств, участвующих в движении. *Дополнительным* объектом выступают по ч. 1 — здоровье, по ч. 2 и 3 — жизнь человека. *Предметом* признаются транспортные средства, пути сообщения, средства сигнализации или связи либо иное транспортное оборудование.

О понятии транспорта разъясняется в ст. 263 и 264 УК.

Пути сообщения включают в себя: а) на железнодорожном транспорте — железнодорожное полотно с рельсами, шпалами и насыпью. Их неотъемлемыми элементами также являются: дистанции пути, диспетчерские службы, линии электропередач и др.; б) на воздушном — взлетно-посадочную полосу, рулежную дорожку и т.п.; в) на водном транспорте — пути следования морских либо речных судов из одного порта в другой; г) на автомобильном транспорте — проезжую часть дороги.

Под средствами сигнализации понимаются — процесс передачи сигналов, включающий средства для подачи условной информации: команд, донесений, оповещения, опознания, управления, оповещения о бедствии, согласований и т.д. Может быть звуковой (звонок, сирена), световой (зрительной — мигание лампочки, светофор, семафор, маяки и т.п.), радио.

Средствами связи признаются технические устройства, предназначенные для приема и передачи текстовой информации. Связь может быть телефонной, телеграфной, телекодовой, факсимильной, телевизионной, видеотелефонной, сигнальной и т.д. По средствам и среде распространения сигналов связь делится на проводную, радиосвязь, радиорелейную, космическую, оптическую, сотовую, лазерную и др. Возможна связь с подвижными средствами. По дальности действия связь может быть дальней и ближней.

Иное транспортное оборудование — это совокупность механизмов, технических устройств и приборов, обеспечивающих безопасность функционирования транспорта (эстакады, радиолокаторы и т.п.).

Объективная сторона выражается: а) в недоброкачественном ремонте транспортных средств, путей сообщения, средств сигнализации или связи либо иного транспортного оборудования; б) в выпуске в эксплуатацию технически неисправных транспортных средств. Наиболее важный признак объективной стороны — наступление последствий в виде тяжкого вреда здоровью человека. Между действием и последствиями должна быть установлена причинная связь.

Недоброкачественный ремонт — это такой ремонт указанных предметов, который не соответствует необходимым техническим требованиям, обеспечивающим безопасность функционирования транспортных средств, а также элементов технической системы их эксплуатации. Например, недоброкачественный ремонт может заключаться в устранении не всех неисправностей подвижного железнодорожного состава или в установке деталей, срок эксплуатации которых уже истек.

При недоброкачественной работе ремонтируемое транспортное оборудование не соответствует необходимым техническим требованиям, обеспечивающим безопасность функционирования транспорта и элементов технической системы его эксплуатации.

Выпуск в эксплуатацию технически неисправных транспортных средств означает разрешение использовать транспортное средство, имеющее какие-либо технические неисправности, способные создать при движении аварийную ситуацию и в результате привести к опасным последствиям.

Разрешение может иметь как устную (например, устное разрешение, в ином непринятии мер, способных пресечь использование транспорта в технически неисправном состоянии), так и письменную форму (например, выдача водителю путевого листа, пропуск транспорта через пункт технического контроля).

Рассматриваемое преступление может совершаться в форме действия (например, техническая ошибка в ремонте средств сигнализации и связи, выдача разрешения на выпуск в эксплуатацию транспортных средств с неисправным тормозом) или бездействия (например, непринятие мер к замене тормозных колодок, сокращение рельсовых зазоров, укрепление межрельсовых накладок). Оно считается оконченным с момента наступления

последствия в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека по ч. 1 или причинение смерти по ч. 2 и 3 этой нормы. При отсутствии последствий, указанных в ст. 266 УК, недоброкачественный ремонт транспортных средств и выпуск их в эксплуатацию с техническими неисправностями могут влечь лишь дисциплинарную, административную или материальную ответственность.

Субъективная сторона характеризуется неосторожной виной в виде легкомыслия и небрежности.

Субъект преступления специальный — физическое, вменяемое лицо, достигшее 16 лет и обладающее следующими признаками: а) его служебная деятельность непосредственно связана с ремонтом транспорта; б) он является ответственным за техническое состояние транспортного средства и имеет полномочия по выпуску их в эксплуатацию; в) он — владелец либо водитель индивидуального транспортного средства, разрешивший другому лицу эксплуатацию заведомо технически неисправного транспортного средства.

НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ, ОБЕСПЕЧИВАЮЩИХ БЕЗОПАСНУЮ РАБОТУ ТРАНСПОРТА (ст. 268 УК РФ). *Непосредственным* объектом данного преступления являются общественные отношения, обеспечивающие безопасность движения и эксплуатации транспортных средств, а *дополнительным* объектом — здоровье (ч. 1) и жизнь человека (ч. 2 и 3).

Безопасность обеспечивается соблюдением соответствующих правил как лицами, ответственными за вождение и эксплуатацию транспорта, так и другими участниками движения.

Правила, охраняющие безопасность движения и эксплуатацию транспорта, регламентируются различными нормативными актами (положениями, наставлениями, инструкциями, памятками и т.д.), особыми для каждого вида транспорта (автомобильного, городского электротранспорта, железнодорожного, водного и воздушного), в том числе и ведомственного.

Объективная сторона содержит три обязательных признака: деяние в виде нарушения участником движения соответствующих правил безопасности движения и эксплуатации транспортных средств; последствия в виде тяжкого вреда здоровью человека; причинную связь между ними. В связи с этим состав преступления считается материальным. Преступление окончено при наступлении указанных преступных последствий.

Деяние выражено в нарушении правил безопасности движения и эксплуатации любого вида транспорта любым участником движения, кроме лиц, указанных в ст. 263 и 264 УК.

Нарушение правил безопасности движения и эксплуатации транспорта заключается в несоблюдении или ненадлежащем соблюдении действующих на железнодорожном, воздушном, водном и городском наземном транспорте правил, обеспечивающих указанную безопасность. Нарушение может заключаться, например, в переходе улицы в неполюженном месте.

При причинении вредных последствий на гужевом транспорте виновный должен нести ответственность по статьям УК о преступлениях против личности. Однако если работник гужевого транспорта нарушает своими действиями работу указанных выше видов механического транспорта (неправильно выезжает на шоссеиную дорогу, нарушает правила проезда железнодорожных переездов, оставляет груз на проезжей части и т.п.) и тем самым вызывает его аварию, действия подпадают под признаки ст. 268 УК.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме неосторожности, которая определяется по отношению к последствиям. При этом виновный сознательно либо по невнимательности нарушает установленные на транспорте правила, обеспечивающие порядок и безопасность движения, но действует легкомысленно или по небрежности.

Субъектом преступления может быть пассажир, пешеход или иной участник движения, достигший 16 лет, за исключением лиц, указанных в ст. 263 и 264 УК.

Квалифицированный и особо квалифицированный составы характеризуются более тяжкими последствиями: гибелью в результате нарушения правил одного человека (ч. 2 ст. 268 УК) или гибелью двух и более лиц (ч. 3 ст. 268 УК).

НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ МЕЖДУНАРОДНЫХ ПОЛЕТОВ (ст. 271 УК РФ).

Непосредственным объектом рассматриваемого преступления являются отношения, затрагивающие безопасность международных полетов. Диспозиция носит бланкетный характер и требует знания специальных нормативных актов.

Международным считается полет воздушного судна, который происходит в воздушном пространстве более чем одного государства. Под воздушным средством понимаются пилотируемые самолет, вертолет, дирижабль и т.п. Вид воздушного транспорта, а также его принадлежность какому-либо государству не оказывает влияния на квалификацию.

Правилами международных полетов признаются правила пользования воздушным пространством того или иного государства. Правила международных полетов над территорией РФ регламентируются не только национальными нормативными правовыми актами, в частности Законом РФ от 1 апреля 1993 г. № 4730-1 «О Государственной границе Российской Федерации», Воздушным кодексом РФ от 19 марта 1997 г. и др., а также некоторыми положениями международного права.

С *объективной* стороны рассматриваемое преступление выражается в несоблюдении командиром воздушного судна и его экипажем во время международного полета указанных в разрешении маршрутов, мест посадки, воздушных ворот, высоты полета или ином нарушении правил международных полетов. В частности, в ст. 6 Конвенции о международной гражданской авиации от 7 декабря 1944 г. указывается, что никакие регулярные международные воздушные сообщения не могут осуществляться над территорией или на территории договаривающегося государства, кроме как по специальному разрешению или с иной санкции этого государства и в соответствии с условиями такого разрешения или санкции. В ст. 9 этой конвенции также предусматривается, что каждое государство вправе по соображениям военной необходимости или общественной безопасности ограничить или запретить полеты воздушных судов других государств над определенными зонами своей территории при условии, что в этом отношении не будет проводиться никакого различия между занятыми в регулярных международных воздушных сообщениях воздушными судами данного государства и воздушными судами других государств, занятыми в аналогичных сообщениях. Такие запретные зоны должны иметь разумные размеры и местоположение, с тем, чтобы без необходимости не создавать препятствий для аэронавигации. В Российской Федерации такие участки воздушных трасс для международных полетов определены Постановлением Правительства РФ от 15 мая 1998 г. №515-р.

Данное преступление считается оконченным с момента нарушения указанных правил.

С *субъективной стороны* рассматриваемое преступление может быть совершено умышленной формой вины. Мотив и цель на квалификацию не влияют, но могут учитываться при назначении наказания.

Субъектом преступления может быть физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста и ответственное за соблюдение правил международных полетов. В

частности, это командиры кораблей, другие лица, осуществляющие пилотирование воздушного судна, члены экипажа, авиационные диспетчеры. Это может быть гражданин России, иностранного государства либо лицо без гражданства.

Ответственность экипажа исключается, если он действует по принуждению (например, в случае захвата самолета террористами, согласно ст. 40 УК). Также исключается уголовная ответственность за нарушение правил международных полетов, если они были вынужденными, что возможно, например, вследствие стихийного бедствия, технических неполадок, плохой видимости, действия различных помех естественного или искусственного происхождения. Однако и в этих случаях судно при наличии технической возможности должно подать сигнал бедствия, совершить посадку в указанном месте, выполнить другие требования; иначе возможно признание нарушений правил международных полетов.

Нарушение правил международных полетов может быть сопряжено с другими преступлениями: контрабанда (ст. 188 УК), терроризм (ст. 205 УК), захват заложников (ст. 206 УК), угон воздушного судна (ст. 211 УК), диверсия (ст. 281 УК) и т.п. В этом случае нарушение правил международных полетов квалифицируется по совокупности. Если нарушение правил международных полетов с целью совершить такие преступления было пресечено, представляется, что содеянное образует совокупность оконченного преступления, квалифицируемого по рассматриваемой статье, и приготовление к иному преступлению.

Нарушение правил полета воздушных судов на внутренних линиях при наличии соответствующих оснований должно квалифицироваться по ст. 263 УК.

§ 3. Иные преступления в сфере функционирования транспорта, непосредственно не связанные с нарушением правил безопасности движения и эксплуатации транспортных средств (ст. 267, 269, 270 УК РФ)

ПРИВЕДЕНИЕ В НЕГОДНОСТЬ ТРАНСПОРТНЫХ СРЕДСТВ ИЛИ ПУТЕЙ СООБЩЕНИЯ (ст. 267 УК РФ). Непосредственным объектом выступает общественное отношение, обеспечивающее исправное состояние транспортных средств, путей сообщения, средств сигнализации или связи либо другого транспортного оборудования, а также транспортной коммуникации. *Дополнительным* объектом — по ч. 1 интересы

здоровья и собственности, по ч. 2 и 3 — жизнь человека. К *предмету* анализируемого преступления относятся транспортные средства, пути сообщения, средства сигнализации или связи и иное транспортное оборудование, понятие которых дано в ст. 266 УК, а равно транспортные коммуникации, т.е. постоянные маршруты движения транспортных средств, а также сооружения, специально оборудованные в целях обеспечения безопасности движения транспорта.

С *объективной стороны* рассматриваемое преступление характеризуется тремя обязательными признаками: деянием, последствиями и причинной связью между ними. Деяние заключается в разрушении, повреждении, приведении иным способом в негодное для эксплуатации состояние перечисленных выше предметов, а также блокирование транспортных коммуникаций.

Под разрушением понимается приведение в полную негодность транспортного средства или транспортного оборудования, полный распад системы, в силу которого она теряет способность функционировать и не подлежит восстановлению либо из-за технической возможности, либо из-за экономической нецелесообразности.

Повреждение — частичное изменение в структуре и форме технической системы, в силу которого она полностью или частично теряет свои функциональные способности, но может быть восстановлена. Способы разрушения или повреждения могут быть самыми разнообразными (например, отвинчивание гаек, прикрепляющих рельсы к шпалам).

Приведение иным способом в негодное для эксплуатации состояние может заключаться в любых действиях, в результате чего транспортные средства или технические системы не могут быть использованы по назначению (например, затопление транспортного средства, вложение в механизмы посторонних предметов и т.п.)

Блокирование транспортных коммуникаций заключается в создании препятствий для свободного передвижения транспорта (например, преграждение дороги, взлетной полосы, акватории порта и т.д.).

Состав преступления — *материальный*. Последствиями настоящего преступления являются причинение тяжкого вреда здоровью человека либо причинение крупного ущерба (ч. 1), либо наступление смерти человека (ч. 2 и 3). Под крупным ущербом следует понимать как материальный ущерб, так и дезорганизацию работы транспорта. Следует

учитывать, что понятие крупного ущерба является оценочным, по которому решение будет приниматься правоприменительными органами с учетом обстоятельств конкретного дела.

Приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения с *субъективной стороны* предлагает двойную форму вины: умысел по отношению к разрушению и другим запрещенным действиям: неосторожность по отношению к наступившим последствиям.

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

От преступлений, ответственность за которые предусмотрена ст. 167, 214 УК, комментируемое преступление отличается предметом посягательства. Разрушение или повреждение путей и средств сообщений, совершенные в целях подрыва экономической безопасности и обороноспособности РФ, образует признаки состава диверсии (ст. 281 УК). Те же деяния, совершенные путем взрыва, поджога либо иным способом, создающим опасность гибели людей или наступления иных общественно опасных последствий в целях нарушения общественной безопасности, устрашения населения или оказания воздействия на принятие решений органами власти, оцениваются как терроризм и квалифицируются по ст. 205 УК.

НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ БЕЗОПАСНОСТИ ПРИ СТРОИТЕЛЬСТВЕ, ЭКСПЛУАТАЦИИ ИЛИ РЕМОНТЕ МАГИСТРАЛЬНЫХ ТРУБОПРОВОДОВ (ст. 269 УК РФ). *Непосредственным* объектом рассматриваемой нормы выступает общественное отношение, регулирующее безопасность функционирования магистральных трубопроводов. *Дополнительный* объекты — здоровье (ч. 1) и жизнь человека (ч. 2 и 3).

Предмет преступления — магистральный трубопровод, под которым понимается комплекс сооружений и технических средств, предназначенных для транспортировки нефтяных газов и нефтепродуктов. Они могут быть магистральными, т.е. несущими основной поток содержимого вещества, вспомогательными (ответвляющиеся по потребителям линии) и складскими (наземные, подземные, подводные). Нарушение правил, обеспечивающих безопасное функционирование иных нефтепродуктопроводов, должно рассматриваться в зависимости от наступивших последствий и от формы вины лица, выполняющего деяние, как повреждение или уничтожение имущества, либо как нарушение правил по технике безопасности, либо как преступление против личности. При

отсутствии последствий деяние может влечь дисциплинарную, материальную или административную ответственность.

С *объективной стороны* рассматриваемое преступление выражено в деянии в виде нарушения правил безопасности при строительстве, эксплуатации или ремонте магистрального трубопровода. Для правильной квалификации преступных деяний необходимо обратиться к специальным ведомственным нормативным правовым актам, регулиующим строительство, эксплуатацию и ремонт магистрального трубопровода. К ним относятся, в частности Правила технической эксплуатации магистральных трубопроводов, Правила охраны магистральных трубопроводов.

Строительство магистрального трубопровода включает в себя как непосредственно его сооружение, так и проектирование, испытание на прочность и проверку на герметичность. Эксплуатация магистрального трубопровода предлагает безопасное его функционирование в соответствии с назначением. Ремонт означает устранение неисправностей магистрального трубопровода. Он может быть текущим, средним и капитальным.

Преступление считается оконченным с момента наступления указанных в законе последствий.

Субъективная сторона рассматриваемого преступления включает вину в форме неосторожности. При этом виновный сознательно нарушает известные ему правила безопасности, предвидит возможность наступления тяжкого вреда здоровью или смерти, но без достаточных тому оснований самонадеянно рассчитывает на их предотвращение (преступное легкомыслие) либо не предвидит наступления таких последствий, хотя должен был и мог их предвидеть (преступная небрежность).

Субъект преступления — физическое, вменяемое лицо, достигшее 16 лет, которое осуществляет работы, связанные со строительством, ремонтом и эксплуатацией магистрального трубопровода.

НЕОКАЗАНИЕ КАПИТАНОМ СУДНА ПОМОЩИ ТЕРПЯЩИМ БЕДСТВИЕ (ст. 270 УК РФ). В качестве *непосредственного* объекта выступает общественное отношение, обеспечивающее безопасность движения и эксплуатации водного транспорта. *Дополнительным* объектом являются интересы жизни, здоровья и собственности. Потерпевшими признаются терпящие бедствие люди (один человек), находящиеся в воде,

на борту тонущего судна, в лодке или на плоту, жизни и здоровью которых угрожает серьезная опасность.

С объективной стороны рассматриваемое преступление выражается в невыполнении капитаном судна его международно-правовой обязанности по оказанию терпящим бедствие на море или на ином водном пути (судоходном озере или реке) при наличии в создавшейся обстановке реальной возможности оказания помощи людям, терпящим бедствие, без серьезной опасности для своего судна, его экипажа и пассажиров.

Ведомственными нормативными правовыми актами, действующими на морском и речном флоте, а также отдельными положениями международного права предусмотрены требования, согласно которым капитан корабля, получивший сигнал бедствия или обнаруживший на водных путях находящегося в опасности человека, плот, судно, обязан оказывать помощь терпящим бедствие, одновременно принимая все меры к тому, чтобы не подвергнуть опасности свое судно. В случае, когда оказание помощи сопряжено с серьезной опасностью для судна, экипажа и пассажиров, капитан освобождается от указанной обязанности. Серьезной признается опасность, угрожающая судну в целом, а также жизни и здоровью пассажиров и членам экипажа (наличие реального риска взрыва, пожара на судне, опасность оказаться за бортом и т.д.). По общему правилу не может признаваться серьезной опасностью, угрожающая материальным ценностям, находящимся на судне. Не могут служить обстоятельствами, оправдывающими не оказание помощи терпящим бедствие, такие аргументы, как нарушение графика плавания, сроков прибытия в пункт назначения, наступления имущественного ущерба (как в виде прямого материального вреда, так и упущенной выгоды) и т.п.

Отказ терпящих бедствие от принятия помощи по общему правилу исключает состав данного преступления.

Состав формальный и преступление считается оконченным с момента бездействия капитана в условиях необходимости оказания помощи терпящим бедствие на море или ином водном пути. При решении вопроса об ответственности капитана за неприбытие к месту, где терпит бедствие водное судно, надлежит установить, что капитаном корабля получен сигнал «sos». Информация о бедствии может поступить как от экипажа судна, терпящего бедствие, так от третьих лиц. Кроме того, необходимо установить, что получившее просьбу о помощи водное судно находилось от терпящих бедствие на

расстоянии, позволяющем прибыть к месту происшествия для ее оказания. Ответственность наступает независимо от того, спаслись или погибли терпящие бедствие люди.

Состав неоказания капитаном судна помощи терпящим бедствие опирается на положения ст. 98 Конвенции ООН по морскому праву от 10 декабря 1982 г., согласно которой каждое государство вменяет в обязанность капитану любого судна, плавающего под его флагом, в той мере, в какой капитан может это сделать, не подвергая к серьезной опасности судно, экипаж или пассажиров (оказывать помощь любому обнаруженному в море лицу, которому угрожает гибель; следовать со всей возможной скоростью на помощь терпящим бедствие, если ему сообщено, что они нуждаются в помощи, поскольку на такое действие с его стороны можно разумно рассчитывать; после столкновения оказать помощь другому судну, его экипажу и его пассажирам и, когда это возможно, сообщить этому другому судну наименование своего судна, порт его регистрации и ближайший порт, в который оно зайдет).

По *объективной стороне* преступления на квалификацию влияет место совершения преступления и обстановка. Местом совершения выступают водные пути. Под водными путями понимается водное пространство, которое используется для судоходства. К ним относятся открытые и внутренние моря, территориальные воды РФ и другого государства. Обстановка — терпящее бедствие судно, лодка и т.д.

С *субъективной стороны* это преступление совершается с прямым умыслом, т.е. капитан судна сознает наличие серьезной опасности для людей, которые терпят бедствие на водном пути, и то, что у него имеется возможность оказать им помощь без ущерба для своего корабля, но желает уклониться от оказания необходимой людям помощи. Мотив и цель преступления на квалификацию не влияют. Мотивами поведения капитана могут быть враждебное отношение к экипажу и пассажирам судна другой страны, ложно понятые интересы службы, карьеристские соображения и другие побуждения.

Субъект преступления специальный — капитан судна либо лицо, исполняющее обязанности капитана во время его болезни или в связи с его отпуском.

Действия членов экипажа, не выполнивших приказ капитана об оказании помощи терпящим бедствие, могут быть квалифицированы по ст. 125 УК. По этой же статье несет ответственность капитан судна, терпящего бедствие, за неоказание помощи членам своего

экипажа или пассажирам. Оставление погибающего военного корабля командиром, не исполнившим до конца свои служебные обязанности, влечет ответственность по ст. 345 УК.

Глава 36

ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ КОМПЬЮТЕРНОЙ ИНФОРМАЦИИ

§ 1. Общая характеристика преступлений в сфере компьютерной информации

Преступление в сфере компьютерной информации — предусмотренное уголовным законом виновное нарушение чужих прав и интересов в сфере автоматизированной обработки данных, совершенное во вред подлежащим правовой охране правам и интересам физических и юридических лиц, общества и государства (личные права и неприкосновенность частной сферы, имущественные права и интересы, общественная и государственная безопасность, конституционный строй).

Родовым объектом компьютерных преступлений являются общественные отношения в сфере обеспечения безопасности использования автоматизированных систем обработки данных, нормальных прав и интересов лиц, общества и государства, активно пользующихся электронно-вычислительной техникой. Непосредственный объект — это конкретные права и интересы по поводу использования таких систем (право владельца системы на неприкосновенность содержащейся в ней информации, заинтересованность в правильной эксплуатации системы).

Предметом компьютерных преступлений является автоматизированная система обработки данных, включающая получение информации, полезной для физических и юридических лиц.

Объективная сторона представляет собой деяние в виде действий или бездействия, сопряженного с нарушением прав и интересов в части пользования компьютерными системами во вред личным правам или государственным интересам. Большинство из них сконструированы как материальные составы, т.е. предусматривают наступление общественно опасных последствий в виде вреда, наносимого правам и интересам пользователя ЭВМ — личности, обществу или государству.

Субъективная сторона характеризуется умышленной виной (прямым или косвенным умыслом). Виновный сознает, что незаконно совершает действия (бездействие), связанные с использованием компьютерной информации, предвидит возможность или неизбежность наступления вреда для гражданина, общества или государства и желает (не желает, но сознательно допускает) наступление этих последствий. В отдельных видах компьютерных преступлений допускается неосторожная форма вины.

Субъектом преступлений признается вменяемое лицо, достигшее 16 лет (в ст. 274 и в ч. 2 ст. 272 УК субъект — специальный).

§ 2. Виды преступлений в сфере компьютерной информации

НЕПРАВОМЕРНЫЙ ДОСТУП К КОМПЬЮТЕРНОЙ ИНФОРМАЦИИ (ст. 272 УК РФ). Видовым *объектом* данного преступления являются общественные отношения в сфере безопасности компьютерной информации и нормальной работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети.

Предметом преступления выступает электронно-вычислительная техника как комплекс информационных средств, носитель информации.

Объективная сторона преступления выражается в доступе к информации или информационным ресурсам, содержащимся на машинном носителе, в ЭВМ, системе ЭВМ или их сети. Защите подлежит любая документированная информация, неправомерное обращение с которой может нанести ущерб ее собственнику, владельцу, пользователю и иному лицу.

«Компьютерная информация» — это сведения (данные) о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах, подлежащие вводу в ЭВМ, хранимые в ее памяти, обрабатываемые на ЭВМ и выдаваемые пользователем.

Машинный носитель информации — это техническое средство (комплекс технических средств), предназначенное для фиксации, хранения, обработки, анализа и передачи компьютерной информации пользователем. К машинным носителям информации можно отнести, например, основной микропроцессор, математический сопроцессор, гибкие магнитные диски (дискеты), жесткие магнитные диски (винчестеры), кассетные магнитные ленты (стримеры), магнитооптические диски, магнитные барабаны, магнитные карты и др.

Под электронно-вычислительной машиной (ЭВМ) следует понимать комплекс технических средств, предназначенных для автоматической обработки информации в процессе решения вычислительных и информационных задач. Система ЭВМ — это совокупность взаимосвязанных и взаимодействующих процессоров или ЭВМ, периферийного оборудования и программного обеспечения, предназначенных для автоматизации процессов приема, хранения, обработки, поиска и выдачи информации потребителям по их запросам. Способы неправомерного доступа к охраняемой законом компьютерной информации могут быть самыми разнообразными. Например, соединение с тем или иным компьютером, подключенным к телефонной сети, путем автоматического перебора абонентских номеров (внедрение в чужую информационную систему посредством «угадывания кода»), использование чужого имени (пароля) посредством использования ошибки в логике построения программы, путем выявления слабых мест в защите автоматизированных систем и др.

Средством совершения рассматриваемого преступления выступает компьютерная техника, т.е. различные виды ЭВМ, аппаратные средства, периферийные устройства, а также линии связи, с помощью которых вычислительная техника объединяется в информационные сети.

Состав данного преступления — *материальный*. Преступление считается оконченным с момента наступления хотя бы одного из альтернативно перечисленных в диспозиции ч. 1 ст. 272 УК последствий: уничтожения, блокирования, модификации либо копирования информации, нарушения работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети. В силу этого неправомерный доступ к охраняемой законом компьютерной информации является причиной, а наступившие вредные последствия следствием, т.е. причинная связь — необходимый признак объективной стороны рассматриваемого преступления. Если уничтожение, блокирование, модификация либо копирование информации, нарушение работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети не выступало в качестве следствия неправомерного доступа к компьютерной информации, а явилось результатом иной деятельности виновного, то состав преступления, выраженный в ст. 272, отсутствует.

В случае пресечения преступления до момента фактического наступления указанных в норме последствий, содеянное виновным надлежит рассматривать как покушение на неправомерный доступ к компьютерной информации.

Уничтожение — это полное либо частичное удаление информации с машинных носителей, не подлежащее прежнему восстановлению (например, стирание информации, удаление важных записей и др.).

Блокирование представляет собой закрытие информации, характеризующееся недоступностью ее использования по прямому назначению правомочному на это пользователю.

Модификация заключается в переработке первоначальной информации, несанкционированной ее законным собственником или владельцем, если такая переработка включает в себя любые изменения информации, не меняющие сущности объекта (например, реструктурирование или реорганизация базы данных, удаление либо добавление записей, содержащихся в ее файлах и т.д.).

Под копированием понимают перенос информации или части информации с одного физического носителя на другой, если такой перенос осуществляется помимо воли собственника или владельца этой информации (например, запись информации в память ЭВМ).

Нарушение работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети включает в себя сбой в работе ЭВМ, системы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети, препятствующий нормальному функционированию вычислительной техники при условии сохранения ее физической целостности и требований обязательного восстановления (например, отображение неверной информации на мониторе).

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла. Виновный сознает, что он осуществляет именно неправомерный доступ к охраняемой законом компьютерной информации, предвидит, что в результате его действий может наступить или неизбежно наступит хотя бы одно из указанных в законе последствий и желает или сознательно допускает их наступление, либо относится к ним безразлично.

Субъект преступления — лицо 16-летнего возраста, не наделенное в силу характера выполняемой им работы возможностью доступа к ЭВМ, системе ЭВМ или их сети.

Часть 2 ст. 272 УК предусматривает квалифицированный состав данного преступления, если оно совершено: а) группой лиц по предварительному сговору; б) организованной

группой; в) лицом с использованием своего служебного положения; г) лицом, имеющим доступ к ЭВМ, системе ЭВМ или их сети.

Преступление признается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в нем участвовали лица, заранее договорившиеся о совместном совершении именно этого деяния.

Организованная группа — это устойчивая группа лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений.

Использование должностным лицом своего служебного положения предполагает доступ к компьютерной информации благодаря занимаемому служебному положению.

К лицам, имеющим доступ к ЭВМ, системе ЭВМ или их сети следует относить пользователей информации (например, операторов ЭВМ, программистов, абонентов системы ЭВМ), а также лиц, по характеру своей деятельности имеющих доступ к ЭВМ, системе ЭВМ или их сети (например, технический персонал, обслуживающий ЭВМ или их сеть).

СОЗДАНИЕ, ИСПОЛЬЗОВАНИЕ И РАСПРОСТРАНЕНИЕ ВРЕДНОСНЫХ ПРОГРАММ ДЛЯ ЭВМ (ст. 273 УК РФ). *Объектом* преступления являются общественные отношения в сфере безопасного использования ЭВМ, ее программного обеспечения и информационного содержания.

Объективная сторона преступления состоит: а) в создании вредоносных программ для ЭВМ или внесении изменений в существующие программы, приводящие их к качеству вредоносных; б) использовании и в) распространении вредоносных программ для ЭВМ или машинных носителей с такими программами.

При этом деяние, выразившееся в создании вредоносных программ или внесении изменений в существующие программы, образует преступление только тогда, когда такое деяние объективно создавало реальную угрозу несанкционированного уничтожения, блокирования, модификации либо копирования информации, нарушения работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети. В противном случае действия лица по созданию, использованию или распространению вредоносных программ нельзя рассматривать как преступление. Например, не будут являться преступными действия лица, создавшего довольно безобидную программу — вирус, которая высвечивает на экране монитора штрих и тут же исчезает. Поэтому в тех случаях, когда вредоносная программа не

представляет опасности для собственника или владельца информации и объективно не может привести к последствиям, указанным в диспозиции ч. 1 ст. 273, действия лица обоснованно расценивать как малозначительные и на основании ч. 2 ст. 14 УК освобождать его от уголовной ответственности и наказания.

Под программой понимаются данные, предназначенные для управления конкретными компонентами системы обработки данных в целях реализации определенного алгоритма. Согласно Закону РФ «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» под программой для ЭВМ понимается объективная форма представления совокупности данных и команд, предназначенных для функционирования электронных вычислительных машин и других компьютерных устройств с целью получения определенного результата. Под программой для ЭВМ подразумеваются также подготовительные материалы, полученные в ходе ее разработки, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения (ст. 1 Закона).

Вредоносная программа — это специально написанная (созданная) программа, которая, получив управление, способна причинить вред собственнику или владельцу информации в виде ее уничтожения, блокирования, модификации или копирования, а также нарушения работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети.

Наиболее опасной разновидностью вредоносной программы следует признать программу — вирус (компьютерный вирус).

Программа — вирус — это специально созданная программа, способная самопроизвольно присоединяться к другим программам (т.е. «заражать» их) и при запуске последних выполнять различные нежелательные действия: порчу файлов и каталогов, искажение результатов вычислений, засорение или стирание памяти, создание помех в работе ЭВМ. Такие программы, как правило, составляются на языке ассемблера, никаких сообщений на экран монитора не выдают. Переносятся при копировании с диска на диск либо по вычислительной сети.

Создание вредоносной программы представляет собой комплекс операций, состоящий из подготовки исходных данных, предназначенных для управления конкретными компонентами системы обработки данных в целях уничтожения, блокирования, модификации или копирования информации, а также нарушения работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети.

Внесение изменений в существующие программы — это процесс модификации программы (переработка программы или набора данных путем обновления, добавления или удаления отдельных фрагментов) до такого ее качества, когда эта программа способна вызвать вредные последствия, указанные в диспозиции ч. 1 ст. 273 УК.

Под использованием вредоносных программ или машинных носителей с такими программами следует понимать их непосредственный выпуск в свет, воспроизведение, распространение и иные действия по их введению в хозяйственный оборот (в том числе в модификационной форме) (ст. 1 Закона РФ «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных»). Например, использованием вредоносной программы является ее ввод (установка) в память компьютера.

Распространение вредоносных программ заключается в предоставлении доступа к воспроизведенной в любой материальной форме программе для ЭВМ или базе данных, в том числе сетевым и иными способами, а также путем продажи, проката, сдачи внаем, предоставления займы, включая импорт для любой из этих целей (ст. 1 указанного выше Закона). Например, распространение таких программ может быть осуществлено при работе виновного на чужом компьютере, путем использования дискеты с записью, содержащей вирус, распространение вредоносной программы через модем или передачу по компьютерной сети и т.п.

Следует обратить внимание, что создание, использование и распространение вредоносных программ для ЭВМ всегда предполагает активные действия со стороны лица, совершившего это преступление. Бездействием совершить рассматриваемое преступление представляется невозможным.

Понятия «уничтожение», «блокирование», «модификация», «копирование», «нарушение» работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети рассмотрены выше применительно к анализу состава, предусмотренного ст. 272 УК.

Состав преступления, сконструированный в ч. 1 ст. 273, является *формальным*. Следовательно, для признания преступления оконченным не требуется наступления вредных последствий в виде уничтожения, блокирования, модификации либо копирования информации, нарушения работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети. Достаточно установить сам факт совершения хотя бы одного из альтернативно-обязательных действий, перечисленных в диспозиции ч. 1 ст. 273.

Создание, использование и распространение вредоносной программы для ЭВМ, повлекшее вывод из строя вычислительной техники, выступающей в качестве аппаратной структуры (например, повреждение физической целостности электронно-вычислительной машины, ее основных устройств, не подлежащие восстановлению), квалифицируются по совокупности преступлений, устанавливающих ответственность за умышленное уничтожение или повреждение имущества (ст. 167 УК) и за создание, использование и распространение вредоносных программ для ЭВМ (ст. 273 УК).

С *субъективной стороны* анализируемое преступление совершается с прямым умыслом. Виновное лицо сознает, что им создается или модифицируется из обычной такая программа, которая способна уничтожить, заблокировать, модифицировать либо скопировать информацию, нарушить работу ЭВМ, системы ЭВМ или их сети, либо используется или распространяется такая программа, и желает совершить эти действия.

Мотивы этого преступления и его цели (а они могут быть самыми разнообразными — корысть, месть, хулиганство, эксперимент и т.д.) не являются обязательными признаками состава и учитываются лишь при назначении наказания.

Субъектом данного преступления может выступать любое физическое лицо, достигшее к моменту его совершения 16-летнего возраста.

Часть 2 ст. 273 УК в качестве квалифицирующего признака преступления предусматривает наступление тяжких последствий. Таким образом, квалифицированный состав рассматриваемого преступления сконструирован по типу материального состава. В силу этого обстоятельства для признания лица виновным в совершении преступления, ответственность за которое наступает по ч. 2 ст. 273, необходимо установить факт наступления или распространения вредоносных программ для ЭВМ, т.е. действий, образующих объективную сторону этого преступления.

К тяжким последствиям следует отнести гибель людей, причинение тяжкого или средней тяжести вреда их здоровью, массовое причинение легкого вреда здоровью людей, наступление экологических катастроф, транспортных или производственных аварий, причинение крупного материального ущерба личности, обществу или государству.

Специфика рассматриваемого более опасного вида данного преступления заключается в том, что оно совершается с *двумя формами вины*, т.е. характеризуется умыслом относительно факта создания, использования или распространения вредоносной

программы для ЭВМ и неосторожностью (легкомыслием либо небрежностью) относительно наступления тяжких последствий. Это означает, что причинение тяжких последствий не охватывается умыслом виновного, однако он предвидит возможность их наступления, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на их предотвращение либо не предвидит, хотя и должен был и мог предвидеть возможность наступления тяжких последствий.

Если создание, использование или распространение вредоносных программ для ЭВМ выступает в качестве способа совершения иного умышленного преступления, то при квалификации содеянного следует руководствоваться следующими правилами:

- а) в том случае, если виновный стремился совершить преступление, состав которого сконструирован по типу материального, но по независящим от него обстоятельствам общественно опасные последствия не наступили, — деяние квалифицируется по правилам совокупности преступлений, предусматривающих ответственность за покушение на то преступление, к совершению которого лицо изначально стремилось, и за создание, использование или распространение вредоносных программ для ЭВМ (ч. 1 ст. 273 УК);
- б) в случае, если виновный посредством создания, использования или распространения вредоносных программ для ЭВМ совершил иное умышленное преступление, содеянное им квалифицируется только по соответствующей статье Особенной части УК, предусматривающей ответственность за совершение этого преступления без дополнительной квалификации по ст. 273 УК РФ;
- в) исключение составляют те ситуации, когда создание, использование или распространение вредоносных программ для ЭВМ выступает в качестве способа совершения менее опасного преступления, чем предусмотренного в ч. 1 ст. 273 (например, создание вредоносной программы с целью злостного уклонения от уплаты средств на содержание детей). В таких случаях содеянное виновным необходимо квалифицировать по правилам совокупности преступлений. Например, по ч. 1 ст. 273 и, в том случае, если виновный для уклонения от уплаты средств на содержание несовершеннолетних детей использовал вредоносную программу, — по ч. 1 ст. 157 УК.

НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ ЭКСПЛУАТАЦИИ ЭВМ, СИСТЕМЫ ЭВМ ИЛИ ИХ СЕТИ (ст. 274 УК РФ). *Объектом* являются общественные отношения в сфере соблюдения установленных правил, обеспечивающих нормальную эксплуатацию ЭВМ, системы ЭВМ или их сети.

Объективная сторона анализируемого преступления в качестве необходимых признаков включает общественно опасное деяние, общественно опасное последствие и причинную связь между общественно опасным деянием и последствиями, указанными в диспозиции данной нормы.

Общественно опасное деяние, составляющее данное преступление, заключается в нарушении правил эксплуатации ЭВМ, системы ЭВМ или их сети, установленных в соответствии с режимом информации или ее защиты Законами РФ, иными нормативными актами, включая и правила эксплуатации ЭВМ, утвержденные в конкретной организации. Фактически это может выражаться в несоблюдении или игнорировании соблюдения определенных правил, обеспечивающих нормальную эксплуатацию ЭВМ, системы ЭВМ или их сети (например, нарушение режима использования ЭВМ, системы ЭВМ или их сети, небрежность при проверке используемых физических носителей информации на наличие вредоносных программ и т.д.). Деяние может совершаться как в форме действия, так и бездействия.

Обязательным признаком объективной стороны преступления выступает общественно опасное последствие в виде уничтожения, блокирования или модификации охраняемой законом информации ЭВМ, при условии, что это деяние причинило существенный вред (ч. 1 ст. 274 УК) или тяжкие последствия (ч. 2 ст. 274 УК).

Формулировка закона исключает возможность привлечения лица к уголовной ответственности по ст. 274 УК, если нарушение правил эксплуатации ЭВМ, системы ЭВМ или их сети хотя и повлекло уничтожение, блокирование или модификацию информации, но объективно не могло причинить существенного вреда (тем более, не могло привести к наступлению тяжких последствий) правоохраняемым интересам личности, общества или государства.

Понятие «уничтожения», «блокирования» и «модификации» информации рассмотрено выше при анализе ст. 272 УК.

Состав данного преступления — *материальный*. Оконченным преступление признается с момента возникновения указанных в законе последствий.

Понятие «существенный вред» — оценочное. Между тем от правильного его уяснения зависит не только признание лица виновным в совершении такого преступления, как нарушение правил эксплуатации ЭВМ, системы ЭВМ или их сети, но разграничение основного состава рассматриваемого преступления (ч. 1) от квалифицированного (ч. 2).

Под существенным следует понимать такой вред, который выражается в причинении легкого вреда здоровью человека, причинении имущественного ущерба в значительных размерах законному собственнику или владельцу информации, а также иным лицам, остановке работы предприятия, организации либо учреждения, нанесении морального ущерба личности путем разглашения сведений об усыновлении детей и т.п.

«Тяжкое последствие» — также оценочный признак. Он прокомментирован применительно к ст. 273 УК.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 274 УК, характеризуется виной в форме умысла или неосторожности. Однако по отношению к общественно опасным последствиям, предусмотренным ч. 2 данной статьи, вина характеризуется только неосторожностью (легкомыслием или небрежностью). По нашему мнению, в данном случае речь идет о двойной форме вины.

Субъект анализируемого преступления — специальный. Им может быть лицо 16-летнего возраста, которое в силу характера выполняемой им трудовой, профессиональной или иной деятельности имеет беспрепятственный доступ к ЭВМ, системе ЭВМ или их сети и на которое в силу закона или иного нормативного акта возложена обязанность соблюдения правил эксплуатации ЭВМ, системы ЭВМ или их сети.

Глава 37

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ОСНОВ КОНСТИТУЦИОННОГО СТРОЯ И БЕЗОПАСНОСТИ ГОСУДАРСТВА

§ 1. Понятие, общая характеристика и классификация преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства

Общественная опасность указанных преступлений заключается в их прямой направленности на государственную безопасность, т.е. суверенитет и территориальную неприкосновенность Российской Федерации. Сложным периодом перехода России к новым социально-экономическим условиям рыночных отношений пытаются воспользоваться спецслужбы различных стран для добывания разведывательной информации о приоритетах внешнеполитического курса, научных достижениях, передовых технологиях и оборонном комплексе.

Серьезную опасность представляют попытки отдельных политических авантюристов нарушить целостность федеративного государства, возбудить конфликтные отношения центра с субъектами федерации вплоть до вооруженного мятежа и попыток развязывания гражданской войны.

«Негативные процессы в экономике усугубляют центробежные устремления субъектов Российской Федерации и ведут к нарастанию угрозы нарушения территориальной целостности и единства правового пространства страны»⁵⁴.

Несмотря на то что в структуре преступности преступления против основ конституционного строя и безопасности государства занимают незначительное место (не более 0,01%), их оценка смещается от количественных показателей к исключительной опасности интересам общества и государства даже единичных фактов государственной измены, шпионажа, диверсии, вооруженного мятежа и др.⁵⁵

⁵⁴ Концепция национальной безопасности Российской Федерации. Утверждена Указом Президента Российской Федерации от 17 декабря 1997 г., № 1300 (в ред. Указа Президента Российской Федерации от 10 января 2000 г.) // СЗ РФ. 1997. № 52. Ст. 5909.

⁵⁵ Криминология. М., 2005. С. 689–690.

В системе Особенной части УК РСФСР глава о государственных преступлениях традиционно ставилась на первое место. Ответственность за государственные преступления в бытность СССР предусматривалась специальным общесоюзным законом 1958 г., а потому все бывшие союзные республики дублировали в своих УК положения указанного закона.

Конституция РФ 1993 г. сменила приоритеты в защите государства и личности. В ней отмечается, что «человек, его права и свободы являются высшей ценностью» (ст. 2). В научный, практический оборот и законодательство довольно прочно вошла триада ценностей: «личность — общество — государство». В УК 1996 г. государственные преступления названы — «Преступления против основ конституционного строя и безопасности государства» — и предусматриваются в гл. 29, а на первое место в Особенной части переместился раздел «Преступления против личности».

В УК России родовым объектом государственных преступлений названы «Основы конституционного строя и безопасность государства». Основы же конституционного строя, как говорится в самой Конституции (ст. 16), — это положения, изложенные в ст. 1–16. В них речь идет о защите интересов и личности, и общества, и государства.

О безопасности государства Конституция говорит в нескольких аспектах: запретительном по отношению к фактам посягательства (ст. 13), ограничительном по отношению к правам и свободам человека и гражданина, если это необходимо для обеспечения безопасности государства (ст. 55). Обеспечение безопасности государства относится к ведению Российской Федерации (ст. 71), а на Президента России возлагается обязанность уважать и охранять безопасность и целостность государства (ст. 82). В целом обеспечение безопасности достигается системой экономических, политических, военных, правовых, организационно-технических и финансовых методов и средств.

Родовым объектом рассматриваемых преступлений выступает государственная безопасность как состояние стабильности, прочности и защищенности конституционного строя от тех источников опасности, которые реально имеются в современных условиях перехода России к новому общественно-экономическому строю. Функция государственной безопасности закреплена в Основном Законе как обязанность ее реализации исполнительными органами власти (ст. 114). Она находится в ряду других видов безопасности. Например, Закон РФ «Об оперативно-розыскной деятельности»

признает основанием для проведения оперативно-розыскных мероприятий события или действия, создающие угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности Российской Федерации (п. 2 ст. 7).

В основе классификации преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства лежит направленность источников угроз. В обобщенной форме эти источники угроз могут быть извне, внутри страны, а также иметь место в экономической сфере.

Источники угроз в экономике могут быть и извне, и внутри. Выделение их в классификации отдельно обоснованно и актуально в связи с переходом России к новым общественно-экономическим отношениям. При этом речь идет о тех сферах экономики, где и в условиях рынка сохраняются монопольные права государства (на выпуск официальных денежных знаков, перемещение товаров и предметов через таможенную границу, контроль и преследование за выпуск фальшивых денежных знаков и т.п.). Именно эти сферы экономики должны защищаться с помощью норм об ответственности за преступления против государства, т.е. речь идет о государственной экономической безопасности.

Соответственно источникам угроз родовой объект — государственная безопасность — делится на три непосредственных: внешняя безопасность, внутренняя безопасность и экономическая безопасность.

Таким образом, классификация государственных преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства включает:

1. Преступления, посягающие на внешнюю безопасность: государственная измена (ст. 275 УК); шпионаж (ст. 276 УК); разглашение государственной тайны (ст. 283 УК); утрата документов, содержащих государственную тайну (ст. 284 УК).

2. Преступления, посягающие на внутреннюю безопасность: посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля (ст. 277 УК); насильственный захват власти или насильственное удержание власти (ст. 278 УК); вооруженный мятеж (ст. 279 УК); публичные призывы к осуществлению экстремистской деятельности (ст. 280 УК); возбуждение национальной, расовой или религиозной вражды (ст. 282 УК); организация экстремистского сообщества (ст. 282¹ УК); организация деятельности экстремистского сообщества (ст. 282² УК).

ПРЕСТУПЛЕНИЕ, ПОСЯГАЮЩЕЕ НА ЭКОНОМИЧЕСКУЮ БЕЗОПАСНОСТЬ: ДИВЕРСИЯ (ст. 281 УК РФ). Вывод очевиден: экономическая безопасность оказалась одной из самых слабых сфер защиты с помощью норм об ответственности за преступления против государства. С учетом монопольных прав государства в экономической сфере в рассматриваемую главу, по мнению авторов, имело бы смысл включить следующие составы: изготовление или сбыт поддельных денег или ценных бумаг (ст. 186 УК); контрабанда (ст. 188 УК); незаконный оборот драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга (ст. 191 УК); невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте (ст. 193 УК).

Таким образом, преступлениями против основ конституционного строя и безопасности государства признаются предусмотренные уголовным законом общественно опасные деяния, посягающие на государственную безопасность (внешнюю, внутреннюю и экономическую), т.е. суверенитет и территориальную целостность Российской Федерации.

§ 2. Преступления, посягающие на внешнюю безопасность

ГОСУДАРСТВЕННАЯ ИЗМЕНА (ст. 275 УК РФ). Государственная измена есть шпионаж, выдача государственной тайны либо иное оказание помощи иностранному государству, иностранной организации или их представителям в проведении враждебной деятельности в ущерб внешней безопасности Российской Федерации.

Высокая общественная опасность государственной измены заключается в том, что из владения государства уводятся сведения, составляющие государственную тайну. Действия изменника способны нанести колоссальный экономический ущерб государству, повлечь за собой срыв перспективных научных исследований, привести к «замораживанию» строительства особо важных объектов, вызвать осложнения в межгосударственных связях, вплоть до разрыва дипломатических отношений. Необратимый ущерб несут в себе действия изменника в годы войны или военного конфликта.

Суть государственной измены заключается в акте предательства, т.е. оказании гражданином России помощи иностранному государству, иностранной организации или их представителям в проведении враждебной деятельности против Российской Федерации. Закон предусматривает ответственность за специальные формы оказания помощи (шпионаж и выдачу государственной тайны). Иное оказание помощи включает в себя те

деяния, которые не образуют шпионажа и выдачи, если они направлены в ущерб внешней безопасности.

Внешняя безопасность как объект преступного посягательства означает состояние защищенности государственного и общественного строя России от угроз извне. Речь идет о весьма емком объекте. Он свидетельствует лишь о том, что угроза исходит извне, а быть обращенной она может практически в любую охраняемую государством сферу общественных отношений: политику, экономику, науку, экологию и т.д.

Объективная сторона государственной измены выражается в трех формах: а) шпионаж; б) выдача государственной тайны; в) иное оказание помощи иностранному государству, иностранной организации или их представителям в проведении враждебной деятельности.

Объективные признаки шпионажа раскрываются в ст. 276 УК, которая будет предметом дальнейшего рассмотрения. Шпионаж — это явление, распространенность которого зависит от активности действий зарубежных спецслужб и внутренних причин, порождающих данное явление.

Выдача государственной тайны выражается в действиях, связанных с передачей иностранному государству, иностранной организации или их представителям указанных сведений лицом, которому они были доверены по службе или работе либо стали известны иным путем, за исключением их собирания либо похищения. В этом состоит отличие выдачи государственной тайны от шпионажа, при котором собираются и передаются либо хранятся с целью передачи сведения, которыми лицо не располагает по службе (работе). Например, Т., будучи ведущим инженером режимного НИИ, по своей инициативе установил преступную связь с иностранной спецслужбой и выдал известные ему по работе сведения, составляющие государственную тайну.

Адресатами выдачи являются иностранное государство, иностранная организация или их представители.

Иностранное государство при совершении данного преступления фигурирует в лице его официальных органов, и прежде всего спецслужб. Иностранная организация может быть и государственной, и негосударственной (различные объединения, союзы, общества и т.д. — независимо от их профессиональной и творческой направленности). Представителями иностранного государства и иностранной организации являются их официальные лица

(члены правительственных делегаций, сотрудники дипломатического корпуса, сотрудники иностранных спецслужб, члены иностранных негосударственных организаций и т.д.), а также иные (неофициальные) лица, действующие по их поручению.

Предметом выдачи выступают сведения, составляющие государственную тайну. В соответствии с п. 4 ст. 29 Конституции РФ «перечень сведений, составляющих государственную тайну, определяется федеральным законом».

Государственную тайну образуют защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации (ст. 5 Закона РФ от 21 июля 1993 г. «О государственной тайне» с изм. и доп. от 6 октября 1997 г.)⁵⁶. В указанном законе дается перечень сведений, составляющих государственную тайну. Исчерпывающий же открытый «Перечень сведений, отнесенных к государственной тайне» утвержден Указом Президента РФ № 1203 ноября 1995 г. (в ред. Указа Президента РФ от 24 января 1998 г. № 61)⁵⁷.

Объективная сторона выдачи заключается в передаче (выдаче) сведений адресату.

Оконченным преступлением выдача признается с момента перехода сведений, составляющих государственную тайну, в адрес иностранного государства, иностранной организации либо их представителей.

Например, Красноярский краевой суд 24 ноября 2004 г. вынес приговор по делу физика Д., признав его виновным в совершении преступлений, предусмотренных ст. 275 и 159 УК (государственная измена и мошенничество). Мера наказания — 14 лет лишения свободы в колонии строгого режима. Одновременно суд постановил взыскать с Д. материальный ущерб в погашение его мошеннической деятельности на сумму 466 тыс. руб.

Д. инкриминирована выдача в КНР сведений об имитаторе комплексного воздействия космических условий на космические аппараты и об имитаторе высотного ядерного взрыва⁵⁸.

Могут иметь место стадии приготовления либо покушения на преступление (например, задержание виновного при попытке передать сведения указанным адресатам).

⁵⁶ СЗ РФ. 1997. № 41. Ст. 8220.

⁵⁷ СЗ РФ. 1995. № 49. Ст. 4775; 1998. № 5. Ст. 561.

⁵⁸ Коммерсант. 2004. 26 нояб.

Иное оказание помощи иностранному государству, иностранной организации или их представителям в проведении враждебной деятельности против России выражается в совершении различных деяний, направленных на оказание им содействия в проведении разведывательной и иной подрывной деятельности против основ конституционного строя и безопасности Российской Федерации, если они не охватываются вышеуказанными формами государственной измены.

Объективно оказание помощи связано с установлением контакта (связи) гражданином России с иностранным государством, иностранной организацией или их представителями и совершением по их заданию:

- а) других (кроме государственной измены) преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства;
- б) деяний, не образующих признаков указанных преступлений, но наносящих ущерб внешней безопасности России.

В первом случае действия виновного квалифицируются по совокупности преступлений: государственная измена и конкретное преступление данного вида (террористический акт, диверсия, вооруженный мятеж и т.д.).

Во втором случае круг деяний многообразен и не имеет исчерпывающего перечня. Объективно он сходен с пособническими действиями в контакте с иностранным государством или организацией. Объединяющим началом является их направленность против внешней безопасности России. Это могут быть вербовка агентуры для иностранной спецслужбы, подбор для нее явочных и конспиративных квартир, оказание содействия иностранным эмиссарам и кадровым разведчикам в приобретении документов прикрытия, устройстве на работу, связанную с доступом к государственным секретам, и т.п. Оказание помощи может быть как в мирное, так и в военное время.

Преступление считается оконченным с момента фактического оказания помощи. Могут иметь место стадии совершения преступления. Приготовление образуют разработка плана оказания помощи, создание условий для установления контакта с адресатами, приведение в систему, удобную для выдачи, тех сведений и возможностей, которыми располагает данное лицо, и т.д. Как покушение квалифицируется неудавшаяся попытка установить контакт с представителями иностранного государства или иностранной организацией и

оказать конкретную помощь; совершение действий, направленных на оказание помощи, которой иностранная разведка по каким-то причинам не смогла воспользоваться, и т.п.

Например, С. подготовил и тайно подбросил на территорию французского Генконсульства в Санкт-Петербурге пакет с письмом, в котором изложил свою просьбу о конспиративной встрече с представителем консульства для обсуждения условий его сотрудничества. Не дождавшись ответа, С. повторно изготовил и подбросил на территорию того же консульства пакет с двумя рукописными документами.

В первом документе С. заявил о своей готовности сотрудничать с французскими спецслужбами и назначил встречу в обусловленном месте.

Во втором документе С., подчеркивая серьезность своих намерений, изложил сведения о действительном и условном наименовании, дислокации, штатном составе и боевой задаче одной из воинских частей, а также выразил готовность за материальное вознаграждение выдать и остальные известные ему сведения военного характера.

Прибыв на обусловленную встречу, на площадь Искусств, С. вступил в контакт с оперативным работником контрразведки, которого принял за представителя французского Генконсульства. В беседе с ним подтвердил свои намерения по оказанию помощи в проведении враждебной деятельности против своей страны. На очередной встрече с «дипломатом» С. был задержан с очередной партией документов, содержащих сведения, составляющие государственную тайну.

Санкт-Петербургский городской суд, рассмотрев материалы предварительного следствия, квалифицировал действия С. как покушение на измену в форме оказания помощи иностранному государству в проведении враждебной деятельности и покушение на измену в форме выдачи сведений, составляющих государственную тайну.

Субъективная сторона государственной измены характеризуется виной в форме прямого умысла, при котором лицо сознает общественно опасный характер действий, указанных в диспозиции данной статьи, и желает их осуществить.

Подлежит установлению и направленность умысла — нанести ущерб внешней безопасности России. При этом мотивы могут быть самыми разнообразными: корысть, месть, националистические побуждения и т.д. Мотивы имеют большое значение в раскрытии механизма совершения преступления, определении степени вины и назначении наказания.

Субъектом (исполнителем) государственной измены признается только гражданин России, достигший 16-летнего возраста. Соучастниками же преступления (кроме исполнителя) могут быть иностранные граждане и лица без гражданства.

Примечание к ст. 275 УК предусматривает возможность освобождения от уголовной ответственности, если: а) лицо добровольным и своевременным сообщением органам власти или иным образом содействовало предотвращению дальнейшего ущерба интересам Российской Федерации; б) в его действиях не содержится иного состава преступления.

ШПИОНАЖ (ст. 276 УК РФ). Шпионаж есть передача, а равно собирание, похищение или хранение в целях передачи иностранному государству, иностранной организации или их представителям сведений, составляющих государственную тайну, а также передача или собирание по заданию иностранной разведки иных сведений для использования их в ущерб внешней безопасности Российской Федерации, если эти деяния совершены иностранным гражданином или лицом без гражданства.

Общественная опасность шпионажа заключается не только в том, что из владения государством могут уйти важнейшие сведения, составляющие государственную тайну. Шпионаж создает условия для совершения других преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства. Именно поэтому предметом шпионажа могут быть наряду с государственной тайной иные сведения, не образующие государственной тайны.

К иным сведениям может относиться любая информация, не составляющая государственной тайны, которую лицо собирает по заданию иностранной разведки для использования ее в ущерб внешней безопасности: характеризующие данные (досье) на ответственных должностных лиц, пробы почвы, воды в определенной местности, снимки или схемы крупных железнодорожных узлов, транспортных развязок и т.п. Подобные сведения собираются разведками для перспективного решения вербовочных задач, совершения диверсий, разработки стратегических планов подрывной деятельности на особый период и т.д.

С *объективной стороны* шпионаж выражается в передаче, собирании, похищении или хранении с целью передачи указанным адресатам сведений, составляющих государственную тайну, либо в передаче или собирании по заданию иностранной разведки иных сведений.

Передача сведений — это сообщение их любым способом адресату (устно, письменно, через посредника, с использованием технических средств, тайников, почтовой связи, факса, интернета и т.д.).

Собирание есть любая, кроме похищения, форма получения названных сведений для последующей их передачи указанным в законе организациям и лицам. Способы собирания могут быть самыми разнообразными (наблюдение, включая применение технических средств; общение с секретносителями и выведывание сведений при разговорах; подслушивание бесед специалистов; несанкционированное подключение к техническим средствам связи и т.п.).

Похищение сведений как разновидность их собирания может осуществляться тайно или открыто. Если похищаемые сведения находятся на материальных объектах (носителях), то при наличии признаков кражи либо другой формы хищения такие действия квалифицируются по совокупности со шпионажем.

Хранение сведений означает любой способ их сбережения, обеспечивающий сохранность и неизменность информации при ее последующей передаче. Это новый признак шпионажа, включенный в УК РФ 1996 г. Если субъект действует в одиночку, то собирание сведений с целью их последующей передачи предполагает их безусловное хранение определенный период времени. Но роли исполнителей могут быть распределены по цепочке: один только собирает (или похищает) информацию, другой — только хранит ее с целью передачи, а третий — только передает адресатам, указанным в законе. В этом случае каждый из них несет ответственность как исполнитель шпионажа.

Шпионаж, предметом которого является государственная тайна, может совершаться либо инициативно, либо по заданию иностранного государства. Он окончен с момента совершения указанных выше действий. Установление контакта с иностранной разведкой и получение от нее задания являются приготовлением к данному преступлению. Пресеченная попытка собрать сведения, например, путем кражи, образует покушение на преступление.

Шпионаж, предметом которого являются иные сведения, образует оконченное преступление, если передача или собирание сведений осуществляются по заданию иностранной разведки. Если указанные действия совершаются инициативно, но с целью

последующей передачи сведений иностранной разведке, они образуют приготовление к данному преступлению.

Субъективная сторона шпионажа характеризуется наличием прямого умысла, т.е. осознанием лицом общественно опасного характера совершаемых действий и желанием действовать в ущерб внешней безопасности России. Мотивы и цели могут быть различными. Как показывает практика, чаще всего проявляют себя корыстные побуждения при наличии цели — обогатиться противоправным способом. Если шпионаж осуществляется кадровым разведчиком иностранной спецслужбы, то мотивы и цели находятся в русле выполнения им служебных функций.

Субъектом (исполнителем) шпионажа может быть только иностранный гражданин либо лицо без гражданства, достигшее 16 лет. Соучастниками данного преступления (организаторами, подстрекателями либо пособниками) могут выступать и граждане Российской Федерации при отсутствии в их действиях признаков государственной измены.

На норму о шпионаже распространяет свое действие Примечание к ст. 275, где предусматривается освобождение от уголовной ответственности лица, совершившего шпионские действия, но выполнившего добровольно условия, призванные предотвратить дальнейший ущерб интересам Российской Федерации.

Добровольность сообщения лицом в органы власти о совершении им шпионских акций означает, что факт сообщения последовал при осознании субъектом возможности продолжения преступления.

Шпионаж нередко совершается лицами, имеющими дипломатическую неприкосновенность. И хотя это позволяет им уходить от реальной уголовной ответственности, преступные действия от этого не превращаются в правомерные. Такие лица выдворяются из России за действия, несовместимые с дипломатическим статусом.

РАЗГЛАШЕНИЕ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ТАЙНЫ (ст. 283 УК РФ). Статья 283 УК предусматривает ответственность за «разглашение сведений, составляющих государственную тайну, лицом, которому она была доверена или стала известна по службе или работе, если эти сведения стали достоянием других лиц, при отсутствии признаков государственной измены».

Объектом преступления выступает сохранность государственной тайны. *Предмет* преступления — государственная тайна.

С *объективной стороны* преступление выражается в разглашении сведений, составляющих государственную тайну.

Под разглашением понимается такое противоправное предание огласке сведений, составляющих государственную тайну, при котором они становятся достоянием посторонних лиц. Посторонним признается любое лицо, которое по характеру выполняемой работы или служебных обязанностей не имеет доступа к данным сведениям.

Объективно разглашение выражается в различных действиях, в результате которых сведения, составляющие государственную тайну, становятся известны посторонним лицам. Это доверительный разговор, публичное выступление, переписка, показ документов, демонстрация чертежей, схем, изделий, утеря неучтенных тетрадей и блокнотов с выписками из документов, содержащих государственную тайну, и т.п.

Разглашение может быть совершено как действием, так и бездействием (например, бесконтрольное оставление виновным на рабочем месте документов, изделий, таблиц, схем в условиях, когда с ними могут ознакомиться посторонние лица).

Порядок сохранности государственной тайны регулируется Законом РФ от 21 июля 1993 г. «О государственной тайне» (с последующими изменениями и дополнениями 1997 г.), Правилами отнесения сведений, составляющих государственную тайну, к различным степеням секретности⁵⁹, Перечнем сведений, отнесенных к государственной тайне⁶⁰, а также системой подзаконных нормативных актов в виде инструкций, положений, памяток и т.п. В связи с этим при расследовании фактов разглашения подлежат точному установлению характер преданных огласке сведений, а также то, какое конкретно требование действующих правил было нарушено. Степень секретности сведений устанавливается путем их сверки с действующим перечнем, а при необходимости — проведением экспертизы.

Преступление окончено с момента восприятия разглашаемых сведений посторонними лицами. При этом не требуется детального восприятия всей совокупности разглашаемых сведений, а достаточно общего понимания смысла передаваемой огласке информации. Если по каким-либо причинам, не зависящим от воли виновного, умышленно разглашаемые

⁵⁹ СЗ РФ. 1995. № 37. Ст. 3619.

сведения не восприняты посторонними лицами, налицо покушение на преступление. Например, разглашаемые сведения не были восприняты вследствие незнания национального языка, глухоты, сильного опьянения и т.п.

Субъективная сторона разглашения сведений характеризуется и умышленной формой вины, неосторожностью.

При прямом умысле лицо, сознавая общественно опасный характер действий, связанных с разглашением государственной тайны, предвидит, что оглашаемые сведения воспримут посторонние лица, и желает этого (например, в доверительном разговоре с родственниками и близкими людьми). Так, работая на строительстве специального объекта, техник О. разгласил в частной беседе своей знакомой девушке-студентке К. сведения о дислокации, назначении и конструктивных параметрах режимного объекта, желая показать свою «солидность и осведомленность».

Действуя с косвенным умыслом, субъект сознает общественно опасный характер своих действий, предвидит, что сведения, составляющие государственную тайну, могут стать достоянием посторонних лиц, и допускает факт восприятия сведений посторонними людьми. Так оценивается ведение разговоров между сослуживцами по закрытой тематике в общественном транспорте при громкости, которая допускает возможность восприятия смысла беседы другими пассажирами, громкое чтение документов или обсуждение деловых вопросов в помещениях с плохой звукоизоляцией, оставление в служебном кабинете, куда заходят посторонние лица, развешенных схем, таблиц, графиков и т.п.

Мотивами совершения разглашения чаще всего выступает бахвальство, а целью — показать постороннему свою осведомленность, компетентность, «важность» и «значимость» своей персоны. В основе мотивации могут быть и иные побудительные стимулы: «помочь» близкому человеку в выполнении научной работы, выступлении с лекцией и т.д.

Неосторожная форма вины чаще всего выступает в виде преступного легкомыслия.

Субъект при разглашении — специальный, т.е. лицо вменяемое, достигшее 16-летнего возраста, которому указанные сведения были доверены или стали известны по службе или работе.

⁶⁰ Там же. № 49. Ст. 4775.

Квалифицированным составом преступления признается то же деяние (ч. 2 ст. 283 УК), если оно повлекло по неосторожности тяжкие последствия.

Тяжкими последствиями при разглашении признаются переход сведений в руки иностранных разведок, срыв вследствие разглашения важных государственных мероприятий и т.п. По отношению к наступлению тяжких последствий вина может быть только в форме неосторожности, о чем указано в самой норме.

От государственной измены умышленное разглашение сведений, составляющих государственную тайну, отличается направленностью умысла, т.е. мотивами и целями содеянного.

УТРАТА ДОКУМЕНТОВ, СОДЕРЖАЩИХ ГОСУДАРСТВЕННУЮ ТАЙНУ (ст. 284 УК РФ). Под утратой документов, содержащих государственную тайну, а равно предметов, сведения о которых составляют государственную тайну, понимается такой противоправный выход их из владения данного лица, вследствие которого наступили тяжкие последствия.

К документам относятся текстовые и графические материалы, исполненные типографским, машинописным способом или от руки (чертежи, планы, топографические карты, приказы, директивы, ведомости, акты, обзоры и т.п.), в которых содержатся сведения, составляющие государственную тайну. Документ — это акт, имеющий реквизиты: гриф секретности, регистрационный номер органа государственной власти, предприятия, учреждения или организации, осуществивших засекречивание или учет, предусматривается также особый порядок хранения, перемещения и выдачи документа, а также работы с ним.

Предметы, сведения о которых образуют государственную тайну, — это различные материалы и изделия, несущие в себе информацию указанного вида. К ним относятся закрытые образцы техники и вооружения, шифры, коды, негативы, фотоснимки и т.п.

С *объективной стороны* преступление включает в себя совокупность трех признаков: а) деяние, связанное с нарушением установленных правил обращения с документами (предметами); б) выход документов (предметов) из владения данным лицом, вследствие чего наступили тяжкие последствия; в) причинную связь между деянием и наступившими последствиями.

Правила обращения с документами регламентируются законами и подзаконными актами (инструкциями, положениями, наставлениями). Нарушения правил выражаются в работе с документом в неустановленном месте (например, дома), неопечатавании сейфа, нарушении правил передачи его другим лицам и т.п.

Документ считается вышедшим из владения (утраченным), если его нет ни в месте постоянного хранения, ни у конкретного исполнителя, которому он был выдан.

Между фактом нарушения правил обращения с документом (предметом), содержащим государственную тайну, и его выходом из владения и наступлением тяжких последствий должна быть непосредственная причинная связь. Если документ хотя и утрачен, но факт его выхода из владения и наступление тяжких последствий не находятся в причинной связи с имевшим место нарушением правил обращения с ним, то состав преступления отсутствует.

Как показывают материалы практики, нарушения чаще всего связаны с тем, что лицо работает с документами в неустановленном для этого месте, в ненадлежащее время, не соблюдает правила и порядок их хранения, пересылки, передачи из рук в руки, уничтожения, ознакомления с ними других лиц и т.п. Например, Ч., находясь в служебной командировке в другом городе, в нарушение действующих правил носил по городу сумку, в которой находились 12 совершенно секретных документа. Зайдя в телефонную будку, чтобы позвонить, Ч. забыл в ней сумку вместе с документами. Документы были найдены только на следующий день, в другом месте города, что привело к ознакомлению с ними посторонних лиц и наступлению тяжких последствий.

Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины. Вместе с тем по отношению к факту нарушения правил обращения с документами вина может быть и в форме умысла, и неосторожности. По отношению же к наступившим последствиям вина может быть только неосторожной (в виде легкомыслия или небрежности).

Субъектом данного преступления может быть лицо, достигшее 16-летнего возраста и имеющее допуск к государственной тайне (ст. 21 Закона РФ от 21 июля 1993 г. «О государственной тайне»).

§ 3. Преступления, посягающие на внутреннюю безопасность

ПОСЯГАТЕЛЬСТВО НА ЖИЗНЬ ГОСУДАРСТВЕННОГО ИЛИ ОБЩЕСТВЕННОГО ДЕЯТЕЛЯ (ст. 277 УК РФ). Посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля уголовный закон рассматривает как террористический акт, т.е. деяние, посягающее на политическую систему России, а также жизнь и здоровье потерпевшего. Терракт выступает составной частью более общего, массового и опасного явления — терроризма, т.е. преступлением террористического характера⁶¹.

Потерпевшими от рассматриваемого преступления могут выступать только государственные или общественные деятели.

К государственным деятелям относятся руководители и ответственные работники высших и местных органов власти и управления, депутаты всех уровней, руководители министерств и ведомств, главы администраций республик и областей, ответственные работники администрации Президента РФ, аппарата правительственных структур и т.п., которые последовательно и активно осуществляют свои государственные и политические функции.

К общественным деятелям относятся лица, активно участвующие в работе общественных объединений, партий, независимо от их должностного положения.

С объективной стороны преступление выражается в посягательстве на жизнь указанных лиц.

Посягательство на жизнь означает совершение действий, непосредственно направленных на убийство государственного либо общественного деятеля независимо от того, увенчались они успехом или нет. Здесь законодатель с учетом исключительной опасности действий террориста момент окончания преступления перенес на стадию покушения («усеченный состав»). Фактическое наступление смерти или причинение вреда здоровью любой тяжести либо полное отсутствие таковых охватываются признаками данного состава преступления и не требуют дополнительной квалификации при

⁶¹ Определение терроризма дается в ст. 3 ФЗ от 25 июля 1998 г. «О борьбе с терроризмом». Этим же Законом к преступлениям террористического характера отнесены преступления, предусмотренные ст. 205, 206, 207, 208, 277, 360 УК РФ. СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3808.

наступлении вредных последствий по статьям об убийстве (ст. 105 УК) либо умышленном причинении вреда здоровью (ст. 111, 112 УК).

Не влияя на квалификацию, наличие или отсутствие вредных последствий учитываются при оценке степени вины субъекта и назначении ему меры наказания.

Если в процессе совершения террористического акта было использовано незаконно приобретенное либо хранящееся оружие, взрывчатые вещества и взрывные устройства, то действия виновного подлежат квалификации по совокупности со ст. 222 УК РФ.

Субъективная сторона преступления предполагает вину в форме прямого умысла, когда субъект сознает общественно опасный характер посягательства на жизнь государственного или общественного деятеля и желает его совершить. Обязательными признаками субъективной стороны при этом являются наличие цели — прекратить государственную или иную политическую деятельность потерпевшего, либо мотива — мести за такую деятельность. Следовательно, террористический акт выступает «ответной мерой» за ту активную государственную и политическую деятельность, которую проводит потерпевший.

Субъектами теракта могут быть граждане России, иностранные граждане, либо лица без гражданства, достигшие 16-летнего возраста.

НАСИЛЬСТВЕННЫЙ ЗАХВАТ ВЛАСТИ ИЛИ НАСИЛЬСТВЕННОЕ УДЕРЖАНИЕ ВЛАСТИ (ст. 278 УК РФ). Данное преступление посягает на те основы конституционного строя России, где закреплены принципы, порядок формирования и функционирования государственной власти. Любой путь неконституционного прихода к власти и ее удержания является противоправным. «Никто не может присваивать власть в Российской Федерации. Захват власти или присвоение властных полномочий преследуется по федеральному закону» (ч. 4 ст. 3 Конституции РФ).

При насильственном захвате или насильственном удержании власти *непосредственным* объектом преступления выступают интересы народа как главного источника власти, а также законные права и интересы указанных выше физических и юридических лиц, осуществляющих властные полномочия.

Объективная сторона преступления выражается в трех видах действий:
а) насильственном захвате власти; б) насильственном удержании власти;
в) насильственном изменении конституционного строя.

Действия, направленные на насильственный захват власти, могут выражаться либо в физическом устранении лиц, осуществляющих законно властные полномочия, либо в их принудительной изоляции и самопровозглашении на их месте тех, кто осуществляет противоправные действия.

Действия могут носить локальный характер, связанный с захватом позиций одной из ветвей власти (законодательной, исполнительной или судебной), либо широкомасштабный, направленный против всех субъектов власти. Они могут относиться к деятельности центральных органов власти либо к органам власти субъектов Федерации.

Насильственные действия по захвату власти могут выражаться в нанесении лицу вреда здоровью различной тяжести, что охватывается признаками данного состава преступления. Если же насильственный захват сопряжен с лишением жизни, то действия виновного следует в зависимости от мотивов и целей квалифицировать либо как теракт (ст. 277 УК), либо как умышленное убийство (ст. 105 УК).

Захват власти может сопровождаться прямым блокированием работы представительных и иных органов власти (изоляция депутатов, недопущение их входа в рабочие помещения, угроза физической расправы, предъявление ультиматумов и т.п.).

Преступление признается оконченным с момента совершения действий, направленных на насильственный захват власти.

Как реальная совокупность со ст. 212 УК квалифицируются действия субъектов, если в процессе захвата власти они явились организаторами массовых беспорядков, либо со ст. 279 УК, если они выступили организаторами вооруженного мятежа.

Действия, направленные на насильственное удержание власти, выражаются в недопущении функционирования конституционной системы власти, т.е. власть удерживают либо те лица, срок полномочий которых истек, либо те, кто ее до этого незаконно захватил. Факт насильственного удержания власти означает, что субъекты законной власти лишены возможности осуществлять свои функции, а те, кто ее незаконно захватил, контролируют принятие и исполнение своих решений насильственными методами и средствами. Характер насильственных действий и вариантов квалификации их по совокупности с другими составами преступлений здесь аналогичен предыдущему виду преступления.

Действия, направленные на насильственное изменение конституционного строя, образуют следующий этап противоправного посягательства, когда после захвата или незаконного удержания власти формируется новая система государственной власти и меняется конституционный строй. Изменение конституционного строя выражается в изменении структуры государственной власти, упразднении одних институтов власти (например, отмена поста президента) и введении новых, сужении демократических начал государственного управления, принятии насильственным путем новой «конституции» с существенными деформациями прав и свобод личности и т.п.

С *субъективной стороны* преступление совершается с прямым умыслом, т.е. виновный сознает общественную опасность действий, направленных на насильственный захват или удержание власти, а равно на насильственное изменение конституционного строя России, и желает совершения этих действий.

Мотивами могут выступать побуждения, основанные на идейном неприятии либо прямой ненависти к существующему конституционному строю. Если указанные действия, например, по корыстным мотивам, совершает гражданин России по заданию иностранного государства, иностранной организации или их представителей, то они квалифицируются по совокупности с государственной изменой (ст. 275 УК).

Цель как конструктивный признак данного состава преступления логически связана с направленностью совершаемых лицом действий — насильственно захватить или удержать власть либо изменить конституционный строй РФ.

Субъектом преступления может быть гражданин России, иностранный гражданин или лицо без гражданства, достигшие 16 лет.

На данное преступление распространяется действие поощрительной нормы, сформулированной в Примечании к ст. 275 УК.

ВООРУЖЕННЫЙ МЯТЕЖ (ст. 279 УК РФ). В анализируемой норме установлена ответственность за организацию вооруженного мятежа либо активное участие в нем в целях свержения или насильственного изменения конституционного строя РФ либо нарушения территориальной целостности Российской Федерации.

Объектом преступления являются суверенитет, а также территориальная целостность России. Насильственные действия в ходе вооруженного мятежа ставят под угрозу также жизнь и здоровье граждан.

С объективной стороны преступление выражается в двух видах деяний: а) организации вооруженного мятежа; б) активном участии в нем⁶².

Организация вооруженного мятежа означает деятельность организатора по объединению усилий других лиц против конституционных органов власти. Масштабы вооруженного мятежа могут быть различными и зависеть от множества факторов (региональных, ориентированных на определенную категорию лиц по профессии, социальному положению, национальному или этническому составу и т.д.).

Действия организатора выражаются в разработке плана вооруженного выступления против властей, подготовке программных документов, призванных объединить людей, создании организационных структур для вооруженных действий и вовлечения (вербовки) в них граждан, руководстве вооруженным контингентом в ходе осуществления плана по свержению или насильственному изменению конституционного строя России либо отторжению части территории РФ и т.д.

Вооруженность означает, что значительное число лиц, совершающих противоправные действия, имеет оружие и реальную возможность его применения. Понятие оружия дается в ФЗ от 13 декабря 1996 г. «Об оружии»⁶³.

Действия организатора признаются оконченным преступлением с момента совершения указанных практических действий, независимо от того, воплотились они в фактическом вооруженном выступлении против законных органов власти или оказались по каким-то причинам сорванными (не удалось объединить людей, деятельность пресекли правоохранительные органы и т.д.).

Активное участие в вооруженном мятеже выражается в действиях по свержению или насильственному изменению конституционного строя либо нарушению территориальной целостности Российской Федерации. Это может проявляться в самопровозглашении отдельной территории России независимым государством, вооруженном захвате власти, применении репрессий к должностным лицам законно образованных органов власти, неподчинении требованиям федеральных властей, вооруженном сопротивлении федеральным воинским контингентам, призванным восстановить конституционный порядок, и т.д.

⁶² С 1999 по 2004 г. было совершено 10 преступлений, предусмотренных ст. 279 УК. См.: Криминология. М., 2005. С. 689.

⁶³ СЗ РФ. 1996. № 51. Ст. 5681.

С *субъективной стороны* преступление совершается с прямым умыслом. Организатор и активный участник вооруженного мятежа сознают общественно опасный характер своих действий и желают их совершить. Обязательным признаком субъективной стороны данного преступления является наличие целей свержения или насильственного изменения конституционного строя либо нарушения территориальной целостности Российской Федерации.

Если вооруженный мятеж завершился фактическим насильственным захватом власти, то налицо реальная совокупность преступлений, предусмотренных ст. 279 и 278 УК.

В вооруженный мятеж могут перерасти массовые беспорядки (ст. 212 УК). В этом случае также налицо реальная совокупность двух преступлений. Отличие между ними следует проводить по всем элементам состава преступления. Объект вооруженного мятежа — политическая система и территориальная целостность Российской Федерации. Массовые беспорядки посягают на общественную безопасность и порядок управления. Вооруженный мятеж — это организованное выступление против конституционных органов власти. Массовые же беспорядки, как правило, локальны и несут на себе черты стихийности, спонтанного развития событий.

Если вооруженному мятежу предшествовало создание незаконного вооруженного формирования, которое затем влилось в ряды мятежников, действия виновных квалифицируются по совокупности ст. 279 и 208 УК.

Субъектами вооруженного мятежа могут быть только его организаторы и активные участники в возрасте не менее 16 лет. Пассивные члены вооруженного формирования, не принимавшие непосредственного участия в акциях по свержению или насильственному изменению конституционного строя, не являются субъектами данного преступления и могут нести ответственность лишь за те действия, которые содержат признаки других составов преступлений (например, участие в незаконном вооруженном формировании — ст. 208 УК, незаконное хранение оружия, взрывчатых веществ и взрывных устройств — ст. 222 УК и т.д.).

ПУБЛИЧНЫЕ ПРИЗЫВЫ К ОСУЩЕСТВЛЕНИЮ ЭКСТРЕМИСТСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ (ст. 280 УК РФ). Ответственность за публичные призывы к осуществлению экстремистской деятельности введена ФЗ от 25 июля 2002 г. Ранее данная статья предусматривала уголовную ответственность за публичные призывы

к насильственному изменению конституционного строя РФ. Таким образом, законодатель расширил сферу ответственности, поскольку насильственное изменение конституционного строя и призывы к нему выступают одной из составных частей экстремизма.

Объектом данного преступления выступает политическая система Российской Федерации, нормальное функционирование конституционных органов власти, ее законных представителей.

Объективную сторону образуют публичные призывы к осуществлению экстремистской деятельности.

Понятие экстремизма дается в ФЗ «О противодействии экстремистской деятельности», принятом Государственной Думой 27 июля 2002 г.

В соответствии с данным ФЗ экстремистская деятельность включает в себя:

1) деятельность общественных и религиозных объединений, либо иных организаций, либо средств массовой информации, либо физических лиц, направленных на насильственное изменение основ конституционного строя и нарушение целостности Российской Федерации; подрыв безопасности Российской Федерации; захват или присвоение властных полномочий; создание незаконных вооруженных формирований; осуществление террористической деятельности; возбуждение расовой, национальной или религиозной розни, а также социальной розни, связанной с насилием или призывами к насилию; унижение национального достоинства; осуществление массовых беспорядков, хулиганских действий и актов вандализма по мотивам идеологической, политической, расовой, национальной или религиозной ненависти либо вражды, а равно по мотивам ненависти либо вражды в отношении какой-либо социальной группы; пропаганду исключительности, превосходства либо неполноценности граждан по признаку их отношения к религии, социальной, расовой, национальной, религиозной или языковой принадлежности;

2) пропаганду и публичное демонстрирование нацистской атрибутики или символики либо атрибутики или символики, сходных с нацистской атрибутикой или символикой до степени смешения;

3) публичные призывы к осуществлению указанной деятельности или совершению указанных действий;

4) финансирование указанной деятельности либо иное содействие ее осуществлению или совершению указанных действий, в том числе путем предоставления для осуществления указанной деятельности финансовых средств, недвижимости, учебной, полиграфической и материально-технической базы, телефонной, факсимильной и иных видов связи, информационных услуг, иных материально-технических средств.

Публичность означает, что призывы носят открытый, доступный для понимания характер и обращены к широкому кругу людей. Арифметический подход в оценке признания (или непризнания) публичности неприемлем. В каждом конкретном случае вопрос решается с учетом всех обстоятельств дела: места, времени, обстановки содеянного.

Призывы — это такая форма воздействия на сознание, волю и поведение людей, когда путем непосредственного обращения к ним формируются побуждения к определенным действиям. В данном случае призывы субъекта имеют конкретную цель, — объединить граждан, активизировать их волю и направить поведение в русло прямого осуществления экстремистской деятельности.

Призывы субъекта при этом носят общий характер, т.е. не обращены персонально к кому-либо, в них нет конкретного содержания о месте, времени и способе совершения экстремистской деятельности. Этим они отличаются от подстрекательства к конкретному преступлению либо деятельности организатора, например, по объединению толпы к осуществлению массовых беспорядков.

Преступление окончено с момента осуществления публичных призывов, независимо от того, достигли они своей цели воздействия на граждан или нет. Форма призывов может быть различной: устной, письменной, с использованием технических средств (громкоговорителей, микрофонов и т.п.), если они не выступают атрибутом средств массовой информации.

Квалифицированный вид данного преступления (ч. 2 ст. 280 УК) предусматривает повышенную ответственность за совершение публичных призывов с использованием средств массовой информации (радио, телевидения, прессы).

С субъективной стороны преступление совершается с прямым умыслом, т.е. виновный сознает общественно опасный характер действий, связанных с публичными призывами к осуществлению экстремистской деятельности и желает действовать таким образом.

Мотивы могут быть различными: месть, корысть, идейное невосприятие конституционного строя и т.д. Не влияя на квалификацию, они учитываются при оценке общественной опасности содеянного и вынесении меры наказания.

Цель преступления вытекает из направленности действий, указанных в диспозиции статьи, — побудить граждан к осуществлению экстремистской деятельности.

Если действия, указанные в данной норме, совершаются гражданином России по заданию иностранного государства, иностранной организации или их представителей, то содеянное квалифицируется по совокупности с государственной изменой (ст. 275 УК).

Субъектами преступления могут быть граждане России, иностранные граждане либо лица без гражданства, достигшие 16-летнего возраста.

ВОЗБУЖДЕНИЕ НЕНАВИСТИ ЛИБО ВРАЖДЫ, А РАВНО УНИЖЕНИЕ ЧЕЛОВЕЧЕСКОГО ДОСТОИНСТВА (ст. 282 УК РФ). В редакции ФЗ от 8 декабря 2003 г. данная статья предусматривает ответственность за действия, направленные на возбуждение ненависти либо вражды, а также унижение достоинства человека либо группы лиц по признакам пола, расы, национальности, языка, происхождения, отношения к религии, а равно принадлежности к какой-либо социальной группе, совершенные публично или с использованием средств массовой информации.

Конституция РФ (ст. 19) гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от расы, национальности, отношения к религии. «Не допускается пропаганда или агитация, возбуждающие социальную, расовую, национальную или религиозную ненависть и вражду. Запрещается пропаганда социального, расового, национального, религиозного или языкового превосходства» (ч. 2 ст. 29 Конституции РФ).

Объектом данного преступления выступает честь и достоинство граждан, их конституционные права и свободы.

Объективная сторона преступления выражается в действиях по возбуждению ненависти либо вражды, а также унижению достоинства человека либо группы лиц по указанным выше признакам. Чаще всего они связаны с распространением идей и взглядов, которые подрывают доверие и уважение по признакам пола, расы, национальности, языка, происхождения, отношения к религии либо принадлежности к какой-либо социальной группе, вызывают неприязнь или чувство ненависти по тем же признакам.

Распространение указанных идей и взглядов может выступать в виде агитации и пропаганды, выражаться в устной, письменной либо наглядно-демонстрационной форме. При этом идеи и взгляды носят общий характер и не обращены к конкретной личности. Для квалификации не имеет значения, соответствуют или нет действительности приписываемые той или иной нации или расе особенности, черты. Главный смысл деяния — посеять между людьми разных национальностей, рас, религиозных конфессий взаимное недоверие, развить на основе тенденциозных, оскорбительных либо клеветнических суждений взаимное отчуждение, подозрительность, переходящие в устойчивую враждебность.

Действия, направленные на унижение достоинства человека или группы лиц, имеют локальную цель — унижить, оскорбить, показать ущербность, неполноценность, неприглядность, ограниченность людей конкретной национальности либо отдельного гражданина. Такие действия могут проявляться самостоятельно либо выступать составным элементом предшествующих деяний по разжиганию вражды.

Преступление окончено с момента совершения указанных деяний.

Понятия публичности и использования средств массовой информации при совершении преступления аналогичны тем, которые даны при анализе ст. 280 УК.

Квалифицированными видами рассматриваемого преступления являются: а) применение насилия или с угрозой его применения; б) использование лицом своего служебного положения; в) действия в составе организованной группы.

Применение насилия или угроз его применения охватывает все виды причинения вреда здоровью, за исключением случаев умышленного причинения тяжкого вреда здоровью (ст. 111 УК), которые квалифицируются по совокупности с рассматриваемым преступлением.

Угроза имеет квалифицирующее значение, если имелись основания опасаться ее осуществления (ст. 119 УК).

Использование служебного положения при совершении данного преступления означает, что между фактом наличия служебного положения (осуществление властных функций, наличие технических средств и т.п.) и фактом возбуждения национальной, расовой или религиозной вражды имеется причинная связь.

Понятие организованной группы дается в ст. 35 УК РФ.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла. Мотивы чаще всего носят религиозно-националистическую окраску. Цели вытекают из направленности рассматриваемых действий, — разжечь ненависть либо вражду, а равно унижить достоинство и честь человека либо группы лиц по указанным выше признакам.

Субъектом может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16 лет; по п. «б» ч. 2 — занимающее служебное положение.

ОРГАНИЗАЦИЯ ЭКСТРЕМИСТСКОГО СООБЩЕСТВА (ст. 282¹ УК РФ).

Указанная норма введена в УК ФЗ от 25 июля 2002 г. Она предусматривает уголовную ответственность за создание экстремистского сообщества, руководство им, а также создание объединения организаторов, руководителей или иных представителей частей или структурных подразделений такого сообщества в целях разработки планов и (или) условий для совершения преступлений экстремистской направленности.

Объектом преступления выступают конституционные основы политической системы Российской Федерации, а также права и интересы граждан.

Объективная сторона преступления включает в себя три группы деяний:

1. Создание экстремистского сообщества, т.е. организованной группы лиц для подготовки или совершения по мотивам идеологической, политической, расовой, национальной или религиозной ненависти либо вражды, а равно по мотивам ненависти либо вражды в отношении какой-либо социальной группы преступлений экстремистской направленности. К ним законодатель относит преступления, предусмотренные следующими статьями: 148 «Воспрепятствование осуществлению права на свободу совести и вероисповеданий»; 149 «Воспрепятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования или участию в них»; 213 «Хулиганство»; 214 «Вандализм»; 243 «Уничтожение или повреждение памятников истории и культуры»; 244 «Надругательство над телами умерших и местами их захоронения»; 280 «Публичные призывы к осуществлению экстремистской деятельности»; 282 «Возбуждение ненависти либо вражды, а равно унижение человеческого достоинства».

Ссылочная диспозиция данной статьи отсылает для уяснения признаков преступного деяния к указанным статьям, которые освещаются в соответствующих главах данного учебника.

Создание экстремистского сообщества заключается в активных действиях субъекта по объединению группы лиц, имеющих общность в главном, — приверженности к радикальным действиям по подготовке и совершению преступлений экстремистской направленности. В основе мотивации такой деятельности лежат идеологическая, политическая, расовая, национальная или религиозная ненависть либо вражда, а равно ненависть либо вражда в отношении какой-либо социальной группы.

Преступление признается оконченным с момента создания преступного сообщества, способного подготавливать и совершать преступления экстремистской направленности.

2. Руководство экстремистским сообществом заключается в деятельности организатора по разработке планов экстремистской деятельности, распределению обязанностей среди участников и структурных подразделений и иных действиях, направленных на осуществление сообществом своих функций. Руководить таким сообществом может и лицо, возглавлявшее его создание, и иное лицо, признанное влиятельным и «авторитетным» в преступном мире.

3. Создание объединения организаторов, руководителей или иных, представителей частей или структурных подразделений заключается в действиях по координации и взаимодействию в ходе преступной деятельности, а также разработке планов или условий для совершения преступлений экстремистской направленности.

Субъективная сторона преступления включает в себя прямой умысел и вышеуказанные мотивы экстремистской деятельности. При этом субъект может руководствоваться любым из мотивов либо их взаимосвязанным комплексом.

Субъектом преступления может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Часть вторая ст. 282¹ предусматривает ответственность за участие в экстремистском сообществе.

Участие может выражаться в различных действиях, связанных с функционированием сообщества: выполнении поручений руководителя, оказании содействия в материальном и финансовом обеспечении, проведении пропагандистских акций и т.д.

Часть 3 данной статьи предусматривает квалифицированный состав, если преступные действия, указанные в ч. 1 и 2, совершаются лицом с использованием своего служебного положения. При этом ответственности подлежат не только должностные лица и лица,

осуществляющие управленческие функции в коммерческой и иной негосударственной организации, но и иные служащие, использующие свое служебное положение.

Статья 282¹ УК предусматривает поощрительную норму в Примечании к ней: «Лицо, добровольно прекратившее участие в экстремистском сообществе, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления.

ОРГАНИЗАЦИЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ЭКСТРЕМИСТСКОЙ ОРГАНИЗАЦИИ (ст. 282² УК РФ). Данная норма введена ФЗ от 25 июля 2002 г. наряду с другими для усиления ответственности за экстремистскую деятельность. В соответствии с ФЗ «О противодействии экстремистской деятельности» в Российской Федерации запрещаются создание и деятельность общественных и религиозных объединений, иных организаций, цели и действия которых направлены на осуществление экстремистской деятельности (ст. 9).

Уголовная ответственность предусматривается за организацию деятельности общественного или религиозного объединения либо иной организации, в отношении которых судом принято вступившее в законную силу решение о ликвидации или запрете деятельности в связи с осуществлением экстремистской деятельности.

Объектом преступления выступают конституционные основы функционирования политической системы России, а также права и интересы граждан и органов правосудия.

Объективная сторона преступления выражается в организации либо участии в деятельности общественного или религиозного объединения либо иных организаций в условиях, когда судом уже принято вступившую в законную силу решение об их ликвидации или запрете в связи с осуществлением экстремистской деятельности.

Понятие экстремистской деятельности дано в комментарии к ст. 280 УК.

Организация деятельности (ч. 1) означает активные действия субъекта по объединению усилий участников в экстремистской деятельности. Объективно это может выражаться в формировании планов деятельности, втягивании в ее деятельность новых участников, отработке организационных структур, разработке мер конспирации и т.д.

Участие в деятельности (ч. 2) выражается в совершении действия в соответствии с целями и планами объединения или организации: предоставлении материально-финансовых средств, выполнении локальных поручений по заданию организаторов

преступного сообщества в подготовке преступных акций экстремистской направленности и т.д.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла и мотивами, изложенными в комментарии к ст. 282¹ УК.

Субъектом преступления может быть лицо, достигшее 16-летнего возраста, организатор или участник экстремистской деятельности.

Поощрительная норма (Примечание к ст. 282² УК) гласит: «Лицо, добровольно прекратившее участие в деятельности общественного или религиозного объединения либо иной организации, в отношении которых судом принято вступившее в законную силу решение о ликвидации или запрете деятельности в связи с осуществлением экстремистской деятельности, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления».

§ 4. Государственное преступление, посягающее на экономическую систему

ДИВЕРСИЯ (ст. 281 УК РФ). Диверсия представляет повышенную общественную опасность, поскольку *объектом* выступает экономическая безопасность и обороноспособность России. Наряду с этим диверсия осуществляется общепасным способом, что ставит под угрозу также жизнь и здоровье граждан.

Предметом преступления выступают предприятия (заводы, фабрики), сооружения (мосты, плотины, туннели, электростанции), пути и средства сообщения, железнодорожный, водный и воздушный транспорт, средства связи, объекты жизнеобеспечения населения (системы водоснабжения, продуктопроводы, склады с продовольствием и горюче-смазочными материалами) и т.д.

С *объективной стороны* диверсия выражается в совершении взрыва, поджога или иных действий (обвалов, затоплений, камнепадов, аварий, катастроф и т.п.). Указанные общепасные действия направлены на разрушение или повреждение указанных предприятий, сооружений и других предметов преступления.

Разрушение указанных предметов означает приведение их в полную негодность, когда они не могут подлежать восстановлению либо их восстановление становится экономически невыгодным.

Повреждение — это приведение предметов в частичную негодность, когда их восстановление возможно и экономически целесообразно.

Диверсия признается оконченным преступлением с момента совершения взрывов, поджогов и иных подобных действий независимо от того, наступили указанные в законе последствия или нет. Наступивший материальный ущерб учитывается, но влияет не на квалификацию содеянного, а на установление степени вины и назначение наказания.

Квалифицирующим обстоятельством при диверсии (ч. 2 ст. 281 УК) выступает ее совершение организованной группой, т.е. устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких диверсионных актов.

Субъективная сторона диверсии выражается в прямом умысле, т.е. лицо сознает общественно опасный характер действий, связанных с совершением взрыва, поджога или иного действия, направленного на разрушение или повреждение указанных материальных объектов, и желает совершить эти действия. Если умыслом виновного охватывается неизбежность при этом гибели людей, то содеянное квалифицируется по совокупности с умышленным убийством.

Мотивы диверсии могут быть разными (месть, корысть, ненависть к существующему конституционному строю и т.п.). Обязательным признаком субъективной стороны преступления является цель — подрыв экономической безопасности и обороноспособности Российской Федерации.

По объективным свойствам диверсия сходна с рядом общеуголовных преступлений. Отличие их от диверсии заключается в том, что они наносят ущерб другим объектам и при их совершении у виновного отсутствует указанная в ст. 281 УК специальная цель.

От терроризма (ст. 205 УК) диверсия отличается по направленности совершения общепасных действий. Цели терроризма, в отличие от цели диверсии иные: нарушение общественной безопасности, устрашение населения либо оказание воздействия на принятие решений органами власти.

Если диверсию совершает гражданин Российской Федерации по заданию представителей иностранного государства или иностранной организации, его действия квалифицируются по совокупности с государственной изменой в форме оказания помощи в проведении враждебной деятельности против России.

Субъектом диверсии может быть гражданин России, иностранный гражданин или лицо без гражданства, вменяемый, достигший 16-летнего возраста.

Глава 38

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ, ИНТЕРЕСОВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБЫ И СЛУЖБЫ В ОРГАНАХ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ

§ 1. Понятие и общая характеристика преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления

Уголовно-правовые нормы гл. 30 УК РФ предусматривают ответственность за преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления (ст. 285–293 УК РФ). Данная группа преступлений с учетом особенностей их совершения, а также содержания объективных и субъективных признаков их составов значительно отличается от иных преступных посягательств и именуется в теории уголовного права должностными преступлениями.

Родовым *объектом* названных преступлений является совокупность общественных отношений, обеспечивающих нормальную и законную деятельность органов власти, иных государственных органов и органов местного самоуправления.

Непосредственным объектом данной группы преступлений являются общественные отношения, обеспечивающие нормальное функционирование отдельных звеньев государственного аппарата, органов местного самоуправления. В некоторых составах *дополнительным* объектом могут выступать законные интересы граждан или организаций (ст. 285, 286 УК РФ); здоровье (ч. 3 ст. 286 УК РФ); жизнь (ч. 2 ст. 293 УК РФ); собственность (ст. 285, 286, 293 УК РФ).

В ряде преступлений этой группы в качестве обязательного признака выступает предмет преступления, например: информация (документы, материалы, аудио- и видеозаписи), предоставляемая Федеральному Собранию (ст. 287 УК РФ); деньги, ценные

бумаги, иное имущество или выгоды имущественного характера (ст. 290, 291 УК РФ); официальные документы (ст. 292 УК РФ).

С *объективной стороны* должностные преступления характеризуются деянием в форме действия или бездействия, которые связаны со служебной деятельностью лиц, их совершивших, и нарушают нормальную деятельность государственного аппарата.

В самом обобщенном виде анализируемую группу преступлений можно определить как общественно опасные деяния (действия или бездействие), совершаемые представителями власти, должностными лицами, государственными и муниципальными служащими, не являющимися должностными лицами, с использованием занимаемого ими должностного (служебного) положения, вопреки интересам службы, причиняющие существенный вред охраняемым уголовным законом интересам органов государственной власти, государственной службы, службы в органах местного самоуправления.

Незначительная часть должностных преступлений по своей законодательной конструкции относятся к числу материальных. Данные преступления признаются оконченными с момента наступления последствий, указанных в правовой норме. К их числу относятся состав злоупотребления должностными полномочиями (ст. 285 УК РФ), превышения должностных полномочий (ст. 286 УК РФ), присвоения полномочий должностного лица (ст. 288 УК РФ), халатность (ст. 293 УК РФ), преступными последствиями которых признается существенное нарушение прав и законных интересов граждан, организаций, охраняемых интересов общества или государства либо причинение крупного ущерба. Обязательным признаком объективной стороны преступлений с материальным составом является обязательное наличие причинной связи между действиями (бездействием) и наступлением указанных общественно опасных последствий.

Остальные составы относятся к числу формальных: отказ в предоставлении информации Федеральному Собранию или Счетной Палате РФ (ст. 287 УК РФ), незаконное участие в предпринимательской деятельности (ст. 289 УК РФ), получение (ст. 290 УК РФ) и дача взятки (ст. 291 УК РФ), должностной подлог (ст. 292 УК РФ), которые признаются оконченными с момента совершения самого преступного действия.

Совершение деяния вопреки интересам службы состоит в том, что должностное лицо выполняет действия, которые противоречат как в целом интересам и нормальной деятельности органов власти, государственной службы и службы в органах местного

самоуправления, так и нормальной деятельности отдельных структурных звеньев этих органов и управлений, поскольку нарушают их деятельность, причиняют им существенный вред, ущемляют законные права и интересы граждан.

При совершении преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 293 УК РФ, необходимым последствием является причинение физического вреда (вред здоровью различной тяжести, смерть потерпевшего). Содержание физического вреда и его правовая оценка затруднены в судебной практике не вызывает, он может быть выражен в имущественном вреде и вреде здоровью, жизни. Сложнее определить такой вид вреда, как «существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций». Понятие это оценочное. В каждом конкретном случае необходимо учитывать все факторы и обстоятельства.

При оценке существенности нарушения прав и законных интересов следует учитывать совокупность обстоятельств дела: к таковым можно относить число потерпевших, чьи права нарушены; размер и характер вреда, его существенность для потерпевшего; наличие убытков и упущенной выгоды для гражданина, государственной либо коммерческой организации; создание обстановки, затрудняющей деятельность организации; срыв рабочего процесса и т.д.

Субъективная сторона преобладающего большинства преступлений данной категории характеризуется умышленной формой вины, содержание и сущность которой зависит от законодательной конструкции конкретного состава преступления. В качестве обязательного признака субъективной стороны данной группы преступлений законом предусмотрены «корыстная» или «иная личная заинтересованность», отсутствие которых, в том числе и наступление указанных в законе последствий, позволяет относить такие деяния к числу дисциплинарных проступков.

Субъектом большинства должностных преступлений (кроме дачи взятки и присвоения полномочий должностного лица) признаются должностные лица, представители власти. Понятие должностного лица раскрыто в Примечании к ст. 285 УК РФ, понятие представителя власти дано в Примечании к ст. 318 УК.

Для правильного решения вопросов уголовной ответственности за должностные преступления необходимо четкое знание функциональных обязанностей должностных лиц, которые сформулированы в различных нормативных актах, в связи с чем диспозиции многих статей гл. 30 УК носят бланкетный характер. Наряду с этим следует учитывать

разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, данные в постановлении от 10 февраля 2000 г. № 6 «О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе»⁶⁴.

§ 2. Виды преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления

ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЕ ДОЛЖНОСТНЫМИ ПОЛНОМОЧИЯМИ (ст. 285 УК РФ).

Непосредственным объектом рассматриваемого преступления является нормальное функционирование конкретных органов государственной власти, интересы государственной службы и органов местного самоуправления. Дополнительный объект — охраняемые интересы граждан или организаций, общества или государства.

Объективная сторона злоупотребления должностными полномочиями включает в себя:

- а) деяние в виде использования служебных полномочий вопреки интересам службы;
- б) общественно опасные последствия в виде существенного нарушения указанных в законе прав и интересов;
- в) причинную связь между использованием служебного положения и наступившими последствиями.

Должностным злоупотреблением могут быть признаны такие действия должностного лица, которые вытекали из его служебных полномочий и были связаны с осуществлением прав и обязанностей, которыми это лицо наделено в силу занимаемой должности, причем виновный использует служебные полномочия вопреки интересам службы.

В целях обеспечения правильного применения нормы о злоупотреблении должностными полномочиями необходимо устанавливать круг и характер служебных прав и обязанностей должностного лица, законы, их регламентирующие, мотив, цель и фактические обстоятельства совершенного деяния, наличие причинной связи между нарушением (неисполнением) должностным лицом своих обязанностей и наступившими вредными последствиями.

Под служебными полномочиями следует понимать права и обязанности, которыми лицо наделено законом в силу занимаемой должности. Соответственно использованием служебных полномочий признаются только те действия должностного лица, которые осуществлены в пределах его служебной компетенции, в границах прав и обязанностей,

⁶⁴ Судебная практика по уголовным делам / Сост. Г.А. Есаков. М., 2005. С. 147–152.

возложенных на него законом и допущенного к исполнению функций по должности. Совершение деяния, не входящего в полномочия (компетенция) должностного лица, не может рассматриваться как злоупотребление должностными полномочиями. Данная норма предусматривает ответственность за злоупотребление именно должностными полномочиями, а не за злоупотребление служебным положением, которое занимает должностное лицо в соответствующем государственном органе, органе местного самоуправления, государственном или муниципальном учреждении. Это различие не следует игнорировать. Служебные полномочия должностных лиц определяются законом либо иным нормативным правовым актом, имеющим статус закона. Должностные инструкции, ведомственные приказы содержат лишь порядок и процедуру исполнения должностным лицом требований закона, не устанавливают нормы права и не могут влиять на содержание полномочий должностного лица (представителя власти).

Не образует состава данного преступления использование должностным лицом для совершения неправомерных действий не служебных полномочий, а возможностей, связанных с его авторитетом или авторитетом занимаемой им должности или представляемой службы, приобретенных связей с должностными лицами, не подчиненными и не подконтрольными ему по службе. Авторитет не является элементом общественного отношения, относится к моральной категории и не может рассматриваться в качестве признака злоупотребления должностным положением. Использование личных отношений, если они не связаны с занимаемой должностью, также не может рассматриваться как использование должностного положения.

В постановлении о привлечении в качестве обвиняемого и обвинительном заключении должны содержаться ссылки на правовые акты, в силу которых должностное лицо наделено теми или иными полномочиями, а также конкретные обязанности и права, злоупотребление которыми вопреки интересам службы ставится ему в вину. Если действия должностного лица, связанные с нарушением им своих служебных полномочий, были совершены в целях предупреждения вредных последствий, более значительных, чем фактически причиненный вред, если этого нельзя было сделать другими средствами — такие действия в соответствии с законодательством о крайней необходимости не могут быть признаны преступными.

Злоупотребление должностными полномочиями может выражаться в различных формах: нарушение финансовой дисциплины, использование целевых денежных средств не по прямому назначению, обман ревизионных и контролирующих органов, отпуск либо сбыт товарно-материальных ценностей по заниженным ценам, выделение помещений, оборудования, транспортных средств и иного имущества в аренду с заниженной арендной оплатой, заключение договоров на заведомо невыгодных условиях, сокрытие хищений и недостач, неосновательная передача имущества в пользование частным и юридическим лицам, извлечение выгоды без изъятия и обращения чужого имущества в свою пользу, использование труда, транспортных средств, машин, механизмов, помещений в личных целях без оплаты, возмещения стоимости выполненных работ и оказанных услуг и др.

Использование служебных полномочий — своеобразная форма реализации предоставленных прав и возложенных обязанностей — предполагает прежде всего активную форму преступного поведения, выраженную в действии. Судебная практика не исключает и совершения злоупотребления должностными полномочиями путем воздержания от действий (бездействия). Для вменения бездействия как уголовно наказуемого поведения необходимо определить, какие обязательные предписания необходимо было выполнить, входило ли совершение невыполненных действий в его компетенцию и возлагалась ли на него обязанность их совершения, а также выяснить, имелась ли у соответствующего лица фактическая возможность совершения ожидаемых от него действий. Только при совокупности этих условий может быть поставлен вопрос о должностном бездействии лица.

Совершение деяния *вопреки интересам службы* представляет прежде всего его незаконность. Любое должностное преступление нарушает определенные правовые предписания, при этом деяние формально может осуществляться в пределах служебных полномочий, однако с нарушением закона либо при противоречии выполненных действий общим задачам, требованиям, предъявляемым к соответствующим государственным органам, органам местного самоуправления, их назначению, принципам и методам функционирования, порядку принятия решения.

Состав злоупотребления служебными полномочиями материальный. Преступление является оконченным в момент наступления последствий в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых

законом интересов общества или государства, либо наступления тяжких последствий. В случае ненаступления указанных последствий и признания вреда несущественным состав злоупотребления должностными полномочиями в качестве должностного преступления исключается. Вред, причиняемый преступлениями данного вида, носит разнообразный характер, для определения его тяжести нет единых критериев. Вопрос о том, является ли причиненный вред существенным, и могут ли наступившие последствия считаться тяжкими — это вопрос факта, который решается с учетом особенностей каждого конкретного случая.

Вред может выражаться в причинении не только материального, но и иного ущерба: в нарушении конституционных прав и свобод граждан, подрыве авторитета органов власти, государственных и общественных организаций, создании помех и сбоев в их работе, нарушении общественного порядка, сокрытии крупных хищений, других тяжких преступлений и т.п. При решении вопроса о том, является ли причиненный вред существенным, необходимо учитывать степень отрицательного влияния противоправного деяния на нормальную работу предприятия, организации, учреждения, характер и размер понесенного ими материального ущерба, число потерпевших граждан, тяжесть причиненного им морального, физического или имущественного вреда и т.п.

Существенным вредом следует признавать нарушение конституционных прав и свобод человека и гражданина, поскольку в соответствии с Конституцией РФ они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления, органов правосудия, вследствие чего нарушение прав и свобод граждан влечет и нарушение охраняемых законом интересов общества и государства.

При оценке имущественного вреда, причиненного гражданину в качестве существенного, следует учитывать как стоимостное выражение имущественного ущерба, упущенной выгоды, так и материальное положение, значимость ущерба для потерпевшего.

Оценивая имущественный вред, причиненный юридическим лицам, в качестве существенного следует учитывать стоимостное выражение материального ущерба, его значение для функционирования предприятия, организации, материальные потери (упущенная выгода), связанные с нарушением функционирования юридического лица, и др. Представляется, что стоимостным выражением такого вреда может являться ущерб, в

500 раз превышающий минимальный размер оплаты труда, установленный законодательством РФ на момент совершения преступления.

Уголовная ответственность законом предусмотрена только в случаях злоупотреблений должностными полномочиями, совершенных *из корыстной или иной личной заинтересованности*. Эти признаки *субъективной стороны* являются обязательными наряду с умышленной формой вины. Виновный осознает опасность своих действий, предвидит наступление существенного нарушения охраняемых интересов и желает либо сознательно допускает такие последствия, либо относится к ним безразлично.

Корыстный мотив предполагает стремление получить незаконную материальную выгоду, деньги, материальные ценности либо желание освободиться от исполнения материальных обязательств.

Иная личная заинтересованность может выражаться в стремлении извлечь выгоду неимущественного характера, вызываться такими побуждениями, как карьеризм, протекционизм, семейственность, желанием приукрасить действительное положение вещей, получить взаимную услугу, заручиться поддержкой в решении какого-либо вопроса, скрыть свою некомпетентность.

Субъект преступления — специальный: должностное лицо, понятие которого дается в Примечании к ст. 285 УК. Это может быть представитель власти, который осуществляет свои функции постоянно, временно или по специальному полномочию. Также это может быть и лицо, выполняющее организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, а также в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ.

Субъекты должностных преступлений различаются между собой в зависимости от статуса и должностного положения, а также объема и содержания предоставленных полномочий. Как было указано выше, в основе определения понятия «должностное лицо» должны находиться признаки, указывающие не только на то, что лицо занимает должность в органе государства, руководит людьми, коллективом, выполняет административные либо хозяйственные функции, но и наделено для этого полномочиями административного либо властного характера.

Полномочия у любого лица приобретаются не сразу, а после определенной процедуры назначения на должность, что предполагает последовательное прохождение ими четырех основных стадий: а) приобретение полномочий; б) непосредственное развитие и реализация служебных, должностных функций в процессе исполнения должностных обязанностей; в) приостановление полномочий; г) прекращение служебных, должностных полномочий. Последовательный и подробный анализ названных стадий позволяет правильно установить момент, с которого у лица возникает право на приобретение, реализацию полномочий по должности. На этой основе следует давать правовую оценку совершенного противоправного деяния в зависимости от стадии развития должностного статуса. Постановка вопроса о злоупотреблении, превышении полномочиями (служебными, должностными, властными) правомерна лишь тогда, когда лицо совершило общественно опасное деяние, находясь на стадии непосредственного исполнения возложенных на него по занимаемой должности функций.

Квалифицирующим признаком (ч. 2 ст. 285 УК) является совершение преступления лицом, занимающим государственную должность или государственную должность субъекта РФ, либо главой органа местного самоуправления. В Примечании к данной статье раскрываются признаки перечисленных субъектов. Например, к занимающим государственные должности Российской Федерации относятся лица, занимающие должности, устанавливаемые Конституцией РФ, федеральными конституционными законами и федеральными законами для непосредственного исполнения полномочий государственных органов.

Особо квалифицирующим видом злоупотребления служебным положением (ч. 3 ст. 285 УК) является совершение злоупотребления, повлекшего причинение тяжких последствий, к числу которых могут быть отнесены: дезорганизация работы учреждения, предприятия, срыв выполнения экономических обязательств, нанесение государству материального ущерба в особо крупных размерах и т.д. При этом необходимо, чтобы кроме указанных вредных последствий имелись и другие предусмотренные законом признаки состава должностного злоупотребления. Наступившие последствия должны находиться в причинной связи с совершенными должностным лицом действиями (бездействием). Отсутствие причинной связи исключает уголовную ответственность должностного лица.

Квалифицируя действия государственных служащих, совершивших должностные преступления, следует руководствоваться Указом Президента РФ «О борьбе с коррупцией в системе государственной службы» от 4 апреля 1992 г. №361, в котором установлен запрет служащим госаппарата выполнять иную оплачиваемую работу на условиях совместительства, за исключением научной, преподавательской или творческой деятельности. Аналогичные правовые запреты о работе по совместительству содержатся и в ФЗ от 5 июля 1995 г. № 114-ФЗ «Об основах государственной службы Российской Федерации», от 17 декабря 1997 г. № 8-ФЗ «Об основах муниципальной службы в Российской Федерации» и в других законах.

НЕЦЕЛЕВОЕ РАСХОДОВАНИЕ БЮДЖЕТНЫХ СРЕДСТВ (ст. 285¹ УК РФ).

Непосредственным объектом преступлений, указанных в ст. 285¹ и 285² УК, является нормальная деятельность органов государственной власти в лице бюджетных органов, отношения, суть которых состоит в выполнении определенных процедур и правил, связанных с осуществлением расходов бюджетов всех уровней бюджетной системы и государственных внебюджетных фондов и их использование по целевому назначению.

Диспозиция данной статьи носит бланкетный характер и требует знания иных нормативных актов в сфере исполнения бюджета. Бюджетом является форма образования и расходования фонда денежных средств, предназначенных для финансирования обеспечения задач и функций государства и местного самоуправления. В России существует трехуровневая бюджетная система, включающая в себя ежегодно принимаемые федеральный бюджет, бюджеты субъектов РФ и местные бюджеты.

Объективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется совершением действия, направленного на нецелевое расходование бюджетных средств, на нужды, не содержащихся в бюджетной росписи и не включенных в смету расходов и доходов. Это может быть финансирование расходов по смете, которая не соответствует уведомлению о бюджетных ассигнованиях, в том числе другими документами (финансирование расходов сверхзапланированных лимитов). Преступные действия направлены исключительно на противоправное расходование бюджетных средств вопреки основаниям и условиям, для которых они выделены.

Нецелевым расходованием бюджетных средств является их использование на цели, не соответствующие условиям получения. Правовыми основаниями получения бюджетных

средств является обязательное наличие: а) утвержденного бюджета соответствующего уровня; б) бюджетная роспись; в) уведомление о бюджетных ассигнованиях; г) смета доходов и расходов; д) иное правовое основание их получения.

Расходование денежных средств состоит из трех основных этапов: 1) утверждение сводной бюджетной росписи и доведение ее показателей до всех нижестоящих получателей бюджетных средств; 2) составление получателем сметы доходов и расходов и ее утверждение вышестоящим органом; 3) наличие обязанности (бюджетное обязательство) по расходованию денежных средств бюджета и их использование согласно бюджетной росписи и утвержденной смете.

Преступление считается оконченным с момента незаконного, вопреки уведомлению об ассигнованиях и утвержденной смете, списания бюджетных средств со счета в *крупном размере*. Крупным размером является сумма превышающая 1 млн 500 тыс. руб. (Примечание к ст. 285¹ УК).

Субъективная сторона преступления характеризуется только прямым умыслом, где виновный сознает общественную опасность совершаемого им незаконного, вопреки бюджетным документам (уведомление о бюджетных ассигнованиях, смета расходов) нецелевого расходования бюджетных средств в крупном размере, и желает этого.

Субъект данного преступления специальный, которым является должностное лицо получателя бюджетных средств, на котором лежит обязанность по распоряжению ими в соответствии с законом.

Квалифицирующими признаками данного состава преступления являются совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или в особо крупном размере. При этом значение имеет участие в данном преступлении двух и более должностных лиц, представляющих интересы получателя бюджетных средств. Особо крупным размером признается незаконно израсходованная сумма бюджетных средств, превышающая 7 млн 500 тыс. руб.

Размещение бюджетных денежных средств на банковских счетах либо передача их на правах доверительного управления не содержит признаков данного состава преступления. В подобных случаях действия должностного лица следует квалифицировать по признакам злоупотребления должностным положением (ст. 285 УК), а при присвоении либо растрате

бюджетных средств или их изъятии путем обмана, — по совокупности с преступлениями, предусмотренными ст. 159, 160, 285 УК.

НЕЦЕЛЕВОЕ РАСХОДОВАНИЕ СРЕДСТВ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ВНЕБЮДЖЕТНЫХ ФОНДОВ (ст. 285¹ УК РФ). Понятие средств государственных внебюджетных фондов содержится в федеральных законах, определяющих порядок формирования, учета и расходования денежных средств, поступающих в качестве обязательных платежей путем отчислений, производимых из федерального бюджета, добровольных взносов юридических и физических лиц, других доходов, предусмотренных законодательством РФ. К числу обязательных внебюджетных фондов в РФ относятся: Пенсионный фонд РФ, Фонд социального страхования РФ, Федеральный и территориальные фонды обязательного медицинского страхования. Общие принципы и правовое положение внебюджетных фондов закреплено в ст. 143 Бюджетного кодекса РФ, а конкретный порядок деятельности регулируется многочисленными нормативными документами, к числу которых следует отнести: ФЗ от 16 июля 1999 г. «Об основах обязательного социального страхования», ФЗ от 15 декабря 2001 г. «Об обязательном пенсионном страховании в Российской Федерации», ФЗ от 17 декабря 2001 г. «О трудовых пенсиях», ФЗ от 24 июля 2002 г. «Об инвестировании средств для финансирования накопительной части трудовой пенсии в Российской Федерации», ФЗ от 24 июля 1998 г. «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний», ФЗ от 31 декабря 2002 г. «Об обеспечении пособиями по обязательному социальному страхованию граждан, не работающих в организациях и у индивидуальных предпринимателей, применяющих специальные налоговые режимы, и некоторых других категорий граждан» и т.п. Нормативные правовые акты предусматривают перечень основных направлений деятельности и обязательных мероприятий, направленных на порядок финансирования государственных внебюджетных фондов и расходование денежных средств.

Объективная сторона данного преступления выражена в совершении действия в виде незаконного расходования средств государственных внебюджетных фондов в крупном размере.

Под расходованием средств следует понимать процедуру финансирования конкретных мероприятий путем направления в банк необходимого платежного документа и списанием

средств со счета. При расходовании средств внебюджетных фондов контроль за их деятельностью осуществляется со стороны финансовых органов соответствующего бюджетного уровня (ст. 150 БК РФ), которые реализуют свои полномочия в рамках аналогичной процедуры, установленной для осуществления контроля за исполнением государственных бюджетов.

Нецелевым расходованием средств государственных внебюджетных фондов следует рассматривать использование средств в нарушение установленного законом или нормативным актом порядка финансирования, несоблюдение правовых оснований проведения финансовых операций, что связано с нарушением финансовой дисциплины (неверный учет первичной бухгалтерской документации, прямое нарушение закона «О бухгалтерском учете» и др.).

По конструкции преступление относится к числу *формальных* и оконченным признается в момент списания банком бюджетных средств со счета его распорядителя на основе поступившего платежного документа (платежное поручение) в крупном размере (ч. 1 ст. 285² УК) или в особо крупном размере (ч. 2 ст. 285² УК).

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом, когда виновный сознает, что противоправно расходует средства внебюджетного фонда и желает их израсходовать. При этом цель является обязательным признаком субъективной стороны и состоит в том, что виновный желает направить средства не в соответствии с условиями, определенными законодателем.

Субъект преступления специальный — должностное лицо, состоящее в должности в конкретном фонде и имеющее полномочия по распоряжению средствами.

ПРЕВЫШЕНИЕ ДОЛЖНОСТНЫХ ПОЛНОМОЧИЙ (ст. 286 УК РФ).

Непосредственный объект рассматриваемого состава преступления — интересы конкретного органа государственной власти, государственной службы или службы органов местного самоуправления. *Дополнительный объект* — охраняемые интересы граждан или организаций, общества или государства.

Объективная сторона преступления заключается в совершении должностным лицом действий, сопряженных с выходом за пределы полномочий. К числу обязательных признаков относятся последствия в виде существенного нарушения прав и законных интересов, а также причинная связь между действиями и последствиями.

Судебная практика и наука выделяют четыре основные формы превышения должностных полномочий: 1) совершение действий, не входящих в компетенцию должностного лица, представителя власти (инспектор налоговой службы действует за своего начальника, постовой милиционер вмешивается в функции инспектора дорожно-патрульной службы и т.п.); 2) совершение действий, которые могут быть по закону совершены только коллегиально (например, принятие решения судьей единолично вместо вынесения судебного вердикта с участием присяжных заседателей); 3) совершение действий, хотя и разрешенных законом, но при определенных обстоятельствах (например, применение оружия работником милиции там, где отсутствовали правовые основания для этого); 4) совершение действий, которые должностное лицо не вправе совершать ни при каких обстоятельствах (например, нанесение физических побоев подозреваемому). Последняя форма превышения может составлять самостоятельную форму превышения власти только при условии, что оно допущено в момент наличия властных отношений между должностным лицом и потерпевшим. По общему правилу всем лицам, а не только должностным, запрещены необоснованное применение силы, самочинная расправа, повлекшие нанесение побоев, телесных повреждений. Здесь надо учитывать то обстоятельство, что граждане имеют право применять физическую силу при защите своих интересов (в рамках необходимой обороны), задержании преступника, выполнении гражданского долга (ст. 38 УК), а должностное лицо обязано это делать в силу закона, поскольку того требуют его служебные полномочия. При отсутствии властных отношений между должностным лицом и гражданином, т.е. при совершении деяния вне рамок служебной деятельности данного лица, вопрос о превышении власти ставить неправомерно.

К последствиям в анализируемом составе преступления относится существенное нарушение прав и охраняемых интересов. Понятие это оценочное, требующее оценки всех конкретных фактов и обстоятельств.

Квалифицированным видом превышения должностных полномочий является совершение деяния лицом, занимающим государственную должность РФ, субъекта РФ или главы местного самоуправления (ч. 2 ст. 286 УК).

В качестве *особо квалифицирующих* видов превышения должностным лицом полномочий признаются действия, связанные с применением насилия или угрозой

такового, с применением оружия или специальных средств (дубинок, наручников и др.), с причинением тяжких последствий (ч. 3 ст. 286 УК).

Применение насилия выражается в физическом или психическом принуждении потерпевшего к совершению незаконных действий либо в принуждении к прекращению правомерной деятельности в интересах должностного лица. Действия виновного охватывают причинение легкого вреда здоровью и вреда средней тяжести.

Превышение власти, сопровождаемое применением оружия, означает фактическое использование лицом боевого, служебного либо гражданского оружия, признаки которого определены в Законе РФ «Об оружии». Порядок и правовые основания применения оружия определены Законом РФ от 18 апреля 1991 г. «О милиции», согласно которому (ст. 15) установлено два правовых режима, разрешающих пользователям оружия употреблять его в дело. Первый — применение, под которым понимается фактическое употребление оружия для физического воздействия на человека путем причинения его здоровью вреда. Второй — использование оружия, т.е. намерение его применить, употребление для уничтожения опасных животных и для остановки транспортного средства. Применение либо использование оружия вопреки указанным в законе правовым основаниям и следует рассматривать превышением должностных, властных полномочий.

Специальными средствами являются резиновые палки, слезоточивый газ, наручники, средства разрушения преград, средства принудительной остановки транспорта, водометы, бронемшины, специальные окрашивающие вещества, служебные собаки. Данный перечень указан в ст. 14 Закона РФ «О милиции» и является исчерпывающим. Превышением власти будет признаваться фактическое применение специальных средств при отсутствии для этого указанных в законе оснований. Например, не было активного сопротивления лица, задержанного за совершение административного правонарушения, а представитель власти применил к нему резиновую палку.

Тяжкими последствиями могут быть признаны: тяжкий вред здоровью, наступления смерти, крупные аварии, материальный ущерб в особо крупных размерах. Вина по отношению к тяжким последствиям может быть умышленной либо неосторожной. Если должностное лицо действовало с умыслом, то его действия надлежит рассматривать как умышленное нанесение тяжкого вреда здоровью либо совершение умышленного убийства

и квалифицировать по совокупности (ч. 3 ст. 286 и 105, 111 УК). Неосторожная форма вины может иметь место по отношению к наступившим последствиям⁶⁵.

ОТКАЗ В ПРЕДОСТАВЛЕНИИ ИНФОРМАЦИИ ФЕДЕРАЛЬНОМУ СОБРАНИЮ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ИЛИ СЧЕТНОЙ ПАЛАТЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ (ст. 287 УК РФ). Сущность данной нормы заключается в том, что должностное лицо неправомерно отказывается от предоставления официальной информации Федеральному Собранию РФ или Счетной палате РФ в случаях, когда по закону оно обязано дать эту информацию.

Объективная сторона преступления характеризуется совершением должностным лицом одного из следующих действий (бездействия): а) отказ предоставить в указанные органы информацию (открытый, прямой отказ), которая обладает признаками ее официальности; б) уклонение от предоставления информации (скрытый отказ) под различным предлогом (ссылка на ее отсутствие, неполноту, неготовность, нахождение в другом учреждении и т.п.); в) предоставление объективной информации, содержащей неполные сведения о фактах и событиях, интересующих высшие органы власти; г) предоставление информации, которая является полностью необъективной, ложной, искаженной, не соответствующей действительности. Перечисленные действия представляют собой самостоятельные формы рассматриваемого состава преступления. Данный состав формальный и оконченным считается с момента совершения любого из указанных выше действий.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины. Виновное должностное лицо сознает, что незаконно отказывает высшим органам власти в предоставлении официальной информации, которую оно обязано предоставить, либо выдает ее в неполном виде или ложной и желает этого. Наличие в законе формулировки «заведомо неполная либо ложная информация» исключает такую форму вины, как неосторожность. Мотив и цель не указаны в правовой норме, поэтому не являются обязательными, но могут учитываться при назначении наказания.

Субъектом преступления может быть только должностное лицо, на котором непременно должна лежать предусмотренная законом обязанность предоставлять информацию высшим органам власти.

⁶⁵ Бюллетень ВС РФ. 2002. № 5. С. 20; № 7. С. 7.

Квалифицированным признаком анализируемого преступления является (ч. 2 ст. 287 УК) отказ в предоставлении информации только лицом, занимающим государственную должность РФ или субъекта РФ (анализ был дан применительно к ст. 285 УК).

Особо квалифицированный вид данного состава преступления (ч. 3 ст. 287 УК) характеризуется: а) отказом или уклонением, сопряженным с сокрытием правонарушений, совершенных должностными лицами органов государственной власти; б) совершением деяния группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; в) наступлением тяжких последствий.

Отказ в предоставлении информации группой лиц по предварительному сговору или организованной группой предполагает участие в данном деянии двух или более должностных лиц либо совместность совершения преступного отказа в предоставлении информации всеми его участниками. Тяжкие последствия, наступившие в результате совершенного должностным лицом (лицами) отказа в предоставлении информации высшим органам власти, могут быть выражены в принятии этими органами ошибочного решения по той причине, что не была дана официальная информация либо была представлена информация, содержащая ложные сведения. К сожалению, термин «тяжкие последствия» законодатель использует не так уж редко. Данный термин относится к разряду оценочных категорий, и потому его границы нечеткие, зависят не от уголовного закона, а от правоприменителя, что не способствует укреплению принципа законности.

ПРИСВОЕНИЕ ПОЛНОМОЧИЙ ДОЛЖНОСТНОГО ЛИЦА (ст. 288 УК РФ).

Сущность данного состава преступления выражена в том, что государственный служащий органа местного самоуправления, не являющийся должностным лицом, неправомерно присваивает себе полномочия должностного лица. Преступление посягает на интересы и нормальную деятельность государственных органов власти и управления. Непосредственным объектом являются права и законные интересы конкретного гражданина, организации, предприятия, учреждения.

Объективная сторона рассматриваемого преступления выражена в совершении виновным действий, сопряженных с неправомерным, вопреки установленному законодательством порядку самовольным присвоением полномочий должностного лица. Фактически государственный служащий или служащий органа местного самоуправления выдает себя перед другими лицами в роли должностного лица. Обязательным признаком

объективной стороны данного преступления является причинение вреда в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан, организаций, предприятий, учреждений. Между действиями и последствиями должна быть установлена причинная связь.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины. Виновный осознает опасность и противоправность своих действий по присвоению полномочий должностного лица, предвидит наступление вредных последствий в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций и желает причинить такой вред, либо сознательно его допускает или относится к этому безразлично.

Субъектом преступления — специальный. Им является государственный служащий или служащий органа местного самоуправления, не являющийся должностным лицом, достигший 16-летнего возраста.

НЕЗАКОННОЕ УЧАСТИЕ В ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ (ст. 289 УК РФ). Современное законодательство России содержит ряд прямых запретов на участие должностных лиц в предпринимательской деятельности. Это относится к ст. 289 УК, устанавливающей запрет за незаконное участие должностного лица в предпринимательской деятельности. Такой запрет содержит п. 3 ст. 11 Закона РФ от 5 июля 1995 г. «Об основах государственной службы». В нем прямо запрещено всем государственным служащим заниматься предпринимательской деятельностью лично или через доверенных лиц. Уголовная же ответственность за нарушение данного запрета распространяется только на должностных лиц.

Объективная сторона названного преступления выражена в деянии, совершаемом различными действиями: фактическое учреждение должностным лицом организации, осуществляющей предпринимательскую деятельность; участие в управлении вышеуказанной организации. Гражданский кодекс РФ (ст. 50) предусматривает правовой статус коммерческого и некоммерческого предприятий. Коммерческое предприятие преследует извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности, которая распределяется между ее участниками. Предпринимательской деятельностью занимаются только коммерческие предприятия. Участие должностного лица в подобной деятельности и будет составлять предмет запрета. Закон не запрещает должностному лицу участвовать в деятельности некоммерческого предприятия, к числу которых относятся фонды,

ассоциации. Наиболее типичными формами совершения рассматриваемого преступления являются: 1) учреждение должностным лицом коммерческого предприятия, организации, которые занимаются предпринимательской деятельностью. При этом должностное лицо может либо быть единоличным учредителем (владельцем) созданного им предприятия, либо входить наряду с другими в состав учредителей, участников такого предприятия; 2) обязательное участие в управлении предприятием лично или через представителя доверенного лица. Это может быть участие в качестве учредителя в проводимых собраниях, избрание членом правления, совета предприятия. Ответственность возможна лишь при наличии действующего законодательного запрета на занятие такой деятельностью, и если эти деяния связаны с предоставлением такой организации льгот и преимуществ или с покровительством в иной форме. Несомненно, эти льготы, преимущества, покровительство должны носить материальный характер (кредиты, займы, подряды и т.п.), давать право предприятию выгодно извлекать прибыль, не платить обязательные налоги и т.д. Важным признаком является использование должностным лицом возможностей своего официального служебного положения. Хотя это обстоятельство прямо не указано в законе, но оно вытекает из существа нормы ст. 289 УК. Без подобного использования речь можно вести лишь о дисциплинарном должностном проступке.

Предоставление льгот и преимуществ заключается в первоочередном, вопреки установленному порядку, получении сырья или товара, льготном налогообложении, предоставлении внеочередных беспроцентных кредитов и т.п.

К покровительству в иной форме можно отнести, например, освобождение от проверок и ревизий, а также от контроля со стороны налоговых органов.

Исходя из законодательной конструкции, данный состав преступления можно отнести к числу *формальных*. Само действие при совершении преступления, предусмотренного ст. 289 УК, заключается по существу в злоупотреблении служебным положением, когда должностное лицо, пользуясь своими полномочиями, отдает распоряжение, подписывает документы или совершает иные действия вопреки интересам службы. По юридической природе такие действия можно отнести к специальным видам злоупотребления служебным положением. Преступление считается оконченным с момента незаконного получения

организацией, осуществляющей предпринимательскую деятельность, льгот, преимуществ или покровительства в иной форме.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Должностное лицо сознает, что, несмотря на указанный в законе прямой запрет, создает предприятие, участвует в управлении им лично или через своего представителя, предоставляет ему льготы, преимущества, покровительство и желает совершать данные действия. Цели и мотивы не являются обязательными признаками субъективной стороны данного преступления. Как правило, это корыстные мотивы, они могут учитываться при назначении наказания.

Субъект — специальный: должностное лицо, которое либо само учреждает организацию, осуществляющую предпринимательскую деятельность, или участвует в ее управлении, либо действует через доверенное лицо (посредника). В качестве последнего может выступать и недолжностное лицо. Однако предоставление льгот и преимуществ указанной организации в любом случае осуществляет должностное лицо.

ПОЛУЧЕНИЕ ВЗЯТКИ (ст. 290 УК РФ). Для правильного применения уголовно-правовых норм о взяточничестве необходимо учитывать разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, данные в постановлении от 10 февраля 2000 г. «О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе». Взятка — наиболее характерное, опасное и распространенное преступление, поскольку является не только должностным преступлением, но и типичным проявлением коррупции. Высокая степень общественной опасности получения взятки заключается еще и в том, что это преступление подрывает основы государственной власти и управления, дискредитирует авторитет этой власти в глазах населения, значительно ущемляет законные интересы и права граждан.

Предметом взятки являются не только деньги, ценные бумаги, иное имущество, но и различные выгоды, причем имущественного характера. Под деньгами (валюта) понимаются как российские, так и иностранные денежные знаки, находящиеся в официальном денежном обращении. Старинные монеты, как российские, так и иностранные, не являющиеся средством платежа, не могут быть деньгами в смысле состава ст. 290 УК, а должны относиться к предмету взятки в виде «иного имущества».

Если предметом получения и дачи взятки явились драгоценные металлы, природные драгоценные камни или жемчуг, то действия взяткополучателя и взяткодателя должны быть также дополнительно квалифицированы по ст. 191 УК.

Под выгодами имущественного характера понимаются различного рода услуги и (или) выгоды, оказываемые взяткополучателю безвозмездно и (или) явно по заниженной стоимости. В правоприменительной практике известны случаи, когда взятке придается видимость легальной сделки между «дающим» и «берущим» взятку под видом договора подряда, бытового или строительного подряда, договора займа и т.д.

Под услугами имущественного характера следует понимать также предоставление санаторных или туристических путевок, проездных билетов, оплата расходов и развлечений должностного лица, производство ремонтных, строительных, реставрационных и других работ в пользу взяткополучателя.

Более завуалированными способами дачи-получения взятки могут быть: прощение долга, преднамеренный «проигрыш» в карты, оплата долга должностного лица, фиктивное зачисление на должность, отзыв материального иска из суда, предоставление в безвозмездное (или по заниженной цене) пользование имущества, получение льготного кредита, завышение «гонораров» и т.д. Получение в таком случае услуг нематериального характера не может признаваться взяткой. Здесь при определенных условиях речь можно вести о злоупотреблениях должностными полномочиями (ст. 285 УК).

С *объективной стороны* рассматриваемое преступление выражается в различных действиях: 1) получение должностным лицом лично или через посредника взятки за действия (бездействие) в пользу взяткодателя или предоставляемых им лиц; 2) получение взятки за содействие действиям в пользу взяткодателя; 3) получение взятки за общее покровительство или попустительство по службе. Ответственность наступает при условии, если такие действия (бездействие) входят в служебные полномочия должностного лица, или оно в силу должностного положения может способствовать таким действиям. Посредником может быть родственник, близкий друг, сослуживец, с которым фактически вступает в сговор взяткополучатель. В данном случае, по нашему мнению, речь должна идти о квалифицированном составе преступления, а именно о его совершении по предварительному сговору группой лиц. Хотя для более точной квалификации необходимо соответствующее судебное толкование.

Использование субъектом одних только личных связей для достижения результата, желательного для лица, передавшего ему вознаграждение, не может рассматриваться как использование должностного положения.

Общее покровительство по службе представляет собой совершения действия, связанные с незаслуженным поощрением, внеочередным необоснованным повышением в должности, совершением других действий, не вызываемых необходимостью.

К попустительству по службе следует относить, например непринятие должностным лицом мер за упущения или нарушения в служебной деятельности взяткодателя или представляемых им лиц, не реагирование на его неправомерные действия. Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ, не являются субъектами взятки работники государственных органов и органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, исполняющие в них профессиональные или технические обязанности, которые не относятся к организационно-распорядительным или административно-хозяйственным функциям.

Получение взятки — *формальный* состав преступления. Оно признается оконченным деянием с момента принятия должностным лицом хотя бы части взятки. В случаях, когда заранее обусловленная взятка не была получена по обстоятельствам, не зависящим от воли взяткополучателя (например, ввиду пресечения преступления в момент ее передачи), содеянное им должно квалифицироваться как покушение на получение взятки по ч. 3 ст. 30 и ст. 290 УК РФ. При получении должностным лицом взятки за совершение преступного деяния его действия следует квалифицировать по правилам реальной совокупности преступлений (вынесение заведомо неправосудного приговора, привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности и т.п.).

Проблема разграничения взятки и подарка связана с тем, что федеральные законы «Об основах государственной службы Российской Федерации» и «Об основах муниципальной службы в Российской Федерации» содержат правовой запрет государственным (муниципальным) служащим «получать от физических и юридических лиц вознаграждения (подарки, денежное вознаграждение, ссуды, услуги, оплату развлечений, отдыха, транспортных расходов и иные вознаграждения), связанные с исполнением должностных обязанностей, в том числе и после выхода на пенсию». Гражданский кодекс РФ разрешает дарение государственным служащим и служащим органов муниципальных

образований в связи с их должностным положением или в связи с исполнением ими служебных обязанностей «обычных подарков», стоимость которых не превышает пяти установленных законом минимальных размеров оплаты труда (ст. 575 ГК). Коллизию указанных законов следует разрешать таким образом. Обычный подарок, принятый должностным лицом, отличается от взятки не столько небольшим размером по стоимости, а исключительно по субъективному критерию (целями, которые преследует виновный при взятке). Взятка будет иметь место в следующих случаях: 1) если имело место вымогательство этого вознаграждения; 2) если вознаграждение (или соглашение о нем) имело характер подкупа, обуславливало соответствующее, в том числе и правомерное, служебное поведение должностного лица; 3) если вознаграждение передавалось должностному лицу за незаконные действия (бездействие).

Субъективная сторона получения взятки характеризуется виной в форме прямого умысла. Должностное лицо, получающее взятку, сознает противоправность и общественную опасность своего поведения, выраженного в совершении действий (бездействия) в интересах взяткодателя. Сознает оно также и то обстоятельство, что для получения предмета взятки и достижения требуемого взяткодателю результата необходимо использовать должностные полномочия. Волевой момент характеризуется желанием совершения наказуемых действий. Стремление лица приобрести материальную выгоду (не имеет значения, до или после совершения им деяния) следует рассматривать в качестве корыстного мотива данного преступления.

Лицо, получившее от кого-либо деньги или иные ценности якобы для передачи их должностному лицу или лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации, в качестве взятки либо предмета коммерческого подкупа, и присваивающее их, должно нести ответственность за мошенничество. Для состава получения взятки не имеет значения, когда должностному лицу передана взятка — до или после совершения им обусловленных действий, равно как и то, оговаривались ли заранее характер и содержание служебных действий, которые виновный должен был или уже совершил за получение незаконного вознаграждения. В этой связи в судебной практике различают взятку-подкуп, при получении которой действия должностного лица предварительно оговариваются с взяткодателем, и взятку-подношение, когда

материальные ценности вручаются субъекту уже после совершения им заранее не обусловленных предварительной договоренностью действий.

Субъектом получения взятки может быть только должностное лицо, понятие и признаки которого приведены выше.

Квалифицированным составом получения взятки является ее получение за незаконные действия (бездействия), т.е. такие действия, которые противоречат законодательству в той сфере, где взяткополучатель осуществляет должностные полномочия.

Особо квалифицированный состав получения взятки (ч. 3 ст. 290 УК) связан с получением взятки лицом, занимающим ответственную государственную должность (Примечание к ст. 285 УК).

Более опасным видом преступления (ч. 4 ст. 290 УК) признано совершение деяния: группой лиц по предварительному сговору и организованной группой; сопряженное с вымогательством взятки; в крупном размере. Исходя из того, что получение взятки может совершаться только специальным субъектом, группу лиц могут образовать не менее чем два должностных лица (либо, как говорили ранее, должностное лицо и его соучастник). При этом преступление должно признаваться оконченным с момента принятия взятки хотя бы одним из должностных лиц. Иные, не являющиеся должностными, лица, входящие в состав группы, должны нести ответственность за соучастие в получении взятки со ссылкой на ст. 33 УК РФ.

Организованная группа создается для совершения преступлений на длительный период времени, и в нее могут входить лица, не являющиеся должностными, но совместно заранее объединившихся для избранной цели. Вымогательство взятки предполагает выставление должностным лицом требований дать ему взятку под угрозой ущемления не только прав взяткодателя, но и других охраняемых законных прав и интересов. При этом вымогательство может быть открытым, т.е. прямо требуется взятка в конкретно определенном виде материальной выгоды. Виновный может реально осуществить свои угрозы и негативные намерения, что не вызывает сомнения у взяткодателя. Взяткополучатель также может создать затруднительные для взяткодателя условия, когда в замаскированном виде реализуются угрозы и негативные намерения взяткополучателя. Это есть завуалированное вымогательство.

Крупный размер взятки определяется на основании цен на товары, расценок или тарифов за услуги, валютного курса (если взятка давалась в иностранной валюте), существовавших на момент совершения преступления, а при их отсутствии — на основании заключения экспертов. Согласно Примечанию к ст. 290 УК крупным размером взятки признаются сумма денег, стоимость ценных бумаг, иного имущества или выгод имущественного характера, превышающие 150 тыс. руб. Если взятка получена в крупном размере по частям, то такие действия, представляют собой отдельные эпизоды продолжаемого преступления, которые надлежит квалифицировать как получение взятки в крупном размере.

ДАЧА ВЗЯТКИ (ст. 291 УК РФ). *Объект и предмет* преступления дачи взятки в полном объеме совпадает с аналогичными признаками состава преступления, предусмотренного ст. 290 УК РФ.

Объективная сторона выражена в совершении виновным действий, связанных с предоставлением должностному лицу лично либо через посредника выгоды имущественного характера (предмета взятки). Если посредник не знал о характере совершаемого деяния, а лишь выполнял указание своего начальника (просьбу другого лица) о передаче соответствующих предметов или оказании услуг, то он не может нести ответственность, ибо выступал в роли «средства» достижения преступного результата. Если же посредник был хорошо осведомлен о сути совершаемого им деяния, то он должен рассматриваться как соучастник данного преступления, выступивший в роли соисполнителя.

Состав преступления — *формальный*. Это преступление считается оконченным с момента фактической передачи хотя бы части взятки. Правомерно ставить вопрос о наличии состава дачи взятки, когда передача ее предмета состоялась после выполнения нужных взяткодателю действий. Возможно и покушение на совершение дачи взятки, если она не состоялась по причинам, не зависящим от воли виновного, и его преступное поведение стало известно правоохранительным органам.

Часть 2 ст. 291 УК предусматривает ответственность за дачу взятки в случаях совершения должностным лицом заведомо незаконных действий (бездействия). Заведомость означает достоверное знание и понимание взяткодателем незаконности тех действий, которые должен совершить чиновник.

Передача взятки нескольким должностным лицам образует состав самостоятельных отдельных преступлений, при условии, что должностные лица совершают разные действия в интересах одного или группы взяточдателей. Если же они составляют единый групповой механизм, от которого зависит решение нужного взяточдателю вопроса, и это понимают все, то налицо состав дачи взятки как единого состава. Что касается правовой оценки действий указанных должностных лиц с позиции соучастия, то они должны рассматриваться как участники получения взятки по предварительному сговору или организованной группой.

Субъектом дачи взятки является физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. В качестве субъекта дачи взятки может выступать и должностное лицо.

Субъективная сторона состава дачи взятки характеризуется виной в форме прямого умысла, когда виновный сознает опасность своих действий и желает передать предмет взятки.

Цели и мотивы дачи взятки могут быть самые различные. Сюда можно отнести побуждения, как личного порядка, так и корыстные, желание добиться намеченного результата в обход закона или отблагодарить получателя взятки за решение, принятое в пользу взяточдателя, освободиться от ответственности и т.п.

Закон предусматривает освобождение от уголовной ответственности за дачу взятки (Примечание к ст. 291 УК) при наличии двух условий: 1) когда со стороны должностного лица имело место вымогательство взятки; 2) если лицо, давшее взятку должностному лицу, добровольно сообщило об этом в правоохранительный орган, имеющий право возбуждения уголовного дела. Добровольность заявления о факте вымогательства взятки предусматривает три аспекта: а) продуманное и самостоятельное заявление лицом о факте даче им взятки должностному лицу; б) положительность мотивов заявления, указывающих на его добровольность; в) подача заявления только в тот орган, в полномочия которого входит право возбуждения уголовного дела по факту дачи взятки.

Освобождение взяточдателей от уголовной ответственности по мотивам вымогательства взятки или добровольного сообщения о даче взятки должно рассматриваться, как правовое основание отсутствия в действиях этих лиц состава преступления. Их следует признавать потерпевшими и принимать меры к возвращению им ценностей, переданных в виде взятки.

СЛУЖЕБНЫЙ ПОДЛОГ (ст. 292 УК РФ). *Объектом* анализируемого преступления является нормальная деятельность государственных органов, связанная с оборотом и выпуском официальных документов в обращение.

Предметом данного состава преступления выступают официальные документы. К ним относятся те документы, которые исходят от определенного юридического лица (не обязательно от государственного органа) и содержат в себе все признаки официального документа, т.е. признанного законом. Официальным является документ, который обладает признаком публичности. Это выражается в том, что документ имеет общепринятую форму, адресован неопределенному кругу субъектов правоотношений и зафиксирован на материальном носителе информации (бумага, магнитные и электронные носители и др.). Официальный документ приобретает юридическую силу с момента его подписания должностным лицом, имеющим право подписи.

С *объективной стороны* служебный подлог является формальным составом и оконченным с момента внесения в него недостоверных, ложных сведений. Само деяние характеризуется подделкой, фальсификацией документов, совершенной различными способами (исправления, подчистка и т.п.), в том числе и внесением в официальные документы заведомо ложных сведений. Использование подложного документа, а также вызванные этим последствия находятся за рамками рассматриваемого преступления и в предмет доказывания не входят. Все дальнейшие действия, связанные с использованием подложного документа, и их последствия могут оцениваться как другое преступление. В конечном итоге в таких случаях требуется квалификация по совокупности преступлений.

Субъективная сторона служебного подлога характеризуется наличием у виновного прямого умысла, при котором он сознает противоправный характер деяния и желает его совершения. Психическое отношение должностного лица к подлогу обязательно должно быть сопряжено с наличием у него корыстной или иной личной заинтересованности. Корысть выражается в стремлении извлечь для себя незаконную выгоду. Эта выгода может быть материальной (право на имущество) либо нематериальной (право на распоряжение определенными объектами интеллектуальной собственности). Законодательная формула «иная личная заинтересованность» подразумевает достаточно широкий круг мотивов должностного лица: карьеристские цели, большое тщеславие,

протекционизм, сокрытие неблагоприятного результата своей должностной деятельности и пр.

Субъект преступления — специальный, им является либо должностное лицо, либо государственный служащий или служащий органа местного самоуправления, не являющийся должностным лицом.

Подделку документов следует отличать от фальсификации доказательств. Суть этого отличия заключается в том, что документы при фальсификации не подделываются, а заведомо искажаются. Иначе говоря, меняется их содержание в том ключе, в котором это необходимо фальсификатору. Предмет фальсификации непременно должен быть использован как доказательство в процессе фальсификации (ст. 303 УК), а именно — составление документа, фальсифицирующего истину и представленного как доказательство.

ХАЛАТНОСТЬ (ст. 293 УК РФ). *Объект* халатности аналогичен объекту должностного подлога.

Для *объективной стороны* халатности свойственна активная (вялая активность) или пассивная форма преступного бездействия, выраженная в неисполнении либо ненадлежащем исполнении должностным лицом своих обязанностей по службе. Преступная халатность будет там, где вследствие такого поведения охраняемым интересам был причинен крупный ущерб. Поэтому между бездействием и наступившими последствиями должна быть установлена прямая причинная связь.

Состав преступления — *материальный*, оно считается оконченным при наступлении указанных в законе последствий. Но состав имеет свою специфику. Если в результате халатности последствия не наступили, то должностное лицо понесет только административную или дисциплинарную ответственность.

Пассивное поведение (действие) должностного лица образует состав халатности тогда, когда все его должностные обязанности исполняются недобросовестно, небрежно. Эта пассивность, как правило, сопровождается систематическим неисполнением или ненадлежащим исполнением должностных обязанностей. Однако не всегда систематичность может быть присуща пассивному действию. При определенных обстоятельствах достаточно совершить одно такое действие, которое приведет к указанным в законе последствиям. Бездействие всегда непосредственно сопровождается

полным неисполнением должностных обязанностей и выражается в том, что должностное лицо, обязанное действовать по закону, бездействует. При квалификации данного деяния главное значение имеет точное установление полномочий и должностной компетенции лица, совершающего халатность. Правомерно ставить вопрос об ответственности за халатность по службе там, где должностному лицу надлежало совершить указанные в законе действия, и они входили в круг его служебных обязанностей, но оно этого не сделало. Без установления конкретных правовых обязанностей должностного лица нельзя ставить вопрос о его ответственности за халатность.

Крупный ущерб определен в Примечании к ст. 290 УК и составляет ущерб, сумма которого превышает 100 тыс. руб.

Субъективная сторона халатности характеризуется как умышленной, так и неосторожной формами вины. Виновный сознает опасность и противоправность своего поведения при недобросовестном отношении к службе, предвидит причинение крупного ущерба и допускает его причинение, либо относится к нему безразлично. Хотя многие авторы отрицают возможность совершения халатности с косвенным умыслом. Но положения ч. 2 ст. 24 УК не исключают такого варианта. Чаще всего халатность совершается по легкомыслию или небрежности. При этом виновный не желает наступления ущерба, не предвидит его, но мог и должен был его предвидеть, либо легкомысленно рассчитывал на возможность его предотвращения.

К квалифицирующим признакам халатности (ч. 2 ст. 293 УК) закон относит причинение по неосторожности тяжкого вреда здоровью или причинение человеку смерти. Особо квалифицированный вид халатности предполагает причинение по неосторожности смерти двум и более лицам.

Субъектом халатности является только должностное лицо, вменяемое, достигшее возраста 16 лет.

Глава 39

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПРАВОСУДИЯ

§ 1. Понятие, виды и общая характеристика преступлений против правосудия

Как указывается в ст. 10 Конституции РФ, государственная власть в Российской Федерации осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную, а органы законодательной, исполнительной и судебной власти самостоятельны. В ст. 118 Конституции сказано, что судебная власть в Российской Федерации осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства.

Судебная власть призвана защищать права и свободы человека и гражданина, права и законные интересы общественных объединений и государственных учреждений и организаций. В соответствии с ч. 1 ст. 46 Конституции РФ каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод. При этом никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом (ч. 1 ст. 47 Конституции).

Вместе с тем органы правосудия и содействующие осуществлению правосудия органы и должностные лица, а также иные лица, вовлекаемые в процессуальную судебную деятельность, нередко сами нуждаются в уголовно-правовой защите от посягательств, направленных на противодействие осуществлению задач правосудия в соответствии с Конституцией России и федеральным законодательством. Этим и объясняется выделение в УК РФ в разделе X «Преступления против государственной власти» специальной гл. 31 «Преступления против правосудия», содержащей 23 состава преступления (ст. 294–316 УК РФ). Судебная власть в Российской Федерации осуществляется только судами в лице судей и привлекаемых в установленном законом порядке к осуществлению правосудия присяжных и арбитражных заседателей. Никакие другие органы и лица не вправе принимать на себя осуществление правосудия. Суды осуществляют судебную власть самостоятельно, независимо от чьей бы то ни было воли, подчиняясь только Конституции

РФ и закону. Лица, виновные в оказании незаконного воздействия на судей, присяжных и арбитражных заседателей, участвующих в осуществлении правосудия, а также в ином вмешательстве в деятельность суда, несут ответственность, предусмотренную федеральным законом, поэтому никто не вправе вмешиваться в какой бы то ни было форме в деятельность суда или судьи по осуществлению правосудия⁶⁶.

В отечественной литературе понятие правосудия традиционно трактуют в узком и широком смысле. Под правосудием *в узком смысле* понимают деятельность суда по разрешению им дел соответствующих категорий (гражданских, уголовных, административных и др.). Правосудие *в широком смысле* означает как деятельность суда по рассмотрению и разрешению определенных федеральным законом категорий дел, так и деятельность специально на то созданных государственных органов (или их представителей) и привлекаемых в соответствии с законом лиц, которые содействуют суду в осуществлении правосудия, приводят в исполнение приговоры, решения суда и иные судебные акты, либо выполняют процессуальные поручения суда и органов предварительного расследования по решению тех или иных задач, связанных с осуществлением правосудия (эксперты, защитники, переводчики, понятые и др.). Государственные органы могут представлять помощники судей, прокуроры, следователи, лица, производящие дознание, судебные приставы и др.

Подавляющее большинство диспозиций в статьях данной главы носит бланкетный характер, т.е. для правильного применения норм уголовного закона необходимо использовать нормы Конституции РФ и иные нормативные акты, регламентирующие деятельность в сфере правосудия.

Видовым объектом преступлений против правосудия являются интересы правосудия в широком смысле слова, т.е. нормальная, определяемая законом деятельность суда по осуществлению задач правосудия и деятельность государственных органов, а также соответствующих лиц, призванных содействовать суду в осуществлении правосудия. *Основными непосредственными объектами* являются интересы конкретных органов, осуществляющих правосудие, и органов, способствующих осуществлению правосудия (прокуратуры, следствия, дознания, Федеральной службы судебных приставов и др.). *Дополнительными непосредственными объектами* ряда преступлений против правосудия

⁶⁶ ФКЗ от 31 декабря 1996 г. №1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» (с изм. от 15 декабря 2001 г., 4 июля

являются жизнь, здоровье, свобода, честь и достоинство личности, отношения собственности и др.

Многие составы преступлений содержат особый *предмет* преступления (ст. 303, 304, 310–312, 316 УК РФ) или особого *потерпевшего* (ст. 295–298, 302, 304, 309 УК РФ).

Объективные признаки большинства составов преступлений против правосудия характеризуются совершением активных действий, за исключением составов, предусмотренных ст. 308 УК (отказ свидетеля или потерпевшего от дачи показаний), ст. 314 УК (уклонение от отбывания лишения свободы), ст. 315 УК РФ (неисполнение приговора суда, решения суда или иного судебного акта), где деяние может выражаться в бездействии. По законодательному описанию объективных признаков большинство таких преступлений имеют *формальные составы*. К преступлениям с *материальным составом* относятся предусмотренные в ч. 3 ст. 301, ч. 2 ст. 311 УК РФ. *Формально-материальный* состав имеют преступления, предусмотренные в ч. 3 ст. 303, ч. 2 ст. 305 УК РФ.

К числу обязательных объективных признаков некоторых составов преступлений законодатель относит *место* совершения преступления (ст. 297 УК РФ), *способ* (ст. 302, ч. 2–4 ст. 309, ч. 3 ст. 313 УК РФ), *орудие* (ч. 3 ст. 313 УК РФ), *обстановку и время* совершения преступления (ст. 314 УК РФ).

Субъектами преступлений против правосудия по общему правилу могут быть вменяемые физические лица, достигшие 16-летнего возраста. Однако многие составы преступлений предполагают специального субъекта — ими могут быть лица, наделенные законом особыми признаками или имеющие определенный процессуальный статус (судья, прокурор, лицо, производящее дознание, эксперт, защитник, свидетель, потерпевший, и др.). Специальный субъект преступления предполагается в ч. 3 ст. 294, ст. 299–303, 305, 307, 308, 310–315 УК РФ.

Субъективные признаки этих преступлений характеризуются умышленной виной, и, как правило, они совершаются с прямым умыслом. В отдельных статьях гл. 31 УК РФ указывается на *мотив* и *цель* преступления (например, ст. 294, 295, 304, 306, 309 УК РФ).

В зависимости от непосредственного объекта преступления, особенностей объективных и субъективных признаков преступления против правосудия можно классифицировать на следующие *группы*:

2003 г.), ст. 1, 5 // СЗ РФ. 1997. № 1. Ст. 1; 2001. № 51. Ст. 4825; 2003. № 27 (ч. I). Ст. 2698.

1. Преступления, посягающие на интересы правосудия, связанные с обеспечением самостоятельности судебной власти, ее авторитета и безопасной деятельности судей или иных лиц, содействующих осуществлению правосудия (ст. 294–298 УК РФ).

2. Преступления, посягающие на интересы правосудия, совершаемые судьями или иными должностными лицами органов предварительного расследования, прокуратуры либо участниками гражданского (арбитражного) процесса (ст. 299–305 УК РФ).

3. Преступления, посягающие на интересы правосудия, связанные с получением, использованием и сохранением доказательств (ст. 306–310 УК РФ).

4. Преступления, посягающие на интересы правосудия, связанные с исполнением вступивших в законную силу приговоров, решений и иных судебных актов (ст. 311–315 УК РФ).

5. Преступление, посягающее на интересы раскрытия и расследования преступлений, и сопряженное с прикосновенностью к другим преступлениям (ст. 316 УК РФ).

Таким образом, под преступлениями против правосудия следует понимать умышленные общественно опасные деяния, посягающие на нормальную деятельность суда по осуществлению задач правосудия, а также на деятельность государственных органов, содействующих суду в осуществлении правосудия, запрещенные статьями гл. 31 УК РФ под угрозой наказания.

§ 2. Ответственность за преступления против правосудия

ВОСПРЕЯТСТВОВАНИЕ ОСУЩЕСТВЛЕНИЮ ПРАВОСУДИЯ И ПРОИЗВОДСТВУ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ (ст. 294 УК РФ).

Статья 120 Конституции РФ, ФКЗ от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации», Закон РФ от 26 июня 1992 г. № 3132-1 «О статусе судей в Российской Федерации»⁶⁷, ФЗ от 17 декабря 1998 г. № 188-ФЗ «О мировых судьях в Российской Федерации»⁶⁸, ФЗ от 14 марта 2002 г. № 30-ФЗ «Об органах судейского

⁶⁷ Закон РФ от 26 июня 1992 г. № 3132-1 «О статусе судей в Российской Федерации» (с изм. от 14 апреля, 24 декабря 1993 г., 21 июня 1995 г., 17 июля 1999 г., 20 июня 2000 г., 15 декабря 2001 г., 22 августа 2004 г.) // Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. 1992. № 30. Ст. 1792. 30 июля; 1993. № 17. Ст. 606. 29 апр.; СЗ РФ. 1995. № 26. Ст. 2399 и др.

⁶⁸ ФЗ от 17 декабря 1998 г. № 188-ФЗ «О мировых судьях в Российской Федерации» (с изм. и доп. от 19 июня, 22 августа, 30 ноября 2004 г.) // СЗ РФ. 1998. № 51. Ст. 6270 и др.

сообщества в Российской Федерации»⁶⁹, УПК РФ⁷⁰, ГПК РФ⁷¹, АПК РФ⁷² и др. устанавливают независимость судей и подчинение их только Конституции РФ и законам России. В связи с этим вмешательство в любой форме в их деятельность является преступлением, предусмотренным ст. 294 УК РФ.

Непосредственным объектом преступления в ч. 1 названной статьи являются интересы правосудия в узком смысле этого понятия. В ч. 2 рассматриваемой статьи в качестве непосредственного объекта определен установленный нормативными актами порядок деятельности прокурора, следователя или лица, производящего дознание. В том и другом случаях вред причиняется интересам деятельности судебных органов, интересам деятельности прокурора, следователя, дознавателя, состоящим в законном рассмотрении уголовных, гражданских и арбитражных дел, осуществлении прокурорского надзора, законного расследования уголовных дел в форме предварительного следствия и дознания.

Объективная сторона состава преступления состоит во вмешательстве в любой форме в деятельность суда (ч. 1 ст. 294 УК РФ). Это может быть просьба или требование к судье или присяжным, арбитражным заседателям о решении дела определенным образом, угрозы (кроме предусмотренных в ст. 296 УК РФ); уговоры; советы; обращения к близким судьи; обещания оказать услуги, обращенные к судье, присяжному или арбитражному заседателю. Такое вмешательство может осуществляться в устной, письменной форме, по телефону, через третьих лиц, в том числе и родственников. Преступление окончено с момента вмешательства, независимо от наступления вредных последствий.

Состав преступления по конструкции объективной стороны — *формальный*. Преступление считается оконченным с момента совершения вышеуказанных действий.

В тех случаях, когда формой воздействия на указанных лиц или их близких является угроза убийством, насилием, уничтожением или повреждением имущества, содеянное квалифицируется по ст. 295 или 296 УК РФ, которые предусматривают специальные

⁶⁹ ФЗ от 14 марта 2002 г. № 30-ФЗ «Об органах судейского сообщества в Российской Федерации» (с изменениями от 4 июля 2003 г., 14 августа 2004 г.) // СЗ РФ. 2002. № 11. Ст. 1022 и др.

⁷⁰ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ (с изм. от 29 мая, 24, 25 июля, 31 октября 2002 г., 30 июня, 4, 7 июля, 8 декабря 2003 г., 22 апреля, 29 июня 2004 г.) // СЗ РФ. 2001. № 52 (ч. I). Ст. 4921, и др.

⁷¹ Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ (с изм. от 30 июня 2003 г., 7 июня, 28 июля, 2 ноября 2004 г.) // СЗ РФ. 2002. № 46. Ст. 4532; 2003. № 27 (ч. I). Ст. 2700; 2004. № 24. Ст. 2335; 2004. № 31. Ст. 3230; 2004. № 45. Ст. 4377.

⁷² Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ (с изм. от 28 июля 2004 г.) // СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3012.

нормы о воспрепятствовании осуществлению правосудия. Если имеет место подкуп судей в целях воспрепятствования осуществлению правосудия, то необходима квалификация по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 294 и 291 УК РФ.

Вмешательство должно осуществляться в конкретное уголовное, гражданское или административное дело, а не в какую-то категорию дел по их разрешению вообще. Если адресатом воздействия является не судья или заседатель, а, например, помощник судьи, секретарь судебного заседания, судебный пристав или другие работники суда, то состава этого преступления не будет.

Часть 2 ст. 294 УК РФ предусматривает ответственность за вмешательство в какой-то ни было форме в деятельность прокурора, следователя или лица, производящего дознание, в целях воспрепятствования всестороннему, полному и объективному расследованию дела.

Закон РФ от 17 января 1992 г. № 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации»⁷³ закрепляет недопустимость какого-либо вмешательства в деятельность прокурора или следователя с целью оказать влияние на принимаемые ими решения.

Вмешательство в деятельность прокурора, следователя, дознавателя по своей форме не отличается от вмешательства в деятельность суда. Особенность ее заключается в том, что адресатами вмешательства являются прокурор, следователь; лицо, производящее дознание (дознаватель) в связи с осуществлением прокурорского надзора, расследованием или рассмотрением ими конкретного уголовного дела. Понятия «прокурор», «следователь», «орган дознания», «дознаватель» определяются в УПК РФ. Согласно ст. 5 УПК РФ *прокурор* — это Генеральный прокурор РФ и подчиненные ему прокуроры, их заместители и иные должностные лица органов прокуратуры, участвующие в уголовном судопроизводстве и наделенные соответствующими полномочиями федеральным законом о прокуратуре; полномочия прокуроров в уголовном процессе устанавливаются в ст. 37 УПК РФ. *Следователь* — это должностное лицо, уполномоченное осуществлять предварительное следствие по уголовному делу, а также иные полномочия, предусмотренные УПК РФ; его полномочия установлены в ст. 38 УПК РФ. *Органы дознания* — государственные органы и должностные лица, уполномоченные в

⁷³ Закон РФ от 17 января 1992 г. № 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации» (с изменениями от 17 ноября 1995 г., 10 февраля, 19 ноября 1999 г., 2 января, 27 декабря 2000 г., 29, 30 декабря 2001 г., 28 июня, 25 июля, 5 октября 2002 г., 30 июня 2003 г., 22 августа 2004) // Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. 1992. № 8. Ст. 366. 20 февр.; СЗ РФ. 1995. № 47. Ст. 4472. 20 нояб.; 1999. № 7. Ст. 878. 15 февр.; 1999. № 47. Ст. 5620. 22 нояб.; 2000. № 2. Ст. 140. 10 янв.; 2001. № 1 (ч. 1). Ст. 2. 1 янв.

соответствии с УПК РФ осуществлять дознание и другие процессуальные полномочия; их виды и полномочия закрепляются в ст. 40 УПК РФ. *Дознаватель* — должностное лицо органа дознания, правомочное либо уполномоченное начальником органа дознания осуществлять предварительное расследование в форме дознания, а также иные полномочия, предусмотренные УПК РФ; полномочия дознавателя закреплены в ст. 41 УПК РФ.

Субъектом преступления является вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный сознает, что вмешивается в деятельность суда, прокурора или дознавателя и желает этого. *Целью* вмешательства в деятельность суда или органов, осуществляющих предварительное расследование, является воспрепятствование осуществлению правосудия (ч. 1 ст. 294 УК РФ) либо воспрепятствование всестороннему, полному и объективному расследованию уголовного дела (ч. 2 ст. 294 УК РФ), которое выражается в принятии незаконных судебных решений, представлений, постановлений и иных актов прокурором, следователем, дознавателем в интересах субъекта данного состава преступления или их близких.

Квалифицирующий признак предусмотрен в ч. 3 ст. 294 УК РФ. Им является совершение рассмотренного преступления лицом с использованием своего служебного положения. К таким лицам следует отнести должностных лиц правоохранительных органов, органов государственной или местной власти, государственных и муниципальных служащих, которые могут в силу занимаемой должности повлиять на судебное решение или результаты расследования уголовного дела, так как от них, например, зависит решение вопросов о продвижении по службе сотрудника правоохранительного органа, его премирование и т.п. (например, сотрудник управления юстиции, судебного департамента, вышестоящей прокуратуры, Министерства внутренних дел РФ, ответственный работник властных структур органов власти или управления и др.). Субъект преступления в этом случае — специальный.

ПОСЯГАТЕЛЬСТВО НА ЖИЗНЬ ЛИЦА, ОСУЩЕСТВЛЯЮЩЕГО ПРАВОСУДИЕ ИЛИ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ РАССЛЕДОВАНИЕ (ст. 295 УК РФ).

Непосредственным объектом преступления является установленный нормативными

актами порядок осуществления правосудия, предварительного расследования, прокурорского надзора, исполнительного производства. Дополнительный объект — жизнь лиц, осуществляющих правосудие, предварительное расследование, прокурорский надзор и жизнь их близких.

Потерпевшими могут быть судьи любых судов и звеньев (кроме Конституционного Суда РФ), присяжный заседатель, иное лицо, участвующее в отправлении правосудия, прокурор, следователь, лицо, производящее дознание, защитник, эксперт, судебный пристав, судебный исполнитель и их близкие. Иным лицом, участвующим в отправлении правосудия, является арбитражный заседатель (ст. 17, 19 АПК РФ). Сотрудники суда, выполняющие технические функции (секретарь суда, помощник судьи и др.), не могут являться потерпевшими от этого преступления.

Понятия прокурора, следователя, лица, производящего дознание, рассматривались при анализе ст. 294 УК РФ. Следует отметить, что данное преступление может быть совершено в отношении прокурора в связи с его участием, не только в уголовном, гражданском или арбитражном процессах (ст. 45 ГПК РФ, ст. 52 АПК РФ), но и в связи с осуществлением им надзора за исполнением законов следователями или дознавателями. *Присяжный заседатель* — это лицо, привлеченное в установленном УПК РФ и иными нормативными актами порядке для участия в судебном разбирательстве и вынесения вердикта (п. 30 ст. 5 УПК РФ). *Защитник* — лицо, осуществляющее в установленном законом порядке защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве по уголовному делу (ст. 49 УПК РФ). *Эксперт* — это лицо, обладающее специальными знаниями и назначенное в порядке, установленном законом, для производства судебной экспертизы и дачи заключения по поставленным перед ним вопросам (ст. 57 УПК РФ, ст. 85 ГПК РФ, ст. 55 АПК РФ). *Специалист* — лицо, обладающее специальными знаниями, привлекаемое к участию в процессуальных действиях в порядке, установленном УПК РФ, для содействия в обнаружении, закреплении и изъятии предметов и документов, применении технических средств в исследовании материалов уголовного дела, для постановки вопросов эксперту, а также для разъяснения сторонам и суду вопросов, входящих в его профессиональную компетенцию (ст. 58 УПК РФ). *Судебный пристав* — лицо, обеспечивающее установленный порядок деятельности судов. Судебных исполнителей, как таковых, уже нет; есть судебные

приставы-исполнители. Под судебными исполнителями уголовный закон предполагает лиц, призванных исполнять судебные акты и акты иных органов (судебные приставы-исполнители)⁷⁴. Под *близкими* понимаются близкие родственники (супруг, супруга, родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и родные сестры, дедушка, бабушка, внуки; а также иные лица, состоящие в свойстве с указанными выше участниками процессуальной деятельности (теща, тесть, зять, невестка, свекровь, свекор и др.), либо лица, жизнь, здоровье и благополучие которых дороги потерпевшим в силу сложившихся личных отношений (друг, жених, невеста и др.).

Объективная сторона состава преступления характеризуется действиями в виде посягательства на жизнь лица, осуществляющего правосудие (в широком смысле этого понятия), или его близкого. Посягательство означает убийство или покушение на убийство указанных в диспозиции лиц. Посягательство должно быть связано с судебным разбирательством, предварительным расследованием либо исполнением судебных актов. Преступление признается оконченным альтернативно либо с момента причинения смерти потерпевшему либо покушения на его убийство. Состав преступления по конструкции — *формально-материальный*.

Субъект преступления — вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет. Несовершеннолетние лица в возрасте от 14 до 16 лет за убийство лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование, привлекаются к уголовной ответственности по п. «б» ч. 2 ст. 105 УК РФ.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что посягает на жизнь судьи, прокурора или иного лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование, предвидит возможность или неизбежность причинения им смерти и желает этого. Обязательными альтернативными признаками субъективной стороны данного состава преступления являются: а) *цель* — воспрепятствование законной деятельности лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование, которое состоит в принятии незаконных актов в пользу подозреваемых, обвиняемых, подсудимых, сторон в гражданском или арбитражном процессе и т.д.; либо б) *мотив* мести за такую деятельность (вынесении

⁷⁴ ФЗ от 21 июля 1997 г. № 118-ФЗ «О судебных приставах» (с изм. от 7 ноября 2000 г., 29 июня, 22 августа 2004 г.), ч. 1 ст. 4 // СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3591.

постановления о заключении под стражу, обвинительного приговора, кассационного представления и т.п.).

УГРОЗА ИЛИ НАСИЛЬСТВЕННЫЕ ДЕЙСТВИЯ В СВЯЗИ С ОСУЩЕСТВЛЕНИЕМ ПРАВОСУДИЯ ИЛИ ПРОИЗВОДСТВОМ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ (ст. 296 УК РФ). Состав преступления характеризуется сочетанием психического и физического насилия. Эта норма является специальной по отношению к ст. 294 УК РФ, а также по отношению к ряду преступлений против личности: ст. 111, 112, 115, 116, 117, 119 УК РФ.

Непосредственный объект преступления — установленный нормативными актами порядок осуществления правосудия, прокурорского надзора, предварительного следствия и дознания или защитника, эксперта, специалиста, судебного пристава, судебного исполнителя по рассмотрению дел или материалов в суде либо исполнению судебных актов. *Дополнительным объектом* могут быть жизнь, здоровье человека, собственность лиц, осуществляющих указанную деятельность, или их близких.

Потерпевшими по ч. 1 ст. 296 УК являются судья, присяжный, арбитражный заседатели и их близкие. По ч. 2 ст. 296 УК потерпевшими являются прокурор, следователь, лицо, производящее дознание, защитник, эксперт, специалист, судебный пристав, судебный исполнитель, а равно их близкие. Технические работники суда и органов предварительного расследования: секретарь судебного заседания, помощник судьи, помощник следователя, работники канцелярии и т.п., не могут рассматриваться в качестве потерпевших по этому составу преступления.

Объективная сторона состава преступления в ч. 1 и 2 рассматриваемой статьи заключается в угрозах различного содержания: а) причинении смерти или вреда здоровью; б) уничтожении или повреждении имущества потерпевшего. Под угрозой понимаются высказывания, сделанные потерпевшему лично или через посредника в любой форме: устной, письменной, по электронной почте, по факсу, по телефону, через SMS, с использованием аудио- или видеозаписей и т.д. В законе дан исчерпывающий перечень видов угроз. Угроза огласить позорящие сведения (шантаж), уничтожить имущество суда или прокуратуры и т.п. не охватываются диспозицией нормы.

Состав преступления — *формальный*. Преступление окончено с момента высказывания угроз, которые воспринимаются потерпевшим как реальные и действительные.

Субъект преступления — вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста. *Субъективная сторона* характеризуется виной в форме прямого умысла. Обязательным субъективным признаком этого состава преступления является мотив (в связи с рассмотрением дел или материалов в суде или в связи с производством предварительного расследования, рассмотрением дел или материалов в суде либо исполнением приговора, решения суда или иного судебного акта).

Квалифицирующие признаки состава преступления предусмотрены в ч. 3 и 4 ст. 296 УК РФ. Понятие *насилия, не опасное для жизни или здоровья* (ч. 3 ст. 296 УК РФ), включает связывание, нанесение ударов, побои, истязание, причинение физической боли, ограничение свободы и т.п.

Признак *насилия, опасное для жизни или здоровья* (ч. 4 ст. 296 УК РФ), означает совершение действий, направленных на причинение вреда здоровью. При этом вред здоровью фактически может быть не причинен, хотя насилие носило опасный характер для жизни или здоровья потерпевшего в момент его применения (сбрасывание с автомобиля на большой скорости, удержание потерпевшего длительное время в воде с ограничением доступа воздуха, нанесение ударов в жизненно важные органы и др.), либо такие последствия не наступили по независящим от виновного обстоятельствам (например, если потерпевший уклонялся от ударов, скрылся от виновного, осуществил защиту своей личности в состоянии необходимой обороны и т.п.). В случае реального причинения вреда здоровью потерпевшего, такой вред может обладать любой степенью тяжести: легкий, средней тяжести, тяжкий. Причинение тяжкого вреда здоровью лица при обстоятельствах, предусмотренных ч. 3 и 4 ст. 111 УК РФ, не охватывается ст. 296 УК РФ в силу несоответствия максимальных пределов наказания в санкциях этих норм. В таких случаях действия виновного квалифицируются по совокупности ч. 4 ст. 296 и ч. 3 или 4 ст. 111 УК РФ.

Состав преступления — *формальный*. Преступление окончено с момента совершения рассмотренных действий.

НЕУВАЖЕНИЕ К СУДУ (ст. 297 УК РФ). *Непосредственным объектом* преступления является установленный нормативными актами порядок судебного разбирательства. *Дополнительный объект* преступления — это честь, достоинство и деловая репутация участников судебного разбирательства (содержание см.: ст. 130 УК

РФ). *Потерпевшими* являются указанные в законе лица (участники судебного разбирательства (ч. 1), а также судья, присяжный заседатель, иное лицо, участвующее в отправлении правосудия (арбитражный заседатель, прокурор — ч. 2).

К участникам судебного разбирательства (ч. 1 ст. 297 УК) относятся все лица, участвующие в судебном процессе, за исключением лиц, названных в ч. 2 рассматриваемой статьи. Этими участниками судебного разбирательства могут быть прокурор, судебный пристав, свидетель, эксперт, понятой, специалист, переводчик, защитник, потерпевший, подсудимый, секретарь судебного заседания, гражданский истец, гражданский ответчик, заинтересованные лица и т.д. Участниками судебного разбирательства по гражданским делам являются лица, участвующие в деле (ст. 34 ГПК). К участникам арбитражного судебного разбирательства относятся лица, участвующие в деле (ст. 40 АПК), а также их представители и содействующие осуществлению правосудия лица — эксперт, свидетель, переводчик, помощник судьи и секретарь судебного заседания (ст. 54 АПК).

Объективная сторона состава преступления (ч. 1 и 2 ст. 297 УК РФ) состоит в действиях, выражающих неуважение к суду путем оскорбления участника судебного разбирательства, судьи, присяжного или арбитражного заседателя, прокурора. Оскорбление — это выраженная в непристойной, в неприличной форме отрицательная оценка личных качеств какого-либо участника судебного разбирательства, высказанная во время судебного заседания или в помещении суда, направленная на унижение их чести, достоинства и деловой репутации. Оскорбление может выразиться, например, в унижительном заявлении о непрофессионализме защитника, пристрастности судьи, грубости прокурора, нецензурной брани в адрес участников судебного заседания, либо в циничном высказывании в присутствии потерпевших, направленных на особенности их личности и т.п.

Действия совершаются путем устных или письменных заявлений, конклюдентных действий в зале судебного заседания и считаются оконченными с момента их совершения независимо от наступления последствий. Состав преступления по конструкции — *формальный*.

Оскорбление перечисленных лиц вне зала судебного заседания, или после разрешения дела, хотя и в связи с рассмотрением этого дела, материалов в суде, квалифицируется по

ст. 130 УК РФ. Поэтому обязательным признаком объективной стороны этого состава преступления является *место* совершения преступления — зал судебного заседания или иное помещение суда.

Субъект состава преступления — вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста. *Субъективная сторона* состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла.

КЛЕВЕТА В ОТНОШЕНИИ СУДЬИ, ПРИСЯЖНОГО ЗАСЕДАТЕЛЯ, ПРОКУРОРА, СЛЕДОВАТЕЛЯ, ЛИЦА, ПРОИЗВОДЯЩЕГО ДОЗНАНИЕ, СУДЕБНОГО ПРИСТАВА, СУДЕБНОГО ИСПОЛНИТЕЛЯ (ст. 298 УК РФ).

Непосредственный объект преступления — установленный нормативными актами порядок осуществления правосудия, предварительного следствия, дознания, исполнения приговора, решения или иного судебного акта. *Дополнительный объект* — честь и достоинство лица, осуществляющего правосудие, предварительное следствие, дознание, прокурорский надзор, исполнение судебных актов. *Потерпевшими* являются судьи, присяжные и арбитражные заседатели, прокурор (ч. 1) либо следователь, лицо, производящее дознание, прокурор, судебный пристав и судебный исполнитель (ч. 2).

Объективная сторона состава преступления заключается в клевете в отношении указанных в диспозиции нормы потерпевших, т.е. распространении заведомо ложных сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию названных выше лиц.

Клевета может быть совершена непосредственно в процессе судебного разбирательства, производства следственных действий, совершения иных процессуальных действий, связанных с рассмотрением дела в суде, осуществлением уголовного преследования или исполнения актов суда, а также может осуществляться и вне указанных действий (например, в интервью корреспонденту после окончания очередного судебного слушания и т.п.).

Состав преступления — *формальный*. Преступление окончено с момента распространения заведомо ложных сведений, т.е. с момента ознакомления с ними хотя бы одного лица.

Субъект преступления — вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется умышленной формой вины (прямой умысел). Обязательным признаком, характеризующим интеллектуальный

элемент умысла, является то, что не соответствующие действительности сведения распространяются в связи с рассмотрением дела или материалов в суде (ч. 1), или в связи с производством предварительного расследования либо исполнением приговора, решения суда или иного судебного акта (ч. 2). При отсутствии этого признака деяние квалифицируется по ст. 129 УК РФ.

Квалифицирующие признаки (ч. 3 ст. 298 УК РФ) — клевета, соединенная с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. Понятия тяжкого и особо тяжкого преступлений определяются в ч. 4 и 5 ст. 15 УК РФ.

ПРИВЛЕЧЕНИЕ ЗАВЕДОМО НЕВИНОВНОГО К УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ (ст. 299 УК РФ). Привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности является специальным видом превышения должностных полномочий.

Непосредственный объект преступления — установленный нормативными актами (УПК РФ) порядок привлечения к уголовной ответственности. *Дополнительный* непосредственный объект — честь, достоинство и иные интересы лица, привлеченного к уголовной ответственности.

Объективная сторона состава преступления заключается в совершении ряда процессуальных действий, направленных на привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности. Фактически действия виновного могут выражаться в совершении различных действий, направленных на собирание заведомо ложных доказательств, необходимых для обвинения лица в совершении преступления. Юридически привлечение к уголовной ответственности состоит из трех уголовно-процессуальных действий: 1) вынесение постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого; 2) предъявление обвинения лицу; 3) допрос обвиняемого.

Состав преступления по конструкции — *формальный*. Преступление окончено с момента совершения указанных выше процессуальных действий. Если было вынесено только постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого, то состав преступления не будет считаться оконченным, так как без предъявления этого обвинения «привлечения» еще не произошло.

Порядок привлечения в качестве обвиняемого и предъявления обвинения устанавливается в ст. 171–175 УПК РФ. При наличии достаточных доказательств, дающих

основания для обвинения лица в совершении преступления, следователь выносит постановление о привлечении данного лица в качестве обвиняемого.

Субъект преступления специальный. Им может быть вменяемый, достигший 16-летнего возраста прокурор, следователь или дознаватель.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется умышленной виной в виде прямого умысла. Субъект преступления заведомо знает о невиновности привлеченного к уголовной ответственности. *Заведомость* означает точное знание субъектом того, что лицо, привлекаемое к уголовной ответственности, невиновно. Это предполагает наличие достоверных сведений о том, что инкриминируемое деяние совершено другим лицом; или что события преступления, за совершение которого привлекается лицо к уголовной ответственности, не было; или в деянии привлеченного к уголовной ответственности отсутствует состав преступления, в котором он обвиняется и др.

При сомнении следователя в виновности привлекаемого к уголовной ответственности лица заведомость отсутствует. В таких случаях при наличии на то достаточных оснований (например, причинение крупного ущерба) действия следователя, дознавателя, прокурора можно квалифицировать как халатность (ст. 293 УК РФ).

Квалифицирующий признак (ч. 2 ст. 299 УК РФ) — привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности, соединенное с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления, понятия которых даны в ст. 15 УК РФ.

НЕЗАКОННОЕ ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ (ст. 300 УК РФ). *Непосредственный объект* преступления — установленный нормативными актами порядок освобождения от уголовной ответственности подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления. Под подозреваемым понимается лицо, в отношении которого возбуждено уголовное дело по основаниям и в порядке, предусмотренных УПК РФ, или задержанное по подозрению в совершении преступления, или к которому применена мера пресечения до предъявления обвинения (ст. 46 УПК РФ). Обвиняемым признается лицо, в отношении которого в предусмотренном законом порядке вынесены постановление о привлечении в качестве обвиняемого либо обвинительный акт (ст. 47 УПК РФ).

Объективная сторона состава преступления характеризуется совершением процессуальных действий, составляющих незаконное освобождение подозреваемого или обвиняемого от уголовной ответственности. В соответствии с УПК РФ виновный должен вынести постановление о прекращении уголовного преследования или постановление о прекращении уголовного дела.

Незаконность освобождения означает отсутствие уголовно-правовых или уголовно-процессуальных оснований освобождения лица от уголовной ответственности.

Не относится к рассматриваемому составу преступления незаконное вынесение следователем или дознавателем постановления об отказе в возбуждении уголовного дела по факту совершенного деяния, так как на стадии возбуждения уголовного дела по такому основанию еще нет ни подозреваемого, ни обвиняемого. Такое вынесение постановления об отказе в возбуждении уголовного дела, в зависимости от конкретных обстоятельств, является либо злоупотреблением, либо превышением должностных полномочий (ст. 285, 286 УК РФ).

Если виновный совершает фальсификацию доказательств невиновности освобожденного, то его действия квалифицируются по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 300 и ч. 2 или 3 ст. 303 УК РФ.

Состав преступления — *формальный*. Преступление окончено с момента совершения любого из указанных процессуальных действий.

Субъект преступления — специальный: вменяемый прокурор, следователь или лицо, производящее дознание.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется умышленной виной с прямым умыслом. Виновный осознает, что незаконно прекращает уголовное дело или уголовное преследование в отношении конкретного подозреваемого или обвиняемого и желает этого. Мотивы могут быть различными (корысть, сострадание и др.), но для квалификации они значения не имеют.

НЕЗАКОННЫЕ ЗАДЕРЖАНИЕ, ЗАКЛЮЧЕНИЕ ПОД СТРАЖУ ИЛИ СОДЕРЖАНИЕ ПОД СТРАЖЕЙ (ст. 301 УК РФ). В указанной статье предусмотрена ответственность за совершение трех самостоятельных противозаконных деяний: задержания, заключения под стражу и содержания под стражей.

Согласно ст. 10 УПК РФ никто не может быть задержан по подозрению в совершении преступления или заключен под стражу при отсутствии на то законных оснований, предусмотренных УПК РФ. До судебного решения лицо не может быть подвергнуто задержанию на срок более 48 часов. Суд, прокурор, следователь, орган дознания и дознаватель обязаны немедленно освободить всякого незаконно задержанного, или лишенного свободы, или незаконно помещенного в медицинский или психиатрический стационар, или содержащегося под стражей свыше срока, предусмотренного УПК РФ.

Непосредственный объект этого преступления — установленный нормативными актами порядок задержания, заключения под стражу или содержания под стражей граждан. *Дополнительный объект* — свобода личности.

Объективная сторона состава незаконного задержания (ч. 1 ст. 301 УК РФ) выражается в кратковременном лишении свободы лица, подозреваемого в совершении преступления. Согласно ст. 94 УПК РФ подозреваемый не может быть подвергнут задержанию на срок более 48 часов, а в случае вынесения судьей постановления об отложении принятия решения по ходатайству прокурора, следователя или дознавателя об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу для представления указанными лицами дополнительных доказательств обоснованности задержания оно может быть продлено на срок не более 72 часов (ч. 6 ст. 108 УПК РФ).

Основания и порядок задержания подозреваемого лица определяются в ст. 91, 92 УПК РФ, а также ФЗ от 15 июля 1995 г. № 103-ФЗ «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступления»⁷⁵. Задержать можно лицо по подозрению в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы при наличии одного из оснований: когда лицо застигнуто при совершении преступления или непосредственно после его совершения; когда потерпевшие или очевидцы укажут на данное лицо как на совершившее преступление; когда на подозреваемом или его одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления. В других случаях лицо может быть задержано, если оно пыталось скрыться или не имеет постоянного места жительства, или когда не установлена личность подозреваемого, либо если прокурором, а также следователем или дознавателем с согласия

⁷⁵ ФЗ от 15 июля 1995 г. № 103-ФЗ «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений» (с изм. и доп. от 21 июля 1998 г., 9 марта 2001 г., 31 декабря 2002 г., 30 июня, 8 декабря 2003 г., 29 июня, 22 августа 2004 г.) // СЗ РФ. 1995. № 29. Ст. 2759.

прокурора в суд направлено ходатайство об избрании в отношении указанного лица меры пресечения в виде заключения под стражу. О задержании лица, подозреваемого в совершении преступления, орган дознания, следователь составляют протокол задержания (ст. 92 УПК РФ).

Незаконным является такое задержание, которое совершено: а) при отсутствии перечисленных оснований для его применения; б) с нарушением процессуального порядка задержания (например, без составления протокола задержания); или в) с нарушением сроков задержания. Преступление окончено в первом случае с момента оформления протокола задержания лица, а во втором случае — без оформления протокола с момента фактического задержания. Момент фактического задержания — это момент производимого в порядке установленном УПК РФ, фактического лишения свободы передвижения лица, подозреваемого в совершении преступления. В третьем случае преступление окончено с момента истечения процессуальных сроков задержания.

Часть 2 ст. 301 УК РФ предусматривает ответственность за заведомо незаконные заключение под стражу или содержание под стражей.

Согласно ч. 1 ст. 108 УПК РФ заключение под стражу применяется в качестве меры пресечения по делам о преступлениях, за которые законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше двух лет. В исключительных случаях по делам о преступлениях, за которые законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок до двух лет, указанная мера пресечения может быть применена к подозреваемому или обвиняемому при наличии одного из следующих обстоятельств: 1) подозреваемый или обвиняемый не имеет постоянного места жительства на территории РФ; 2) его личность не установлена; 3) им нарушена ранее избранная мера пресечения; 4) он скрылся от органов предварительного расследования или от суда.

К несовершеннолетнему подозреваемому или обвиняемому заключение под стражу в качестве меры пресечения может быть применено в случае, если он подозревается или обвиняется в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. В исключительных случаях эта мера пресечения может быть избрана в отношении несовершеннолетнего, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления средней тяжести (ч. 2 ст. 108 УПК РФ).

При необходимости избрания в качестве меры пресечения заключения под стражу прокурор, а также следователь и дознаватель с согласия прокурора возбуждают перед судом соответствующее ходатайство. В постановлении о возбуждении ходатайства излагаются мотивы и основания, в силу которых возникла необходимость в заключении подозреваемого или обвиняемого под стражу и невозможно избрание иной меры пресечения. К постановлению прилагаются материалы, подтверждающие обоснованность ходатайства. Заключение под стражу может осуществляться только по постановлению судьи (ст. 108 УПК РФ). Незаконность заключения под стражу состоит в применении этой меры пресечения при отсутствии к тому законных оснований или с нарушением порядка заключения под стражу.

Незаконность содержания под стражей выражается как в действиях, так и в бездействии, состоящих в нарушении процессуальных сроков, установленных ст. 109 УПК РФ, а также когда такое содержание осуществляется при отсутствии законных оснований. Максимальный срок содержания под стражей составляет 18 месяцев (по ходатайству следователя, внесенному с согласия Генерального прокурора РФ или его заместителя). Дальнейшее продление срока содержания не допускается.

Состав преступления — *формальный*. Преступление окончено с момента незаконного задержания, заключения под стражу или оставления под стражей вопреки постановлению судьи об отмене этой меры пресечения.

Субъект преступления — специальный: прокурор, следователь, лицо, производящее дознание, а также судья. Если судья был введен в заблуждение следователем или прокурором относительно содержания оснований для заключения под стражу (например, при фальсификации доказательств), то к ответственности он не привлекается. Если судья имел договоренность со следователем, прокурором, дознавателем о заведомо незаконном заключении под стражу, то действия указанных лиц квалифицируются по ч. 2 ст. 301 УК РФ, а наказание назначается с учетом отягчающего обстоятельства — совершение преступления в составе группы лиц по предварительному сговору (п. «в» ч. 1 ст. 63 УК РФ). Субъектами незаконного содержания могут быть и должностные лица следственных изоляторов.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Необходимым субъективным признаком является заведомость. Виновный должен

осознавать, что осуществляет задержание, заключение под стражу или содержание под стражей незаконно и желать совершить такие деяния.

Квалифицирующий признак (ч. 3 ст. 301 УК РФ) — наступление в результате незаконных действий *тяжких последствий*. Это понятие является оценочным. С учетом обстоятельств конкретного дела к ним можно отнести самоубийство потерпевшего, смерть или вред здоровью от тяжелой болезни, полученной при содержании под стражей, совершении в отношении потерпевшего насильственных действий сексуального характера и др. Состав преступления в этом случае — *материальный*.

ПРИНУЖДЕНИЕ К ДАЧЕ ПОКАЗАНИЙ (ст. 302 УК РФ). Согласно ч. 2 ст. 9 УПК РФ никто из участников уголовного судопроизводства не может подвергаться насилию, пыткам, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению.

Непосредственный объект преступления — установленный нормами УПК РФ порядок получения показаний от участников уголовно-процессуальной деятельности. *Дополнительный объект* — здоровье человека, честь и достоинство личности. *Потерпевшими* от этого преступления являются подозреваемый, обвиняемый, свидетель, потерпевший, эксперт, специалист.

Объективная сторона состава преступления характеризуется двумя обязательными признаками: общественно опасным деянием и способами совершения преступления.

Деяние (в форме активных действий) заключается в принуждении подозреваемого, обвиняемого, свидетеля, потерпевшего к даче показаний или эксперта, специалиста к даче заключения или показаний. Принуждение означает применение неправомерных действий, носящих насильственный характер (психическое насилие), которые вынуждают лицо давать как ложные, так и правдивые показания, чем нарушаются права и свободы человека и гражданина в уголовном судопроизводстве (ст. 11 УПК РФ).

Способами принуждения являются: угрозы, шантаж или иные незаконные действия. Угрозы могут быть связаны с высказыванием намерений применить физическое насилие (причинить вред здоровью лица, применить побои, связывание и др.), изменить меру пресечения на более строгую, применить к лицу иные незаконные меры воздействия (склонить сокамерников допрашиваемого к применению насильственных действий сексуального характера) и т.п. Угрозы могут быть высказаны не только в адрес

конкретного допрашиваемого лица, но и его близких. При этом такие угрозы должны быть реальными и действительными.

Другим способом совершения преступления является шантаж, как разновидность угроз, состоящих в высказывании намерения разгласить позорящие лицо сведения. Эти сведения должны иметь такое содержание, которое потерпевший желает сохранить в тайне. Они могут быть правдивыми или ложными. К иным незаконным действиям относится, например, использование алкоголя, наркотических средств, фальсифицированных доказательств или документов, незаконное лишение свиданий, использование других незаконных методов и приемов ведения допроса (применение гипноза или полиграфа без согласия потерпевшего) и т.д. Состав преступления по конструкции — *формальный*. Преступление окончено с момента принуждения.

В случае, если указанные действия осуществлялись до возбуждения уголовного дела (например, отобрание объяснения у задержанного лица при сборе первичного материала), то действия виновного следует квалифицировать как превышение должностных полномочий (ст. 286 УК РФ).

Субъект преступления может быть *специальным*: следователь или лицо, осуществляющее дознание, либо *общим*: вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, осуществляющее принуждение с ведома или молчаливого согласия следователя либо дознавателя. Это могут быть, например, сотрудники оперативных служб; сотрудники, осуществляющие доставку подозреваемого (обвиняемого) из мест заключения под стражу; внештатные сотрудники; общественные помощники следователя; лица, проходящие стажировку в органах прокуратуры, следствия, дознания, и др.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется умышленной виной с прямым умыслом. Виновный осознает, что принуждает определенное лицо к даче показаний или даче заключения незаконными способами и желает этого.

Квалифицирующими признаками (ч. 2 ст. 302 УК РФ) являются применение насилия, издевательств или пытки к допрашиваемому или лицу, дающему заключение. *Насилие* включает нанесение побоев, причинение физической боли, легкого вреда здоровью или вреда здоровью средней тяжести. Причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего требует дополнительной квалификации по ст. 111 УК РФ.

Издевательство — это унижительный вид обращения с допрашиваемым, глумление над ним в виде действий циничного и неприличного характера, оскорбляющих человеческое достоинство (многочасовые допросы, лишение пищи, воды, световые или шумовые воздействия и т.п.). Понятие *пытки* дано в Примечании к ст. 117 УК РФ. Под пыткой понимается причинение физических или нравственных страданий в целях понуждения к даче показаний или иным действиям, противоречащим воле человека, а также в целях наказания либо в иных целях.

ФАЛЬСИФИКАЦИЯ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ (ст. 303 УК РФ). *Непосредственным объектом* преступления в ч. 1 рассматриваемой статьи, является установленный нормами ГПК и АПК РФ порядок осуществления гражданского производства. В ч. 2 ст. 303 УК РФ непосредственным объектом является установленный нормами УПК РФ порядок осуществления уголовно-процессуального производства. *Дополнительным* непосредственным объектом преступления могут быть права и законные интересы физических или юридических лиц.

Предмет преступления в ч. 1 ст. 303 УК РФ — доказательства (письменные и вещественные) по гражданскому делу. К письменным доказательствам относятся акты, договоры, справки, деловая корреспонденция, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой, графической записи, в том числе полученные посредством факсимильной, электронной или другой связи либо иным позволяющим установить достоверность документа способом; приговоры и решения суда, иные судебные постановления, протоколы совершения процессуальных действий, протоколы судебных заседаний, приложения к протоколам совершения процессуальных действий (схемы, карты, планы, чертежи) в подлиннике или в форме надлежащим образом заверенной копии (ст. 71 ГПК РФ, ст. 75 АПК РФ). Вещественными доказательствами являются предметы, которые по своему внешнему виду, свойствам, месту нахождения или по иным признакам могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела (ст. 73 ГПК РФ, ст. 76 АПК РФ).

Предметом преступления в ч. 2 ст. 303 УК РФ являются доказательства по уголовному делу — любые сведения, на основе которых суд, прокурор, следователь, дознаватель устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, подлежащих доказыванию при

производстве по уголовному делу, а также иных обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела.

Объективная сторона состава преступления в ч. 1 ст. 303 УК РФ характеризуется совершением общественно опасных действий, составляющих фальсификацию доказательств по гражданскому делу и предъявление их суду. Фальсификация выражается в искажении фактических данных, являющихся вещественными или письменными доказательствами: уничтожение этого доказательства, внесение в документ заведомо ложных сведений, составление полностью поддельного доказательства и т.п.

Состав преступления — *формальный*. Преступление окончено с момента представления сфальсифицированного доказательства в органы правосудия.

В ч. 2 ст. 303 УК РФ объективная сторона состава преступления выражается в действиях, составляющих фальсификацию доказательств по уголовному делу различными способами. Это может совершаться, например, путем составления протокола допроса, который не проводился; в уничтожении вещественного доказательства; в подделке заключения эксперта и т.п. Состав преступления — *формальный*. Преступление окончено с момента фальсификации доказательства следователем, прокурором или лицом, производящим дознание. При совершении преступления защитником деяние окончено с момента предъявления сфальсифицированного доказательства органам предварительного следствия, дознания, прокуратуры или суду. Для квалификации не имеет значения, было ли доказательство признано допустимым, повлияло на исход дела или нет.

Субъект преступления в ч. 1 ст. 303 УК РФ — специальный: вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, участвующее в гражданском деле, либо его представитель. Лица, участвующие в деле, определены в ГПК и АПК РФ. К ним относятся стороны (истец, ответчик), третьи лица (лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора), прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, лица, обращающиеся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц или вступающие в процесс в целях дачи заключения (эксперты), заявители и другие заинтересованные лица по делам особого производства и по делам, возникающим из публичных правоотношений (ст. 34 ГПК РФ, ст. 40 АПК РФ). Под представителями в соответствии со ст. 49–52 ГПК РФ и ст. 59–61 АПК РФ понимаются дееспособные лица, имеющие надлежащим образом оформленные

полномочия на ведение дела, за исключением судей, следователей, прокуроров, помощников судей и работников аппарата суда; назначенные судом адвокаты; лица, состоящие в штате органов государственной власти или органов местного самоуправления или в штате организаций, представляющих в соответствии с федеральными законами или иными нормативными правовыми актами РФ по поручению указанных органов их интересы; законные представители (родители, усыновители, опекуны, попечители недееспособных или не обладающих полной дееспособностью граждан, а также иные лица, которым это право предоставлено).

Субъект преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 303 УК РФ, тоже специальный. Это лицо, производящее дознание, следователь, прокурор или защитник.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется умышленной виной с прямым умыслом. Мотивы и цели преступления могут быть различными и на квалификацию не влияют, но могут учитываться судом при назначении наказания.

Квалифицирующие признаки (ч. 3 ст. 303 УК РФ): 1) фальсификация доказательств по уголовному делу о тяжком или особо тяжком преступлении (признаки указаны в ст. 15 УК РФ); 2) фальсификация доказательств, повлекшая тяжкие последствия. Такие действия, повлекшие тяжкие последствия, могут совершаться как по уголовному, так и гражданскому делу. Это оценочный признак, под которым следует понимать, например, осуждение лица к пожизненному лишению свободы; оправдание виновного в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления; самоубийство или покушение на него незаконно осужденного; банкротство предпринимателя или юридического лица и т.п. Состав преступления в последнем случае — *материальный*.

ПРОВОКАЦИЯ ВЗЯТКИ ЛИБО КОММЕРЧЕСКОГО ПОДКУПА (ст. 304 УК РФ).

Данная норма является специальной по отношению к фальсификации доказательств.

Непосредственный объект преступления — установленный нормативными актами порядок получения органами прокуратуры, предварительного следствия и дознания доказательств по делу. *Дополнительный непосредственный объект* — свобода, честь и достоинство должностных лиц или лиц, выполняющих управленческие функции в коммерческих и некоммерческих организациях.

Предмет преступления — деньги, ценные бумаги, иное имущество или выгоды (услуги) имущественного характера. *Потерпевшим* является должностное лицо и лицо,

выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации. Понятия таких лиц раскрываются в Примечаниях к ст. 285 и 201 УК РФ.

Объективная сторона состава преступления выражается в совершении действий в виде попытки передачи денег или иных материальных ценностей либо попытки оказания услуг имущественного характера должностному лицу или лицу, выполняющему управленческие функции, в коммерческой или иной организации без их согласия⁷⁶.

Понятия взятки и коммерческого подкупа законодатель закрепил соответственно в ст. 290 и 204 УК РФ. Отсутствие согласия должностного лица и лица, выполняющего управленческие функции в коммерческой или иной организации, означает, что эти лица ни в какой форме не заявили о готовности получить взятку или предмет коммерческого подкупа и не давали на это своего согласия. Отсутствие такого согласия может проявляться прежде всего в том, что должностное лицо или лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной (некоммерческой) организации, отказывается принять вознаграждение либо сообщает о попытке вознаграждения соответствующим службам и т.д.

При провокации взятки или коммерческого подкупа создается видимость принятия соответствующим лицом предмета взятки или коммерческого подкупа.

Состав преступления по конструкции — *формальный*. Преступление окончено с момента попытки передачи предмета взятки или коммерческого подкупа (вручение подарка, подкладывание денег в сумку и т.п.).

Субъект преступления — вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Обязательным признаком является *цель* искусственного создания доказательств совершения преступления или шантажа.

ВЫНЕСЕНИЕ ЗАВЕДОМО НЕПРАВОСУДНЫХ ПРИГОВОРА, РЕШЕНИЯ ИЛИ ИНОГО СУДЕБНОГО АКТА (ст. 305 УК РФ). *Непосредственным объектом* преступления является установленный процессуальными актами порядок вынесения приговоров, решений и иных судебных актов. *Дополнительный непосредственный объект* — права и законные интересы граждан или юридических лиц. *Предметом* преступления являются неправосудные приговор, решение или иной судебный акт.

Приговор — это решение о виновности или невиновности подсудимого и назначении ему наказания либо об освобождении его от наказания, вынесенное судом первой или апелляционной инстанций. *Решение* — это судебный акт по гражданскому делу. К иным судебным актам следует отнести определения, постановления, вердикты. *Определение* — любое решение, за исключением приговора, вынесенное судом первой инстанции коллегиально при производстве по уголовному делу. Определениями являются все решения, принятые судом второй инстанции, за исключением суда апелляционной или надзорной инстанций, при пересмотре соответствующего судебного решения. *Постановление* — это акт президиума суда при пересмотре приговоров, определений и постановлений, вступивших в законную силу, а также акт, принятый судьей единолично за исключением приговора или решения по гражданскому делу. *Вердикт* — это решение, вынесенное коллегией присяжных заседателей по поставленным перед ней вопросам, включая главный вопрос — о виновности или невиновности подсудимого.

Неправосудность судебного акта является обязательным признаком предмета данного преступления, который означает, что такие акты вынесены с существенным нарушением норм материального или процессуального законодательства и при явном расхождении выводов суда и фактических обстоятельств дела. Неправосудность судебного акта может проявиться, например, в осуждении невиновного лица, оправдании виновного, в рассмотрении дела при незаконном составе суда, в неправильной умышленной квалификации преступления, в необоснованном отказе в рассмотрении иска или в необоснованном его удовлетворении, в незаконном взыскании с граждан недоимки по налогам и др.

Объективная сторона состава преступления выражается в совершении виновным действий в виде вынесения заведомо неправосудного приговора, решения или иного судебного акта, т.е. в принятии судом акта, неверного с точки зрения закона относительно рассматриваемого вопроса.

Состав преступления по конструкции — *формальный*. Преступление окончено с момента подписания всеми судьями неправосудного акта. Для признания преступления оконченным не имеет значения последующее оглашение судебного акта.

⁷⁶ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. «О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе», п. 25 // ВВС РФ. 2000. № 4. С. 8–9.

Субъект преступления — специальный. Им являются: судьи любых судов и звеньев (кроме Конституционного Суда РФ, Конституционных (Уставных) судов субъектов РФ). К субъектам следует отнести судью, присяжного и арбитражного заседателей. В случае вынесения неправоудного акта составом суда из нескольких членов по предварительному сговору, их действия квалифицируются по ч. 1 рассматриваемой статьи, но наказание назначается с учетом п. «в» ч. 1 ст. 63 УК РФ — совершение преступления в составе группы лиц по предварительному сговору или организованной группы.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Мотивы преступления могут быть различными и на квалификацию влияния не оказывают. Профессиональные ошибки, вызванные недостаточной компетентностью членов суда, небрежностью и т.д., не являются основанием для привлечения к уголовной ответственности по ст. 305 УК РФ.

Квалифицирующие признаки. *Частью 2 ст. 305 УК РФ* предусмотрены два квалифицирующих признака: 1) вынесение незаконного приговора к лишению свободы, под которым следует понимать лишение свободы на определенный срок или пожизненное лишение свободы; либо 2) наступление тяжких последствий, к которым можно отнести самоубийство осужденного, причинение крупного имущественного ущерба, оправдание опасного преступника, реальное отбытие незаконно осужденным длительного срока и др. В этом случае состав преступления — *формально-материальный*.

ЗАВЕДОМО ЛОЖНЫЙ ДОНОС (ст. 306 УК РФ). *Непосредственным объектом* преступления является нормальная деятельность органов прокуратуры, предварительного следствия и дознания по осуществлению уголовного преследования, а также деятельность суда по осуществлению правосудия. *Дополнительным непосредственным объектом* преступления являются честь, достоинство, права и законные интересы личности.

Объективная сторона состава преступления состоит в действиях. Это заведомо ложный донос о совершении преступления, под которым следует понимать заведомо недостоверное сообщение о совершении преступления, сделанное в любой форме как анонимно, так и от собственного имени. Сообщение может быть сделано в правоохранительные органы, а также в государственные органы или органы местного самоуправления, обязанные передать поступившее к ним сообщение о преступлении органам, осуществляющим раскрытие и расследование преступлений.

Данный состав преступления будет иметь место в случае сообщения сведений только о совершенном или готовящемся преступлении. Если передается информация об аморальном поступке или правонарушении, то такой донос не будет преступным.

Заведомо ложное сообщение может содержать любые сведения, которые правоохранительные органы будут рассматривать как повод к возбуждению уголовного дела: о событии преступления, доказательствах преступления, совершении преступления конкретным субъектом и т.п. Состав преступления — *формальный*. Преступление окончено с момента поступления доноса в соответствующий правоохранительный орган, наделенный правом возбуждения уголовного дела.

Если виновный, совершивший заведомо ложный донос, в дальнейшем в качестве свидетеля или потерпевшего дает заведомо ложные показания в рамках расследования возбужденного по этому доносу уголовного дела, подтверждая факты, заявленные им в доносе, то его действия не образуют совокупности преступлений с заведомо ложными показаниями (ст. 307 УК РФ), так как являются логическим продолжением совершенного ранее заведомо ложного доноса. Эти действия охватываются составом преступления, предусмотренного в ст. 306 УК РФ.

Субъект преступления — вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что сообщает в правоохранительные органы заведомо для него ложную информацию о совершенном преступлении и желает сообщить такие сведения. Цель как признак состава преступления не указана в статье о заведомо ложном доносе. Однако из смысла рассматриваемой статьи следует, что целью заведомо ложного доноса является привлечение другого лица к уголовной ответственности. Мотивами заведомо ложного доноса могут быть месть, карьеризм, корыстные побуждения и др. Они, как и цель, в законе не предусмотрены.

Рассматриваемый состав преступления следует отграничивать от клеветы (ст. 129 УК РФ) по адресату, которому передаются сведения о совершении преступления, а также по целям. При доносе виновный намеревается ввести в заблуждение правоохранительные органы о виновности невиновного лица, имея намерение последующего привлечения лица к уголовной ответственности; при клевете целью виновного является опорочить честь,

достоинство и репутацию потерпевшего, но не привлекать его к уголовной ответственности.

Квалифицирующие признаки. Часть 2 ст. 306 УК РФ предусматривает повышенную ответственность за заведомо ложный донос, соединенный с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления (ст. 15 УК РФ). В ч. 3 ст. 306 УК РФ квалифицирующим признаком является совершение доноса, соединенного с искусственным созданием доказательств обвинения, которое состоит в том, что виновный фальсифицирует доказательства (составное преступление). Данный особо квалифицированный состав заведомо ложного доноса отличается от состава фальсификации доказательств (ст. 303 УК РФ) по субъекту преступления.

ЗАВЕДОМО ЛОЖНЫЕ ПОКАЗАНИЕ, ЗАКЛЮЧЕНИЕ ЭКСПЕРТА, СПЕЦИАЛИСТА ИЛИ НЕПРАВИЛЬНЫЙ ПЕРЕВОД (ст. 307 УК РФ).

Непосредственный объект преступления — установленный нормами процессуального законодательства порядок дачи показаний, заключений эксперта, специалиста или предоставления перевода в процессе осуществления правосудия или уголовного преследования. *Дополнительным непосредственным объектом* преступления являются права и законные интересы физических или юридических лиц — участников судопроизводства или уголовного преследования.

Объективная сторона состава преступления выражается в совершении любого из альтернативно перечисленных действий: а) заведомо ложные показания свидетеля или потерпевшего; б) заведомо ложные заключение или показания эксперта, специалиста; в) заведомо неправильный перевод переводчика. Указанные действия совершаются в процессе судебного разбирательства или при производстве предварительного следствия или дознания.

Показаниями являются сведения об обстоятельствах, подлежащих установлению по уголовному либо гражданскому делу, влияющие на разрешение дела по существу. Ложными показаниями являются те, в которых полностью или частично искажаются факты, существенные для расследования уголовного дела или рассмотрения его в суде. Это может выражаться в изложении несуществующих фактов, которые касаются события преступления; в отрицании или искажении реальных фактов или событий. Ложные показания о несущественных обстоятельствах (например, сколько лет свидетель знает

обвиняемого и т.п.) не образуют состава этого преступления. Данный состав преступления отличается от отказа давать показания (ст. 308 УК РФ), при котором лицо отказывается вообще сообщать какие-либо сведения, тем что виновный все же сообщает определенные сведения ложного характера. Заведомо ложные показания сообщаются свидетелем, потерпевшим, экспертом или специалистом.

Ложное заключение эксперта заключается в неправильном изложении или искажении фактов, их неверной оценке либо в неверных выводах. Например, неправильная оценка вреда здоровью (вместо тяжкого назван вред здоровью средней тяжести), неотражение в заключении того, что удары были нанесены топором или ножом, и т.п. *Неправильный перевод* — это намеренное искажение смысла устной или письменной речи, документов при переводе с одного языка на другой.

Состав преступления — *формальный*.

Субъект преступления специальный — вменяемый, достигший 16-летнего возраста свидетель, потерпевший, эксперт или переводчик.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла, на что указывает наличие заведомости ложного характера показаний, заключения или перевода. Мотивы совершенных действий значения для квалификации не имеют.

Квалифицирующий признак. Часть 2 ст. 307 УК РФ содержит один квалифицирующий признак — совершение того же деяния, соединенного с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления.

В Примечании к ст. 307 УК РФ предусмотрен особый вид освобождения от уголовной ответственности, который не относится к специальным видам деятельного раскаяния (ч. 2 ст. 75 УК РФ). Свидетель, потерпевший, эксперт, специалист, переводчик освобождаются от уголовной ответственности, если они добровольно в ходе дознания, предварительного следствия или судебного разбирательства до вынесения приговора или решения суда заявили о ложности данных ими показаний, заключения или перевода.

ОТКАЗ СВИДЕТЕЛЯ ИЛИ ПОТЕРПЕВШЕГО ОТ ДАЧИ ПОКАЗАНИЙ (ст. 308 УК РФ). *Непосредственный объект* преступления — установленный нормами УПК РФ порядок дачи показаний свидетелями или потерпевшими. *Дополнительный объект* — права и законные интересы физических или юридических лиц — участников уголовно-процессуального правосудия или уголовного преследования.

Объективная сторона состава преступления характеризуется совершением деяния (действий или бездействия), которое состоит в отказе потерпевшего или свидетеля от дачи показаний. Такой отказ представляет собой категорическое нежелание сообщать имеющие значение для дела фактические данные, известные виновному, заявленное в устной или письменной форме на предварительном следствии или в суде. Отказ в форме бездействия выражается в том, что свидетель или потерпевший молчит, не отвечает на поставленные вопросы.

Состав преступления — *формальный*. Преступление считается оконченным с момента заявления об отказе давать показания или при систематическом противоправном бездействии, связанном с дачей показаний. Неявка свидетеля или потерпевшего к следователю либо в суд не может рассматриваться как отказ от дачи показаний.

Субъект преступления специальный — вменяемый, достигший 16-летнего возраста, свидетель или потерпевший.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется умышленной виной с прямым умыслом.

Примечание к статье гласит, что не подлежит уголовной ответственности лицо за отказ от дачи показаний против себя самого, своего супруга или близких родственников. Данная норма основана на положениях ст. 51 Конституции РФ. Понятие близких родственников раскрывалось при анализе ст. 295 УК РФ.

Следует отметить, что согласно ст. 56 УПК РФ, не могут допрашиваться в качестве свидетеля: 1) судья, присяжный заседатель об обстоятельствах уголовного дела, которые стали им известны в связи с участием в производстве по уголовному делу; 2) защитник подозреваемого, обвиняемого — об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с участием в производстве по уголовному делу; 3) адвокат — об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с оказанием юридической помощи; 4) священнослужитель — об обстоятельствах, ставших ему известными из исповеди; 5) член Совета Федерации Федерального Собрания, депутат Государственной Думы Федерального Собрания без их согласия — об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с осуществлением ими своих полномочий. Если такие лица откажутся давать показания по вышеперечисленным вопросам, они также не подлежат уголовной ответственности.

ПОДКУП ИЛИ ПРИНУЖДЕНИЕ К ДАЧЕ ПОКАЗАНИЙ ИЛИ УКЛОНЕНИЮ ОТ ДАЧИ ПОКАЗАНИЙ ЛИБО К НЕПРАВИЛЬНОМУ ПЕРЕВОДУ (ст. 309 УК РФ).

Непосредственным объектом преступления является установленный нормами процессуального законодательства порядок получения доказательств органами правосудия, предварительного следствия и дознания. *Дополнительный объект* — честь, достоинство, здоровье, права и законные интересы физических и юридических лиц. *Потерпевшие* — свидетель, специалист, переводчик, потерпевший по делу.

Объективная сторона состава преступления, предусмотренного в ч. 1 рассматриваемой статьи, характеризуется совершением деяния в форме активных действий, которые состоят в подкупе свидетеля, потерпевшего, эксперта, специалиста или переводчика. *Подкуп* — вручение лично или через посредника указанным лицам вознаграждения (денег, имущества, путевки и др.), освобождение от материальных затрат (списание долга) либо оказание услуг имущественного характера (ремонт квартиры, автомобиля) за дачу этими лицами ложных показаний, заключения, перевода. Подкуп может быть осуществлен при расследовании или рассмотрении уголовного, гражданского или арбитражного дела, а также дела об административном правонарушении.

Состав преступления — *формальный*. В ч. 1 ст. 309 УК РФ преступление признается оконченным с момента принятия свидетелем, потерпевшим, экспертом, переводчиком хотя бы части того вознаграждения или услуги имущественного характера, которые были обещаны.

Действия виновного имеют сходство с подстрекательством к преступлению, предусмотренному ст. 307 УК РФ, однако рассматриваемым составом преступления это признается непосредственным исполнением преступления. В случае, если свидетель, потерпевший и иные лица фактически дали ложные показания, заключение или перевод, то виновный за подкуп таких лиц не будет нести уголовную ответственность за соучастие в этом преступлении, а его действия будут квалифицироваться только по ст. 309 УК РФ.

В ч. 2 ст. 309 УК РФ статьи предусмотрена ответственность за принуждение указанных лиц к совершению противоправных действий. Объективная сторона этого состава преступления характеризуется двумя обязательными признаками: общественно опасным деянием в форме активных действий и особыми способами совершения преступления.

Действия виновного состоят в принуждении: 1) свидетеля, потерпевшего к даче ложных показаний; 2) эксперта, специалиста к даче ложного заключения; 3) переводчика к осуществлению неправильного перевода; 4) свидетеля, потерпевшего, эксперта, специалиста и переводчика к уклонению от дачи показаний. Принуждение понимается как психическое воздействие на волю другого человека с целью ее полного или частичного подавления для того, чтобы заставить последнего сделать что-либо.

Часть 2 ст. 309 УК РФ содержит исчерпывающий перечень *способов* принуждения указанных в диспозиции лиц к даче ложных показаний, заключения, неверного перевода либо к уклонению от дачи показаний. Ими являются: а) шантаж (угрозы оглашения позорящих потерпевшего сведений третьим лицам); б) угрозы убийством; в) угрозы причинения вреда здоровью (любого по степени тяжести); г) угрозы уничтожения или повреждения имущества указанных лиц или их близких. Все виды угроз являются психическим насилием по отношению к потерпевшему (в уголовно-правовом смысле), так как они должны быть обращены только к свидетелю, потерпевшему, эксперту или переводчику. Состав преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 309 УК РФ, также — *формальный*. Преступление признается оконченным с момента высказывания любой угрозы в адрес потерпевшего с целью принуждения последнего к совершению указанных в законе действий. Если перечисленные лица исполняют по принуждению такие действия, вопрос об их уголовной ответственности должен решаться с учетом положений, указанных в ст. 40 УК РФ.

Субъект преступления — вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста. *Субъективная сторона* характеризуется умышленной виной. Обязательным признаком является *цель* — добиться дачи ложных показаний, заключения, совершения неправильного перевода.

Квалифицирующий признак закреплен в ч. 3 ст. 309 УК РФ — совершение принуждения с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья указанных лиц. Такое насилие может выразиться в побоях, ударах, причинении физической боли, ограничении свободы.

В ч. 4 ст. 309 УК РФ квалифицирующим признаком является подкуп или принуждение, совершенные в составе организованной группы (ст. 35 УК РФ) либо с применением насилия, опасного для жизни или здоровья указанных лиц. Понятие насилия, опасного для

жизни или здоровья, в данном составе охватывает действия, направленные на причинение любого вреда здоровью, либо фактическое причинение легкого или средней тяжести вреда здоровью. При наступлении тяжкого вреда здоровью потерпевшего действия виновного квалифицируются по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 111 и 309 УК РФ.

Данный состав преступления следует отличать от состава преступления, предусмотренного в ст. 302 УК РФ. В первом случае виновный пытается получить ложные показания, а во втором — правдивые. Кроме того, они отличаются по субъектам преступления.

РАЗГЛАШЕНИЕ ДАННЫХ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ (ст. 310 УК РФ). *Непосредственным объектом* преступления является установленный нормативными актами порядок обеспечения тайны предварительного следствия или дознания. *Предмет* рассматриваемого преступления — информация в виде данных предварительного расследования, не подлежащая оглашению.

В соответствии со ст. 161 УПК РФ данные предварительного расследования не подлежат разглашению. Прокурор, следователь или дознаватель предупреждают участников уголовного судопроизводства о недопустимости разглашения без соответствующего разрешения ставших им известными данных предварительного расследования, о чем у них берется подписка с предупреждением об ответственности в соответствии со ст. 310 УК РФ. Данные предварительного расследования могут быть преданы гласности лишь с разрешения прокурора, следователя, дознавателя и только в том объеме, в каком ими будет признано это допустимым, если разглашение не противоречит интересам предварительного расследования и не связано с нарушением прав и законных интересов участников уголовного судопроизводства. Разглашение данных о частной жизни участников уголовного судопроизводства без их согласия не допускается.

Такой запрет уголовно-процессуальным законом установлен для потерпевшего (ч. 7 ст. 42 УПК РФ), гражданского истца (ч. 6 ст. 44 УПК РФ), защитника (ч. 3 ст. 53 УПК РФ), гражданского ответчика (ч. 3 ст. 54 УПК РФ), свидетеля (ч. 6 ст. 56 УПК РФ), эксперта (ч. 6 ст. 57 УПК РФ), специалиста (ч. 4 ст. 58 УПК РФ), переводчика (ч. 5 ст. 59 УПК РФ), понятого (ч. 4 ст. 60 УПК РФ).

Объективная сторона состава преступления состоит в совершении действий, связанных с разглашением данных предварительного расследования лицом,

предупрежденным в установленном ст. 161 УПК РФ порядке о недопустимости их разглашения, если оно совершено без согласия прокурора, следователя или лица, производящего дознание. Разглашение заключается в передаче данных предварительного следствия или дознания, имеющих в уголовном деле, третьим лицам. Разглашение может быть осуществлено в любой форме: письменной, устной, аудио- и видеозаписи, по телефону, факсу, через средства массовой информации, интернет и т.п.

Состав преступления — *формальный*. Преступление окончено с момента, когда сведения о предварительном расследовании воспринимаются третьим лицом.

Если данные предварительного расследования разглашают должностные лица органов прокуратуры предварительного следствия, дознания, суда, которым такая информация стала известна в связи с выполнением ими служебных полномочий, их действия при наличии к тому оснований следует квалифицировать как злоупотребление должностными полномочиями (ст. 285 УК РФ) или халатность (ст. 293 УК РФ).

Субъект преступления — специальный: вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста и надлежащим образом предупрежденное о недопустимости разглашения данных предварительного расследования.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется умышленной виной с прямым умыслом.

РАЗГЛАШЕНИЕ СВЕДЕНИЙ О МЕРАХ БЕЗОПАСНОСТИ, ПРИМЕНЯЕМЫХ В ОТНОШЕНИИ СУДЬИ И УЧАСТНИКОВ УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА (ст. 311 УК РФ). *Непосредственным объектом преступления* является установленный нормативными актами порядок обеспечения безопасности участников уголовного процесса и их близких. *Дополнительный* непосредственный объект — жизнь, здоровье, права и законные интересы участников уголовного процесса и их близких. К обязательным признакам состава относится *предмет* преступления в виде сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении перечисленных в статье участников уголовного процесса и их близких.

В соответствии со ст. 1 ФЗ от 20 апреля 1995 г. № 45-ФЗ «О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов»⁷⁷, обеспечение

⁷⁷ ФЗ от 20 апреля 1995 г. №45-ФЗ «О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов» (с изм. и доп. от 21 июля 1998 г., 6 января 1999 г., 29 февраля 2000 г., 18 июня, 29 ноября 2001 г., 11 декабря 2002 г., 30 июня 2003 г., 29 июня, 22 августа 2004 г.) // СЗ РФ. 1995, № 17. Ст. 1455.

государственной защиты судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов, сотрудников федеральных органов государственной охраны и их близких состоит в осуществлении уполномоченными на то государственными органами мер безопасности, правовой и социальной защиты, применяемых при наличии угрозы посягательства на жизнь, здоровье и имущество указанных лиц в связи с их служебной деятельностью. *К мерам безопасности* согласно ст. 5 указанного Закона относятся: 1) личная охрана, охрана жилища и имущества; 2) выдача оружия, специальных средств индивидуальной защиты и оповещения об опасности; 3) временное помещение в безопасное место; 4) обеспечение конфиденциальности сведений о защищаемых лицах; 5) перевод на другую работу (службу), изменение места работы (службы) или учебы; 6) переселение на другое место жительства; 7) замена документов, изменение внешности.

Государственная защита потерпевшего, свидетеля и иных участников уголовного судопроизводства (частного обвинителя; подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, их защитников и законных представителей, осужденного, оправданного, а также лица, в отношении которого уголовное дело либо уголовное преследование было прекращено; эксперта, специалиста, переводчика, понятого, а также участвующих в уголовном судопроизводстве педагога и психолога; гражданского истца, гражданского ответчика; законных представителей, представителей потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и частного обвинителя; а также заявителя, очевидца или жертвы преступления либо иных лиц, способствующих предупреждению или раскрытию преступления — до возбуждения уголовного дела; близких родственников, родственников и близких указанных лиц) осуществляется в соответствии с ФЗ от 20 августа 2004 г. № 119-ФЗ «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства»⁷⁸. Согласно данному Закону к указанным лицам применяются аналогичные меры безопасности (кроме выдачи оружия), как и к судьям, должностным лицам правоохранительных и контролирующих органов, а также могут быть применены дополнительные меры безопасности в отношении защищаемого лица, содержащегося под стражей или находящегося в месте отбывания наказания, в том числе перевод из одного места содержания под стражей или отбывания наказания в другое (ст. 6 Закона).

Объективная сторона состава преступления характеризуется одним признаком — действием, которое заключается в разглашении сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении судьи, присяжного заседателя или иного лица, участвующего в отправлении правосудия (арбитражного заседателя), судебного пристава, судебного исполнителя, потерпевшего, свидетеля, других участников уголовного процесса или их близких.

Разглашением признается сообщение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении указанных в диспозиции нормы лиц, хотя бы одному постороннему лицу, не допущенному к информации о соответствующих мерах безопасности. Состав преступления — *формальный*. Преступление считается оконченным с момента разглашения сведений о мерах безопасности в любом виде (устная беседа, передача документов, демонстрация аудио- и видеозаписи).

Субъект преступления — специальный. Это вменяемое, достигшее 16-летнего возраста, лицо, которому сведения были доверены или стали известны в связи с его служебной деятельностью. К ним относятся, например, должностные лица органов, принимающих решение об осуществлении государственной защиты (судья, прокурор, начальник органа дознания, следователь или др.), либо органов, осуществляющих меры безопасности (работники органов внутренних дел РФ, органов федеральной службы безопасности, таможенных органов РФ, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, органов Минюста РФ и др.). Кроме того, если соответствующие сведения стали известны лицу в связи с его служебной деятельностью (например, представитель медицинского учреждения, служащий адресного бюро, паспортных служб, ГИБДД, сотрудник справочной службы автоматической телефонной связи и др.), то эти лица могут быть также субъектами такого преступления.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Разглашение информации по неосторожности (например, обсуждение мер по обеспечению безопасности при незакрытых дверях кабинета, в связи с чем посторонним стали известны эти меры) признаком рассматриваемого состава преступления не является.

Квалифицирующий признак. Квалифицирующим признаком этого состава преступления является наступление тяжких последствий (ч. 2 ст. 311 УК РФ), например, нападение на

⁷⁸ ФЗ от 20 августа 2004 г. №119-ФЗ «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников

защищаемое лицо, его смерть или причинение вреда здоровью; причинение вреда сотруднику, осуществляющему охрану; утрата имущества и т.п. Вина к тяжким последствиям может быть как умышленной, так и неосторожной. Состав преступления по конструкции объективной стороны в этом случае — *материальный*.

НЕЗАКОННЫЕ ДЕЙСТВИЯ В ОТНОШЕНИИ ИМУЩЕСТВА, ПОДВЕРГНУТОГО ОПИСИ ИЛИ АРЕСТУ ЛИБО ПОДЛЕЖАЩЕГО КОНФИСКАЦИИ (ст. 312 УК РФ). *Непосредственным объектом* преступления является установленный нормативными актами порядок обеспечения имущества, подвергнутого описи, аресту либо подлежащего конфискации. *Дополнительный* непосредственный объект — собственность физических или юридических лиц. *Предмет* преступления — имущество, подвергнутое описи, аресту (ч. 1 ст. 312 УК РФ), или имущество, на которое распространяется специальная конфискация, предусмотренная уголовно-процессуальным законом (ч. 2 ст. 312 УК РФ).

Согласно ст. 115 УПК РФ к мерам процессуального принуждения, а также в соответствии со ст. 140 ГПК РФ к мерам обеспечения иска и со ст. 91 АПК РФ к обеспечительным мерам относятся наложение ареста на имущество и опись имущества. Имущество, на которое наложен арест, может быть изъято либо передано по усмотрению лица, производившего арест, на хранение собственнику или владельцу этого имущества либо иному лицу, которые должны быть предупреждены об ответственности за сохранность имущества, о чем делается соответствующая запись в протоколе. О наложении ареста или составлении описи имущества выносится постановление следователя либо определение суда.

В соответствии с п. 1, 4, 6 ч. 3 ст. 81 УПК РФ о вещественных доказательствах, орудия преступления, принадлежащие обвиняемому, подлежат конфискации; имущество, деньги и иные ценности, нажитые преступным путем, а также иные предметы, в отношении которых не установлен законный владелец, по приговору суда подлежат обращению в доход государства.

Объективная сторона состава преступления, предусмотренного ч. 1 рассматриваемой статьи, состоит в деянии, которое может быть выражено в совершении одного из альтернативно указанных в диспозиции действия: 1) растрата имущества, подвергнутого

описи или аресту; 2) его отчуждение; 3) сокрытие такого имущества; 4) незаконная передача имущества; 5) осуществление банковских операций с денежными средствами, на которые наложен арест.

Растрата представляет собой израсходование имущества лицом, которому оно было вверено для сохранности. *Отчуждение* — одна из форм растраты, состоящей в передаче имущества третьим лицам (продажа, дарение, передача в залог, обмен и др.). *Сокрытие* вверенного имущества — это утаивание такого имущества, затрудняющее его изъятие органами, исполняющими соответствующий судебный акт (помещение имущества в специальный тайник или иное хранилище). *Незаконная передача* имущества — это любой переход имущества к третьим лицам (юридическим или физическим), совершенный без согласия органов предварительного расследования, прокурора или суда. Под *осуществлением банковских операций* с денежными средствами понимаются любые действия, связанные с движением денежных сумм (привлечение денежных средств физических и юридических лиц во вклады (до востребования и на определенный срок); размещение указанных средств от своего имени и за свой счет; открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц; осуществление расчетов по поручению физических и юридических лиц, в том числе банков-корреспондентов, по их банковским счетам; инкассация денежных средств, векселей, платежных и расчетных документов и кассовое обслуживание физических и юридических лиц; купля-продажа иностранной валюты в наличной и безналичной формах; привлечение во вклады и размещение драгоценных металлов; выдача банковских гарантий; осуществление переводов денежных средств по поручению физических лиц без открытия банковских счетов (за исключением почтовых переводов)⁷⁹.

В ч. 2 ст. 312 УК РФ предусмотрены следующие действия: 1) сокрытие орудий преступления либо имущества, денег и иных ценностей, нажитых преступным путем; 2) присвоение этих предметов; 3) иное уклонение от исполнения приговора суда по конфискации имущества.

Сокрытие имущества анализировалось выше при рассмотрении ч. 1 данной статьи. *Присвоение* представляет собой незаконное обращение имущества в свою пользу или в

⁷⁹ Ст. 5 ФЗ от 2 декабря 1990 г. № 395-1 «О банках и банковской деятельности» (с изм. от 13 декабря 1991 г., 24 июня 1992 г., 3 февраля 1996 г., 31 июля 1998 г., 5, 8 июля 1999 г., 19 июня, 7 августа 2001 г., 21 марта 2002 г., 30 июня, 8, 23 декабря 2003 г., 29 июня, 29 июля 2004 г.) // Ведомости съезда народных депутатов РСФСР. 1990. № 27. Ст. 357.

пользу третьих лиц. *Иное уклонение* может выражаться в любых действиях, направленных на воспрепятствование изъятию имущества при конфискации (обман судебного пристава-исполнителя о сохранности имущества, продажа имущества, представление иных ложных данных об имуществе, передача имущества третьим лицам для реализации и т.п.).

Состав преступления по конструкции объективной стороны — *формальный*. Преступление окончено при совершении вышеперечисленных действий.

Субъект преступления специальный — вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, которому имущество было вверено под расписку, либо служащий кредитной организации, осуществляющий банковские операции с денежными средствами либо лицо, которому имущество, подлежащее конфискации, было вверено для хранения под расписку.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла.

ПОБЕГ ИЗ МЕСТА ЛИШЕНИЯ СВОБОДЫ, ИЗ-ПОД АРЕСТА ИЛИ ИЗ-ПОД СТРАЖИ (ст. 313 УК РФ). Побег — это делящееся преступление.

Непосредственным объектом преступления является установленный нормативными актами порядок отбывания назначенного судом наказания, содержания лица под арестом или под стражей. *Дополнительным* непосредственным объектом может быть здоровье человека (ч. 3 ст. 313 УК РФ).

Объективная сторона состава преступления заключается в совершении действий, которые выражаются в самовольном оставлении осужденным или лицом, находящимся под арестом или под стражей, мест лишения свободы Министерства юстиции РФ, иных исправительных учреждений и следственных изоляторов или изоляторов временного содержания системы Минюста РФ, МВД РФ, ФСБ РФ и др. Самовольным признается оставление места лишения свободы, кабинета следователя, помещения суда, автомобиля при перевозке подсудимого из следственного изолятора в суд и т.п. без соответствующего разрешения.

Местом лишения свободы являются колонии-поселения, исправительные и воспитательные колонии, тюрьмы. К *местам предварительного заключения* относятся следственные изоляторы, изоляторы временного содержания, транспортно-пересылочные отделения, транспортные средства для этапирования или конвоирования лиц и др.

Состав преступления — *формальный*. Преступление окончено с момента оставления мест лишения свободы или предварительного заключения. При побеге из-под стражи преступление окончено с момента выхода лица из-под контроля охраняющих его лиц.

Субъект преступления специальный — вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, отбывающее лишение свободы, а также подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, к которому применена мера пресечения — заключение под стражу.

Преступление совершается с прямым умыслом. Мотив и цель не влияют на квалификацию.

В ч. 2 ст. 313 УК РФ квалифицирующий признак состоит в совершении побега группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

В ч. 3 ст. 313 УК РФ предусмотрены два особо квалифицирующих признака состава преступления: с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия, а равно с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия.

Характеристика указанных признаков была дана нами ранее.

УКЛОНЕНИЕ ОТ ОТБЫВАНИЯ ЛИШЕНИЯ СВОБОДЫ (ст. 314 УК РФ).

Непосредственным объектом состава преступления является установленный нормативными актами порядок исполнения назначенного судом наказания в виде лишения свободы.

Объективная сторона состава преступления характеризуется совершением деяния в форме бездействия, выражающегося в невозвращении лица, осужденного к лишению свободы, в место отбывания наказания по истечении срока выезда или отсрочки. Диспозиция нормы предусматривает три альтернативных условия, при наличии которых такое деяние является преступным: 1) если осужденному лицу разрешен выезд за пределы места лишения свободы; 2) если ему предоставлена отсрочка исполнения приговора суда; 3) в случае, если осужденному предоставлена отсрочка отбывания наказания. Указанные условия характеризуют *обстановку* (обстоятельства) совершения преступления в случае, когда срок выезда или отсрочки истек (*время* совершения преступления).

Согласно ч. 1 ст. 97 УИК РФ осужденным к лишению свободы, содержащимся в исправительных колониях и воспитательных колониях, а также осужденным, оставленным в установленном порядке в следственных изоляторах и тюрьмах для ведения работ по

хозяйственному обслуживанию, могут быть разрешены выезды за пределы исправительных учреждений.

Выезды не разрешаются осужденным при особо опасном рецидиве преступлений; осужденным, которым смертная казнь в порядке помилования заменена лишением свободы; осужденным к пожизненному лишению свободы; осужденным, больным открытой формой туберкулеза; осужденным, не прошедшим полного курса лечения венерического заболевания, алкоголизма, токсикомании, наркомании; ВИЧ-инфицированным осужденным, а также в случаях проведения противоэпидемических мероприятий (ч. 3 ст. 97 УИК РФ).

При оформлении разрешения на выезд осужденный предупреждается об уголовной ответственности за уклонение от отбывания наказания, если он не возвратится в учреждение в установленный срок.

Необходимо помнить и о таком обстоятельстве, как *отсрочка исполнения приговора*. Согласно ч. 1 ст. 398 УПК РФ исполнение приговора об осуждении лица к обязательным работам, исправительным работам, ограничению свободы, аресту или лишению свободы может быть отсрочено судом на определенный срок при наличии одного из следующих оснований: 1) болезнь осужденного, препятствующая отбыванию наказания, — до его выздоровления; 2) беременность осужденной или наличие у нее малолетних детей — до достижения младшим ребенком возраста 14 лет, за исключением осужденных к лишению свободы на срок свыше пяти лет за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности; 3) тяжкие последствия или угроза их возникновения для осужденного или его близких родственников, вызванные пожаром или иным стихийным бедствием, тяжелой болезнью или смертью единственного трудоспособного члена семьи, другими исключительными обстоятельствами, — на срок, установленный судом, но не более 6 месяцев.

Уплата штрафа может быть отсрочена или рассрочена на срок до трех лет, если немедленная уплата его является для осужденного невозможной (ч. 2 ст. 398 УПК РФ).

Отсрочка отбывания наказания предусмотрена ст. 82 УК РФ. Осужденным беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до 14 лет, кроме осужденных к лишению свободы на срок свыше пяти лет за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности, суд может отсрочить реальное отбывание наказания до

достижения ребенком 14-летнего возраста. Речь идет о женщинах, которым отсрочка отбывания наказания предоставлена период отбывания ими лишения свободы.

Обязательным признаком объективной стороны рассматриваемого состава преступления, помимо деяния и обстановки, выступает *время* совершения преступления — после истечения срока выезда или отсрочки.

Уклонение от отбывания лишения свободы является длящимся преступлением. Оно начинается с момента неявки осужденного в место отбывания наказания, а заканчивается в момент задержания осужденного либо его явки с повинной.

Состав преступления — *формальный*. Преступление считается оконченным с момента фактического невозвращения осужденного в место отбывания наказания в виде лишения свободы в срок, установленный администрацией исправительного учреждения или судом.

Субъект преступления специальный — вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, осужденное к лишению свободы, в отношении которого принято решение о предоставлении отсрочки исполнения приговора суда или отбывания наказания, либо которому разрешен выезд за пределы места лишения свободы. Лицо, злостно уклоняющееся от отбывания наказания, не связанного с лишением свободы, и которому это наказание по определению суда было заменено лишением свободы, не относится к субъекту данного состава преступления.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что уклоняется от отбывания наказания в виде лишения свободы и желает этого.

НЕИСПОЛНЕНИЕ ПРИГОВОРА СУДА, РЕШЕНИЯ СУДА ИЛИ ИНОГО СУДЕБНОГО АКТА (ст. 315 УК РФ). *Непосредственным объектом* преступления является установленный нормативными актами порядок исполнения приговора суда, решения суда или иного судебного акта. Понятия приговора, решения или иного судебного акта раскрывались при анализе ст. 305 УК РФ. Требование обязательного исполнения судебных актов распространяется только на акты, вступившие в законную силу по истечении установленного законом срока. В исключительных случаях судебные акты должны исполняться с момента их вынесения. Например, согласно ст. 211 ГПК РФ немедленному исполнению подлежит судебный приказ или решение суда о взыскании алиментов, выплате работнику заработной платы в течение трех месяцев; восстановлении

на работе, включении гражданина Российской Федерации в список избирателей, участников референдума.

Согласно определению Конституционного Суда РФ № 65-О от 19 апреля 2001 г.⁸⁰ неисполнение органами государственной власти и должностными лицами субъектов РФ решения Конституционного Суда РФ дает, в частности, основания для применения мер уголовной ответственности за неисполнение судебного акта (ст. 315 УК РФ).

Объективная сторона состава преступления выражается в совершении любого из двух альтернативно указанных деяний: 1) злостное неисполнение вступивших в законную силу приговора, решения суда или иного судебного акта (бездействие); либо 2) воспрепятствование исполнению вступивших в законную силу приговора, решения суда или иного судебного акта (действия).

Неисполнение судебного акта предполагает как прямое игнорирование обязательных предписаний, возлагающих на представителя власти, государственного или муниципального служащего соответствующую обязанность, так и ненадлежащее исполнение таких обязанностей, т.е. не соответствующее предписаниям суда. Например, удержание командованием воинской части с осужденного военнослужащего к ограничению по военной службе суммы большей, чем та, которая указана в приговоре

Обязательным признаком противоправного неисполнения судебного акта является злостность такого неисполнения. *Злостность* определяется как невыполнение определенных обязанностей, возложенных на лицо в установленном законом порядке, продолжаемое после повторного письменного предупреждения со стороны уполномоченных на это органов о недопустимости их неисполнения (т.е. неисполнение в третий раз).

Воспрепятствование исполнению приговора, решения суда или иного судебного акта выражается в действиях, направленных на то, чтобы помешать исполнению судебных актов. Например, распоряжение главы органа местного самоуправления о запрете удержания с осужденного, отбывающего исправительные работы, суммы, указанной в приговоре суда, или переименование должности, которую не может занимать осужденный к лишению права занимать определенные должности.

⁸⁰ СЗ РФ. 2001. № 20. Ст. 2059.

Данное преступление относится к *длющимся*. Состав преступления является *формальным*. Преступление признается оконченным с момента совершения любого действия или бездействия (после двух письменных предупреждений).

Субъект преступления — специальный. Им может быть вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, на которое возложены соответствующие обязанности по исполнению судебных актов, и обладающее статусом: а) представителя власти (см. Примечание к ст. 318 УК РФ); б) государственного служащего; в) служащего органа местного самоуправления; д) служащего государственного или муниципального учреждения; е) служащего коммерческой или иной организации.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла.

УКРЫВАТЕЛЬСТВО ПРЕСТУПЛЕНИЙ (ст. 316 УК РФ). Данная статья предусматривает одну из форм прикосновенности к преступлению, которая выражается в заранее не обещанном укрывательстве особо тяжких преступлений. От пособничества это преступление отличается тем, что оно заранее не было обещано.

Непосредственным объектом преступления являются интересы правосудия, состоящие в обеспечении неотвратимости ответственности и наказания лиц, совершивших преступления. *Предметом* преступления могут быть орудия и средства совершения преступления; следы преступления; предметы, добытые преступным путем и др.

Объективная сторона состава преступления состоит из действий по укрывательству хотя бы одного преступления, отнесенного законодателем, в соответствии со ст. 15 УК РФ, к категории особо тяжких. Под укрывательством преступлений следует понимать заранее не обещанное сокрытие преступника, орудий или средств совершения преступления, следов преступления либо предметов, добытых преступным путем.

Укрывательство преступника состоит, например, в предоставлении ему помещения (убежища) для укрытия, транспортных средств, фальшивых документов, в изменении внешнего вида преступника и т.п. Под укрывательством средств или орудий совершения преступления понимается их хранение в специальных местах (тайниках, хранилищах), уничтожение, изменение, продажа средств или орудий преступлений и т.п. Укрывательство следов преступления может выражаться в уничтожении одежды со следами крови, предметов с отпечатками пальцев и т.п.

Укрывательство преступления может быть признано соучастием тогда, когда исполнитель в силу, например, систематического совершения преступлений заранее рассчитывал на подобное содействие.

Укрывательство преступлений следует отличать от недонесения о преступлении, не являющемся преступлением. Укрывательство — это всегда активное поведение виновного лица (действия); недонесение — это бездействие, выражающееся в несообщении в правоохранительные органы об известном факте совершения преступления либо о лице, его совершившем или о предметах, добытых преступным путем и т.п. Недонесение о преступлении не охватывается понятием укрывательства преступлений⁸¹.

Состав рассматриваемого преступления — *формальный*. Преступление считается оконченным с момента совершения соответствующих активных действий по укрывательству преступлений.

Субъект преступления — вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется умышленной виной с прямым умыслом.

Согласно *Примечанию* к ст. 316 УК РФ освобождаются от уголовной ответственности за заранее не обещанное укрывательство особо тяжких преступлений супруги и близкие родственники лица, совершившего преступление. К *близким родственникам* ст. 5 УПК РФ относит родителей, детей, усыновителей, усыновленных, родных братьев и сестер, дедушек, бабушек и внуков.

⁸¹ Определение № 56-098-87 по делу Пашкова и Мудролюбовой: Обзор законодательства и судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за четвертый квартал 1998 г. // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 1999. № 7.

Глава 40

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПОРЯДКА УПРАВЛЕНИЯ

§ 1. Понятие, виды и общая характеристика преступлений против порядка управления

Работа государственных органов управления регулируется нормами конституционного, административного, финансового, трудового, гражданского и других отраслей права. Посредством уголовного права охраняются наиболее ценные отношения, возникающие в связи с осуществлением управленческой деятельности государственного аппарата. Посягательства на нормальную деятельность органов законодательной и исполнительной власти препятствуют выполнению их функций, причиняют значительный вред порядку управления. Наиболее опасные посягательства такого рода законодатель относит к уголовно-противоправным деяниям.

К преступлениям против порядка управления относятся деяния, посягающие на нормальную деятельность органов государственного управления и сопряженные с совершением насильственных действий над должностными лицами или препятствующие их деятельности.

Видовым объектом содержащихся в гл. 32 УК РФ преступлений является установленный нормативными актами порядок реализации функций органами государственного управления исполнительной ветви власти.

Глава 32 УК РФ объединяет в себе 16 видов преступлений, каждое из которых имеет собственные непосредственные объекты преступлений. Кроме того, многие преступления имеют дополнительные объекты. К обязательным признакам значительного числа составов преступлений относится предмет преступления (ст. 320, 323–327¹, 329 УК РФ). В некоторых составах преступлений в качестве обязательного признака предполагается особый потерпевший (как разновидность предмета преступления): ст. 317, 318, 319, 321, 322¹ УК РФ. Таким образом, абсолютное большинство составов преступлений против

порядка управления в качестве обязательного признака объекта имеют предмет преступления.

К особенностям *объективной стороны* этой группы преступлений можно отнести то, что практически все составы имеют формальную конструкцию, т.е. не предусматривают наступление каких-либо последствий. К материальным можно отнести только составы, предусмотренные ч. 2 ст. 320, ч. 2 ст. 323, ст. 330 УК РФ.

Одно преступление — уклонение от прохождения военной и альтернативной гражданской службы (ст. 328 УК РФ) совершается путем *бездействия*. Все другие составы преступления предполагают форму поведения виновного в виде действия. Для некоторых составов преступлений характерны иные обязательные признаки объективной стороны: время и обстановка совершения преступления (ст. 319 УК РФ), место совершения преступления (ст. 322 УК РФ), способ (ч. 3 ст. 321, ч. 2 ст. 322, ч. 2 ст. 330 УК РФ).

Субъект характеризуемых составов преступлений, как правило, общий — вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Специальный субъект характерен для преступлений, предусмотренных ст. 320, 321, 328 УК РФ.

Субъективная сторона практически всех составов преступлений характеризуется умышленной формой вины, в большинстве случаев — с прямым умыслом. К признакам субъективной стороны многих составов преступлений относятся особые мотивы и (или) цели совершения преступления (ст. 317–321, п. «б» ч. 2 ст. 322¹, 323, 325–327¹ УК РФ).

В зависимости от особенностей непосредственных объектов все преступления против порядка управления можно разделить на следующие группы:

1. Преступления, посягающие на порядок управления, связанный с нормальной деятельностью государственного аппарата:

а) посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа (ст. 317 УК); б) применение насилия в отношении представителя власти (ст. 318 УК); в) оскорбление представителя власти (ст. 319 УК); г) разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении должностного лица правоохранительного или контролирующего органа (ст. 320 УК); д) дезорганизация нормальной деятельности учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества (ст. 321 УК); е) приобретение или сбыт официальных документов и государственных наград (ст. 324 УК); ж) надругательство над Государственным гербом РФ или Государственным флагом РФ (ст. 329 УК).

2. Преступления, посягающие на общественные отношения, регулируемые специальными правилами для обеспечения порядка управления:

а) незаконное пересечение Государственной границы РФ (ст. 322 УК); б) организация незаконной миграции (ст. 322¹ УК); в) противоправное изменение Государственной границы РФ (ст. 323 УК); г) уклонение от прохождения военной и альтернативной гражданской службы (ст. 328 УК); д) самоуправство (ст. 330 УК).

3. Преступления, посягающие на порядок управления в сфере ведения официальной документации:

а) похищение или повреждение документов, штампов, печатей либо похищение марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия (ст. 325 УК); б) подделка или уничтожение идентификационного номера транспортного средства (ст. 326 УК); в) подделка, изготовление или сбыт поддельных документов, государственных наград, штампов, печатей, бланков (ст. 327 УК); г) изготовление, сбыт поддельных марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия либо их использование (ст. 327¹ УК).

Таким образом, *преступлениями против порядка управления* признаются умышленно совершенные общественно опасные деяния, посягающие на установленный нормативными актами порядок осуществления органами государственного управления своих функций, запрещенные нормами гл. 32 УК РФ под угрозой наказания.

§ 2. Ответственность за преступления против порядка управления

ПОСЯГАТЕЛЬСТВО НА ЖИЗНЬ СОТРУДНИКА ПРАВООХРАНИТЕЛЬНОГО ОРГАНА (ст. 317 УК РФ). *Непосредственным объектом* преступления является установленный нормативными актами порядок осуществления деятельности по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности. *Дополнительным объектом* является жизнь конкретного сотрудника правоохранительных органов, военнослужащего или их близких.

Потерпевшие указаны в диспозиции в альтернативной форме; это могут быть: а) сотрудник правоохранительного органа; б) военнослужащий; в) близкие этих лиц.

К сотрудникам правоохранительных органов относятся штатные сотрудники различных служб и подразделений органов внутренних дел, органов Федеральной службы безопасности, федеральных органов государственной охраны, службы внешней разведки РФ, таможенных органов, органов по контролю за оборотом наркотиков, постоянно или временно осуществляющих деятельность по охране общественного порядка или обеспечению общественной безопасности. Следует иметь в виду, что посягательство на жизнь государственных деятелей (министра МВД РФ, директора ФСБ и т.п.) квалифицируется по ст. 277 УК РФ, а посягательство на жизнь лиц, участвующих в отправлении правосудия (прокурора, следователя, лица, производящего дознание, судебного пристава) квалифицируется по ст. 295 УК РФ.

При этом согласно п. 5 постановления Пленума Верховного Суда СССР от 22 сентября 1989 г. № 9 «О применении судами законодательства об ответственности за посягательства на жизнь, здоровье и достоинство работников милиции, народных дружинников, а также военнослужащих в связи с выполнением ими обязанностей по охране общественного порядка» под исполнением обязанностей по охране общественного порядка следует понимать: несение постовой или патрульной службы на улицах и в общественных местах; поддержание порядка во время проведения демонстраций, митингов, зрелищ, спортивных соревнований и других массовых мероприятий, при ликвидации последствий аварий, общественных и стихийных бедствий; предотвращение или пресечение противоправных посягательств. При этом такая деятельность должна носить законный характер, т.е. осуществляться с соблюдением установленного законом порядка. Если действия виновного были реакцией на явно незаконные действия лиц, охраняющих общественный порядок или обеспечивающих общественную безопасность, то содеянное при наличии к тому оснований может быть квалифицировано как преступление против личности.

Военнослужащие — лица, проходящие службу в Вооруженных Силах РФ, иных войсках или воинских формированиях, которые постоянно или временно осуществляют деятельность по охране общественного порядка или обеспечению общественной безопасности. Такие обязанности осуществляют, как правило, военнослужащие внутренних войск МВД РФ. Военнослужащие других войск временно могут быть привлечены к охране общественного порядка или обеспечению общественной безопасности.

Близкими указанных лиц признаются: а) близкие родственники — супруг, супруга, родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и сестры, дедушка, бабушка, внуки (ст. 5 УПК РФ); б) лица, состоящие в ином родстве или свойстве (дядя, тетя, племянники, двоюродные братья и сестры, родственники супруга или супруги — его (ее) родители, братья, сестры); в) иные лица, жизнь, здоровье и благополучие которых заведомо для виновного дороги потерпевшему в силу сложившихся личных отношений (друг, невеста, учитель).

Объективная сторона состава преступления определяется как посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа или военнослужащего либо их близких. По разъяснению высших судебных инстанций, под посягательством на жизнь надлежит рассматривать убийство или покушение на убийство. Такие действия независимо от наступления преступного результата следует квалифицировать как оконченное преступление. При убийстве состав преступления — материальный. В части покушения на убийство состав преступления является формальным.

Посягательство на жизнь потерпевшего может быть совершено как во время исполнения сотрудником правоохранительного органа или военнослужащим обязанностей по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности, так и после этого, когда они не исполняют данных обязанностей (например, в нерабочее время, во время отпуска, после увольнения).

Субъектом преступления является вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Если посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа, военнослужащего или его близких осуществляет лицо в возрасте от 14 до 16 лет, то его действия подлежат квалификации по п. «б» ч. 2 ст. 105 УК РФ.

Субъективная сторона анализируемого состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что он посягает на жизнь сотрудника правоохранительного органа, военнослужащего или их близких и желает этого.

Альтернативно обязательными признаками субъективной стороны состава преступления являются: а) *цель* — воспрепятствование законной деятельности сотрудника правоохранительного органа или военнослужащего по охране общественного порядка или обеспечению общественной безопасности, либо б) *мотив* — месть за указанную деятельность.

Цель воспрепятствования законной деятельности сотрудника правоохранительного органа или военнослужащего по охране общественного порядка или обеспечению общественной безопасности означает стремление виновного предотвратить (не допустить в будущем) или прекратить (прервать в настоящем) осуществление этими лицами указанной деятельности.

Мотив мести за указанную деятельность означает такое внутреннее побуждение виновного, которое определяет его стремление отплатить потерпевшему за осуществленную деятельность по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности. Данный состав отсутствует, если посягательство совершается только из-за того, что потерпевший является сотрудником правоохранительных органов или военнослужащим.

ПРИМЕНЕНИЕ НАСИЛИЯ В ОТНОШЕНИИ ПРЕДСТАВИТЕЛЯ ВЛАСТИ (ст. 318 УК РФ). *Непосредственным объектом* преступления является установленный нормативными актами порядок осуществления возложенных на конкретного представителя власти должностных управленческих обязанностей. *Дополнительным объектом* является здоровье конкретного представителя власти или его близких. *Потерпевшими* в рамках данного состава преступления выступают: 1) представитель власти; 2) близкие представителя власти.

Представителем власти согласно Примечанию к рассматриваемой статье признается: а) должностное лицо правоохранительного органа; б) должностное лицо контролирующего органа; в) иное должностное лицо, наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от него в служебной зависимости. Понятие должностного лица раскрывается в Примечании 1 к ст. 285 УК РФ. *Правоохранительные органы* — это органы внутренних дел, прокуратура, Федеральная служба безопасности, федеральные органы государственной охраны, служба внешней разведки РФ, таможенные органы и др. *Контролирующие органы* — это органы налогового, иммиграционного, санитарно-эпидемиологического, ветеринарного контроля и т.п. К *иным должностным лицам* следует относить лиц, осуществляющих исполнительную власть, наделенных правом принимать решения, обязательные для исполнения гражданами, а также организациями, независимо от их ведомственной

подчиненности (руководители исполнительных органов субъектов РФ или их структурных подразделений и т.п.).

Понятие близких лиц раскрывалось при анализе состава преступления, предусмотренного ст. 317 УК РФ.

Объективная сторона состава преступления в ч. 1 рассматриваемой статьи характеризуется деянием, которое может быть выражено в любом альтернативном действии: а) применение насилия, не опасного для жизни или здоровья; б) угроза применения насилия.

Под *насилием, не опасным для жизни или здоровья*, понимается совершение действий насильственного характера, не связанных с причинением вреда жизни и тяжкого вреда здоровью, но причиняющих потерпевшему физическую боль, связывание, ограничение свободы, побои.

Под *угрозой применения насилия* следует понимать действия (например, демонстрацию оружия) или высказывания виновного, выражающие намерение применить насилие в отношении представителя власти или его близких. По своему содержанию угроза может быть различной и выражаться в угрозе нанесения побоев, причинения вреда здоровью различной степени тяжести, убийством.

Во второй части ст. 318 УК РФ *объективная сторона* состава преступления характеризуется применением *насилия, опасного для жизни или здоровья*, т.е. такого, которое по своему содержанию объективно было способно причинить вред жизни или здоровью (выталкивание с высокого этажа, из движущегося автомобиля, нанесение ударов в жизненно важные органы), либо причинило легкий, средней тяжести вред здоровью, а также некавалифицированный тяжкий вред здоровью.

Состав преступления — *формальный*. Преступление окончено с момента совершения любого действия или их совокупности, вне зависимости от наступления последствий.

Субъектом преступления является вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Кроме этого, к обязательным субъективным признакам относится осознание того, что такие действия совершаются в связи с исполнением им своих должностных обязанностей. Иными словами, виновный преследует особую *цель* — воспрепятствовать

исполнению должностных обязанностей представителем власти, либо руководствуется особыми внутренними побуждениями (*мотивами*) — месть за исполнение таких обязанностей представителем власти.

ОСКОРБЛЕНИЕ ПРЕДСТАВИТЕЛЯ ВЛАСТИ (ст. 319 УК РФ). *Непосредственным объектом* преступления является авторитет органов государственной власти или местного самоуправления. *Дополнительный объект* — честь и достоинство конкретного представителя власти.

Объективная сторона состава преступления характеризуется тремя признаками: общественно опасными действиями, обстановкой совершения преступления и временем его совершения.

Действия состоят в оскорблении потерпевшего, т.е. в унижении его чести и достоинства, выраженном в неприличной форме. Это может быть совершено в устной, письменной форме, а также путем определенных действий (плевок в лицо, пощечина, неприличный жест).

Необходимым признаком объективной стороны является *обстановка* публичности. Судебная практика исходит из того, что оскорбление является публичным, если оно совершено в присутствии хотя бы одного постороннего лица, не имеющего отношения к органу власти, представителем которого является потерпевший. Кроме этого, к объективным признакам данного состава преступления относится *время* совершения преступления — во время исполнения представителем власти своих должностных обязанностей.

Состав преступления — *формальный*. Преступление признается оконченным с момента совершения любого действия оскорбительного характера, вне зависимости от наступления последствий.

Субъектом преступления является вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Субъективная сторона состава преступления предполагает вину в форме прямого умысла. Виновный осознает, что оскорбляет именно представителя власти и желает этого. Альтернативным со временем признаком совершения преступления является особый *мотив* — в связи с исполнением представителем власти своих должностных обязанностей (такое оскорбление может совершаться и после исполнения представителем власти своих

должностных обязанностей). Если оскорбление наносится в связи с личными неприязненными отношениями, то деяние квалифицируется по ст. 130 УК РФ.

РАЗГЛАШЕНИЕ СВЕДЕНИЙ О МЕРАХ БЕЗОПАСНОСТИ, ПРИМЕНЯЕМЫХ В ОТНОШЕНИИ ДОЛЖНОСТНОГО ЛИЦА ПРАВООХРАНИТЕЛЬНОГО ИЛИ КОНТРОЛИРУЮЩЕГО ОРГАНА (ст. 320 УК РФ). *Непосредственным объектом преступления является конфиденциальность сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов, а также их близких.*

Предмет преступления — сведения о мерах безопасности, применяемых в отношении должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов либо их близких.

Диспозиция нормы бланкетная, т.е. содержание таких сведений раскрывается на основании положений ФЗ от 20 апреля 1995 г. № 45-ФЗ «О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов»⁸², в соответствии со ст. 5 которого к должностным лицам правоохранительных и контролирующих органов для обеспечения защиты их жизни и здоровья и сохранности их имущества органами, обеспечивающими безопасность, могут применяться следующие *меры безопасности*: 1) личная охрана, охрана жилища и имущества; 2) выдача оружия, специальных средств индивидуальной защиты и оповещения об опасности; 3) временное помещение в безопасное место; 4) обеспечение конфиденциальности сведений о защищаемых лицах; 5) перевод на другую работу (службу), изменение места работы (службы) или учебы; 6) переселение на другое место жительства; 7) замена документов, изменение внешности.

Объективная сторона состава преступления характеризуется действиями, состоящими в разглашении указанных сведений, т.е. в их передаче третьим лицам, совершенной в любой форме (устно, письменно, с использованием технических средств, в виде компьютерной информации, в публичном выступлении, в разговоре и т.п.).

Состав преступления — *формальный*. Преступление окончено, если сведения становятся известны хотя бы одному человеку, не имеющему права доступа к такой информации.

⁸² ФЗ от 20 апреля 1995 г. № 45-ФЗ «О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов» (с изм. и доп. от 21 июля 1998 г., 6 января 1999 г., 29 февраля 2000 г., 18 июня, 29 ноября 2001 г., 11 декабря 2002 г., 30 июня 2003 г., 29 июня, 22 августа 2004 г.) // СЗ РФ. 1995. № 17. Ст. 1455.

Субъектом преступления является вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Закон не предусматривает каких-либо дополнительных признаков субъекта, однако, логическое толкование нормы приводит к выводу, что условием уголовной ответственности за данное преступление является наличие у виновного дополнительного специального признака: субъектом может быть только лицо, которому эти сведения были доверены либо стали известны в связи со служебной деятельностью (*специальный субъект*).

К лицам, *которым эти сведения доверены*, относятся те, которые непосредственно обеспечивают мероприятия по осуществлению безопасности защищаемых лиц. Ими являются работники специальных охранных служб, входящих в структуру МВД, ФСБ, воинских частей и иных специальных подразделений. К *лицам, которым эти сведения стали известны по службе*, относятся те, которым эти данные доступны в силу занимаемого служебного положения: работники прокуратуры, ОВД, руководители и служащие адресных бюро, паспортных служб и т.п.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется умышленной виной в форме прямого умысла. Кроме этого, обязательным субъективным признаком является *цель* преступления — воспрепятствование служебной деятельности должностного лица правоохранительного или контролирующего органа, т.е. стремление виновного прервать или прекратить такую деятельность.

Квалифицирующий признак, предусмотренный в ч. 2, заключается в причинении тяжких последствий. Данное понятие является оценочным, и его содержание определяется в зависимости от конкретных обстоятельств дела. К таковым может быть отнесено последующее убийство потерпевшего, причинение вреда его здоровью, уничтожение его имущества и т.п.

По нашему мнению, в данном случае субъективная сторона характеризуется двойной формой вины. Психическое отношение виновного к наступлению тяжких последствий характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности.

ДЕЗОРГАНИЗАЦИЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ УЧРЕЖДЕНИЙ, ОБЕСПЕЧИВАЮЩИХ ИЗОЛЯЦИЮ ОТ ОБЩЕСТВА (ст. 321 УК РФ). *Непосредственным объектом* преступления является установленный нормативными актами порядок обеспечения изоляции от общества осужденных лиц. *Дополнительный объект* — здоровье осужденного

или сотрудника места лишения свободы либо места содержания под стражей. *Потерпевшие* — осужденный к наказанию, связанному с изоляцией от общества (ч. 1) либо сотрудник таких учреждений или его близкие (ч. 2).

Под *осужденным* в этом составе преступления предполагается лицо, в отношении которого вынесен обвинительный приговор суда, вступивший в законную силу, к наказанию, связанному с изоляцией от общества, т.е. к аресту, содержанию в дисциплинарной воинской части, лишению свободы на определенный срок либо пожизненному лишению свободы.

Сотрудник места лишения свободы — лицо, имеющее специальное звание рядового или начальствующего состава сотрудника уголовно-исполнительной системы⁸³. К *сотрудникам мест содержания под стражей* относятся лица рядового или начальствующего состава органов внутренних дел, сотрудники учреждений и органов уголовно-исполнительной системы, военнослужащие органов и пограничных войск федеральной службы безопасности и Вооруженных Сил РФ, исполняющие обязанности по обеспечению режима содержания под стражей. На период исполнения обязанностей по обеспечению режима содержания под стражей капитаны морских судов и начальники зимовок, а также уполномоченные ими лица выполняют обязанности и пользуются правами, предоставляемыми законом сотрудникам мест содержания под стражей⁸⁴.

Понятие *близких* рассматривалось при анализе (ст. 317 УК РФ).

К учреждениям и органам уголовно-исполнительной системы, обеспечивающим изоляцию от общества, относятся места лишения свободы и места заключения под стражу. Под местами лишения свободы следует понимать исправительные учреждения, исполняющие наказание в виде ареста, содержания в дисциплинарной воинской части, лишения свободы на определенный срок или пожизненного лишения свободы. К ним относятся гауптвахты, дисциплинарные воинские части, воспитательные колонии, колонии-поселения, лечебные исправительные учреждения, колонии общего, строгого и

⁸³ Ст. 24 Закона РФ от 21 июля 1993 г. № 5473-1 «Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы» (с изм./от 15 июня 1996 г., 13 апреля, 21 июля 1998 г., 20 июня 2000 г., 9 марта 2001 г., 24 декабря 2002 г., 8, 23 декабря 2003 г., 5 марта, 29 июня, 22 августа 2004 г.) // Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета Российской Федерации. 1993. № 33. Ст. 1316; СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2964; 2004. № 35. Ст. 3607 и др.

⁸⁴ Ст. 12 ФЗ от 15 июля 1995 г. № 103-ФЗ «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений» (с изм. от 21 июля 1998 г., 9 марта 2001 г., 31 декабря 2002 г., 8 декабря 2003 г., 29 июня, 22 августа 2004 г.) // СЗ РФ. 1995. № 29. Ст. 2759; 1998. № 30. Ст. 3613; 2004. № 27. Ст. 2711; 2004. № 35. Ст. 3607.

особого режимов, тюрьмы, а также следственные изоляторы в отношении осужденных, оставленных для выполнения работ по хозяйственному обслуживанию.

Местами содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых, согласно ст. 7 ФЗ от 15 июля 1995 г. № 103-ФЗ, являются: а) следственные изоляторы уголовно-исполнительной системы Минюста РФ; б) следственные изоляторы органов Федеральной службы безопасности; в) изоляторы временного содержания подозреваемых и обвиняемых органов внутренних дел; г) учреждения уголовно-исполнительной системы Федеральной службы исполнения наказаний, исполняющие уголовное наказание в виде лишения свободы.

Объективная сторона состава преступления характеризуется совершением действий, которые могут быть выражены альтернативно: 1) в применении насилия, не опасного для жизни или здоровья осужденного (ч. 1 ст. 321 УК РФ) или сотрудника места лишения свободы или места содержания под стражей либо их близких (ч. 2 ст. 321 УК РФ); 2) угрозе применения насилия к осужденному (ч. 1 ст. 321 УК РФ) или к сотруднику места лишения свободы или места содержания под стражей либо к их близким (ч. 2 ст. 321 УК РФ).

Под *насилием, не опасным для жизни или здоровья*, понимаются действия, направленные на причинение вреда здоровью, но не связанные с причинением такого вреда. К таким действиям могут относиться побои, причинение физической боли, ограничение свободы и т.п. *Угрозы применения насилия* охватывают любую степень насилия, в том числе и угрозы убийством. Угроза должна быть реальной и действительной. Состав преступления по конструкции — формальный, оно признается оконченным с момента совершения любого действия, вне зависимости от наступления каких-либо последствий.

Субъект преступления — специальный: вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, осужденное к наказанию, связанному с изоляцией от общества, отбывающее такое наказание, либо подозреваемый или обвиняемый, находящиеся под стражей.

Субъективная сторона состава преступления предполагает вину в виде прямого умысла. Кроме того, к обязательным субъективным признакам могут альтернативно относиться *цель* совершения преступления — воспрепятствование исправлению

осужденного, либо *мотив* мести за оказанное осужденным содействие администрации учреждения или органа уголовно-исполнительной системы.

Исправление осужденных — это процесс формирования у них уважительного отношения к человеку, обществу, труду, нормам, правилам и традициям человеческого общежития и стимулирование правопослушного поведения (ч. 1 ст. 9 УИК РФ). Содействие администрации учреждений или органов уголовно-исполнительной системы может выражаться, например в предоставлении необходимой информации, в участии в самодеятельных организациях осужденных, сообщении о нарушениях требований режима отбывания наказания другими осужденными и т.п.

Мотивом насилия или угрозы его применения по отношению к сотруднику места лишения свободы или места содержания под стражей либо к их близким (ч. 2 ст. 321 УК РФ) являются побуждения виновного, связанные со служебной деятельностью указанных категорий сотрудников. Обычно это месть за выполнение сотрудниками своих профессиональных обязанностей.

Квалифицирующие признаки содержатся в ч. 3 ст. 321 УК РФ. Ими являются: 1) совершение данного преступления в составе организованной группы либо 2) с применением насилия, опасного для жизни или здоровья потерпевшего.

Понятие организованной группы нами рассматривалось ранее.

Под насилием, опасным для жизни или здоровья, понимается причинение любого вреда здоровью осужденных или сотрудников: легкого, средней тяжести или тяжкого. Кроме того, действия виновного могут фактически не причинить такого вреда здоровью, но по своей объективной направленности должны создавать реальную угрозу причинения такого вреда здоровью (например, если потерпевший защищался).

НЕЗАКОННОЕ ПЕРЕСЕЧЕНИЕ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ГРАНИЦЫ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ (ст. 322 УК РФ). *Непосредственным объектом* преступления является установленный нормативными актами порядок пересечения Государственной границы РФ.

Объективная сторона состава преступления характеризуется совершением действий, состоящих в пересечении Государственной границы России: а) без действительных документов на право въезда в Российскую Федерацию или выезда из Российской

Федерации либо б) без надлежащего разрешения, полученного в порядке, установленном законодательством РФ.

Обязательным признаком объективной стороны этого состава преступления является место совершения преступления — государственная граница. *Государственная граница РФ* — это линия и проходящая по этой линии вертикальная поверхность, определяющая пределы государственной территории (суши, вод, недр и воздушного пространства) РФ, т.е. пространственный предел действия государственного суверенитета РФ⁸⁵.

Пересечение Государственной границы на суше лицами и транспортными средствами осуществляется на путях международного железнодорожного, автомобильного сообщения либо в иных местах, определяемых международными договорами РФ или решениями Правительства РФ. Основанием для пропуска через Государственную границу лиц, транспортных средств, грузов, товаров и животных является наличие действительных документов на право въезда лиц в Российскую Федерацию или выезда их из Российской Федерации, документов на транспортные средства, грузы, товары и животных (ст. 11 Закона от 1 апреля 1993 г. № 4730-1 «О государственной границе Российской Федерации»).

Въезд в пункты пропуска через Государственную границу и выезд из них лиц и транспортных средств, а также ввоз и вывоз грузов, товаров и животных осуществляются в специально выделенных для этих целей местах по пропускам, выдаваемым администрацией аэропортов, аэродромов, морских, речных портов, железнодорожных, автомобильных вокзалов и станций, других транспортных предприятий по согласованию с пограничными органами и пограничными войсками (ст. 23 Закона от 1 апреля 1993 г. № 4730-1).

Выезд из Российской Федерации и въезд в Российскую Федерацию граждане Российской Федерации осуществляют по действительным документам, удостоверяющим личность гражданина Российской Федерации за пределами территории РФ. Порядок оформления, выдачи и изъятия этих документов определяется ФЗ от 15 августа 1996 г. № 114-ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую

⁸⁵ Ст. 1 Закона РФ от 1 апреля 1993 г. № 4730-1 «О Государственной границе Российской Федерации» (с изм. и доп.).

Федерацию»⁸⁶. Иностранные граждане или лица без гражданства обязаны при въезде в Российскую Федерацию и выезде из Российской Федерации предъявить действительные документы, удостоверяющие их личность и признаваемые Российской Федерацией в этом качестве, и визу, если иное не предусмотрено международным договором РФ. Лица без гражданства осуществляют въезд в Российскую Федерацию и выезд из Российской Федерации в соответствии с правилами, установленными для иностранных граждан, если иное не предусмотрено законодательством РФ или международным договором РФ.

Документами, по которым осуществляется выезд из РФ и въезд в РФ, являются: для граждан РФ — внутригосударственный, дипломатический, служебный паспорт либо паспорт моряка (удостоверение личности моряка) — ст. 7 ФЗ от 15 августа 1996 г. № 114-ФЗ; для иностранных граждан и лиц без гражданства — документы, удостоверяющие их личность и признаваемые РФ в качестве таковых, а также в определенных случаях — виза, выданная соответствующим дипломатическим представительством или консульским учреждением за пределами РФ — ст. 24 ФЗ от 15 августа 1996 г. № 114-ФЗ; для транзитного проезда иностранных граждан и лиц без гражданства по территории РФ необходима российская транспортная виза, виза на въезд в сопредельное государство либо виза государства назначения и действительные для выезда из РФ проездные документы — ст. 29 ФЗ от 15 августа 1996 г. № 114-ФЗ.

Согласно ст. 15 ФЗ от 15 августа 1996 г. № 114-ФЗ право гражданина Российской Федерации на выезд из РФ может быть временно ограничено в следующих случаях: 1) при допуске к сведениям особой важности или совершенно секретным сведениям, отнесенным к государственной тайне при наличии контракта, предполагающего временное ограничение права на выезд из России на срок от 5 до 10 лет; 2) в соответствии с законодательством РФ он призван на военную службу или направлен на альтернативную гражданскую службу; 3) лицо задержано по подозрению в совершении преступления либо привлечено в качестве обвиняемого; 4) гражданин осужден за совершение преступления; 5) он уклоняется от исполнения обязательств, наложенных на него судом; 6) лицо сообщило о себе заведомо ложные сведения при оформлении документов для выезда из Российской Федерации.

⁸⁶ ФЗ от 15 августа 1996 г. № 114-ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» (в ред. федеральных законов от 18 июля 1998 г. №110-ФЗ, от 24 июня 1999 г. №118-ФЗ, от 10 января 2003 г. №7-ФЗ, от 30 июня 2003 г. №86-ФЗ, от 29 июня 2004 г. №58-ФЗ) // СЗ РФ. 1996. № 34. Ст. 4029 и др.

В соответствии со ст. 27 ФЗ от 15 августа 1996 г. № 114-ФЗ въезд в Российскую Федерацию иностранному гражданину или лицу без гражданства не разрешается в случае, если: 1) это необходимо в целях обеспечения обороноспособности или безопасности государства, либо общественного порядка, либо защиты здоровья населения; 2) в период своего предыдущего пребывания в Российской Федерации иностранный гражданин или лицо без гражданства подвергались административному выдворению за пределы РФ либо депортировались; 3) иностранный гражданин или лицо без гражданства имеют непогашенную или неснятую судимость за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления на территории РФ либо за ее пределами, признаваемого таковым в соответствии с федеральным законом; 4) иностранный гражданин или лицо без гражданства не представили документы, необходимые для получения визы в соответствии с законодательством РФ; 5) иностранный гражданин или лицо без гражданства не представили полис медицинского страхования, действительный на территории РФ; 6) при обращении за визой либо в пункте пропуска через Государственную границу РФ иностранный гражданин или лицо без гражданства не смогли подтвердить наличие средств для проживания на территории РФ и последующего выезда из Российской Федерации или предъявить гарантии предоставления таких средств в соответствии с порядком, установленным Правительством РФ; 7) в отношении иностранного гражданина или лица без гражданства принято решение о нежелательности пребывания (проживания) в Российской Федерации. Кроме того, этим лицам не разрешается выезд из РФ в случаях, если они: 1) в соответствии с законодательством РФ задержаны по подозрению в совершении преступления либо привлечены в качестве обвиняемых; 2) осуждены за совершение преступления на территории России; 3) уклоняются от исполнения обязательств, наложенных на них судом; 4) не выполнили предусмотренные законодательством РФ обязательства по уплате налогов; 5) привлечены к административной ответственности в соответствии с законодательством РФ за совершение административного правонарушения на территории России (ст. 28 ФЗ от 15 августа 1996 г. № 114-ФЗ).

Состав преступления — *формальный*. Преступление считается оконченным с момента, когда лицо пересекло Государственную границу РФ вне зависимости от направления пересечения.

Согласно ч. 12 ст. 9 Закона РФ от 1 апреля 1993 г. № 4730-1, не является нарушением правил пересечения Государственной границы вынужденное пересечение Государственной границы лицами, транспортными средствами на суше, заход иностранных судов, иностранных военных кораблей и других государственных судов, эксплуатируемых в некоммерческих целях, на территорию РФ, вынужденный влет в воздушное пространство РФ воздушных судов, осуществляемые в силу следующих чрезвычайных обстоятельств: несчастного случая; аварии или стихийного бедствия, угрожающего безопасности иностранного судна (в том числе воздушного), иностранного военного корабля или другого государственного судна, эксплуатируемого в некоммерческих целях; сильного шторма, ледохода или ледовых условий, угрожающих безопасности иностранного судна, иностранного военного корабля или другого государственного судна, эксплуатируемого в некоммерческих целях; буксировки поврежденного иностранного судна, иностранного военного корабля или другого государственного судна, эксплуатируемого в некоммерческих целях; доставки спасенных людей; оказания срочной медицинской помощи члену экипажа или пассажирам, а также в силу других чрезвычайных обстоятельств.

Субъект преступления — вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется умышленной виной в виде прямого умысла.

В этой статье предусмотрены следующие квалифицирующие признаки: а) совершение незаконного пересечения государственной границы РФ в составе группы лиц по предварительному сговору или организованной группы; б) деяние сопряжено с применением насилия или с угрозой его применения.

Понятия *группы лиц по предварительному сговору и организованной группы* определяются в ст. 35 УК РФ.

Под *насилием* в рамках данного состава понимается такой способ пересечения государственной границы РФ, который допускает максимальное причинение вреда здоровью средней тяжести. Если незаконное пересечение Государственной границы РФ сопряжено с умышленным причинением потерпевшему тяжкого вреда здоровью, необходима дополнительная квалификация по ст. 111 УК РФ. *Угрозы* могут носить любой характер, связанный с физическим насилием, включая угрозы убийством. В этом составе

преступления *дополнительным объектом* является здоровье человека (как правило, лиц, осуществляющих контроль за порядком пересечения Государственной границы РФ).

Примечание к ст. 322 УК РФ оговаривает, что действие рассматриваемой статьи не распространяется на случаи прибытия в РФ иностранных граждан и лиц без гражданства с нарушением правил пересечения государственной границы для использования права политического убежища в соответствии с Конституцией РФ, если в их действиях не содержится иного состава преступления. Порядок предоставления политического убежища регламентируется подзаконными нормативными актами⁸⁷.

ОРГАНИЗАЦИЯ НЕЗАКОННОЙ МИГРАЦИИ (СТ. 322¹ УК РФ). Эта статья вступила в силу с 30 января 2005 г. (ФЗ от 28 декабря 2004 г. № 187-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации, Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях»). Признаки данного состава преступления определяются как «организация незаконного въезда в Российскую Федерацию иностранных граждан или лиц без гражданства, их незаконного пребывания в Российской Федерации или незаконного транзитного проезда через территорию Российской Федерации»⁸⁸.

В настоящее время вопросы миграционной политики в Российской Федерации достаточно актуальны в связи с продолжающимся в последние пятнадцать лет практически бесконтрольным въездом в РФ и пребыванием в России иностранных граждан и лиц без гражданства, преимущественно из стран СНГ, а также в связи с обострившейся угрозой международного терроризма. Правоприменительные функции, функции по контролю и надзору и функции по оказанию государственных услуг в сфере миграции в РФ согласно указам Президента РФ осуществляет Федеральная миграционная служба⁸⁹.

Непосредственный объект рассматриваемого состава преступления — установленный нормативными актами порядок законной миграции в РФ. Диспозиция нормы устанавливает, что действия могут совершаться только в отношении иностранных граждан

⁸⁷ См., например: Указ Президента Российской Федерации от 21 июля 1997 г. № 746 «Об утверждении Положения о порядке предоставления Российской Федерацией политического убежища» в ред. Указа Президента Российской Федерации от 1 декабря 2003 г. № 1417 «О внесении изменений в некоторые Указы Президента Российской Федерации в связи с совершенствованием государственного управления в области миграционной политики» // СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3601; 2003. № 49. Ст. 4755.

⁸⁸ Российская газета. 2004. 30 дек.

⁸⁹ СЗ РФ. 2004. № 11. Ст. 945.

или лиц без гражданства, что является обязательным признаком этого состава преступления.

В соответствии со ст. 3 ФЗ от 19 апреля 2002 г. № 62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации»⁹⁰ иностранные граждане — лица, не являющиеся гражданами РФ и имеющие гражданство (подданство) иностранного государства. Лица с двойным гражданством (одно из которых российское) не предусмотрены в данном составе преступления.

Лицо без гражданства в соответствии со ст. 3 указанного Закона — это лицо, не являющееся гражданином РФ и не имеющее доказательств наличия гражданства иностранного государства.

Объективная сторона состава преступления характеризуется действиями виновного, перечисленными в законе в альтернативной форме: 1) организация незаконного въезда в Российскую Федерацию иностранных граждан или лиц без гражданства; 2) организация незаконного пребывания в Российской Федерации иностранных граждан или лиц без гражданства; 3) организация незаконного транзитного проезда через территорию РФ иностранными гражданами или лицами без гражданства.

Организация незаконного въезда в Российскую Федерацию иностранных граждан или лиц без гражданства предполагает совершение комплекса действий, направленных на обеспечение возможности въезда в Россию указанных лиц вне зависимости от цели въезда. Конкретно это может выражаться в приобретении за свой счет билетов для въезда в РФ железнодорожным, воздушным или иными видами транспорта; предоставлении собственного транспорта для въезда в РФ; оформлении незаконных приглашений для въезда в РФ и т.п. При этом такой въезд должен носить незаконный характер, т.е. осуществляться при наличии оснований, когда въезд в Российскую Федерацию иностранному гражданину или лицу без гражданства не разрешается, в соответствии со ст. 27 ФЗ от 15 августа 1996 г. № 114-ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» (см. комментарий к ст. 322 УК РФ). По смыслу диспозиции рассматриваемой нормы, такие действия должны совершаться не в отношении одного иностранного гражданина или апатрида, а в отношении неопределенно большого числа лиц, поэтому данное деяние может носить продолжаемый характер или совершаться разово, но в отношении большого количества людей. Арифметический подход к

⁹⁰ Российская газета. 2002. 5 июня.

установлению минимального количества незаконно въехавших лиц в данной ситуации неприменим. В каждом конкретном случае необходимо оценивать действия виновного с учетом комплекса обстоятельств. Это деяние окончено с момента незаконного пересечения Государственной границы РФ иностранными гражданами или лицами без гражданства. Такие лица в свою очередь могут привлекаться к уголовной ответственности по ст. 322 УК РФ, если они достигли 16-летнего возраста.

Организация незаконного пребывания в Российской Федерации иностранных граждан или лиц без гражданства может выражаться в оформлении незаконной регистрации указанных лиц по месту пребывания, незаконном оформлении миграционных карт, предоставлении жилища указанным лицам с проживанием на территории России без надлежащих документов и т.п.

Организация незаконного транзитного проезда через территорию РФ иностранными гражданами или лицами без гражданства предполагает совершение таких действий организационного характера, которые направлены на обеспечение незаконного проезда указанных лиц через территорию РФ в другое государство. Конкретно это может быть выражено в предоставлении транспорта для незаконного проезда, обеспечении сопровождения указанных лиц при их проезде, подкупе должностных лиц с целью обеспечения незаконного проезда иностранных граждан или апатридов и т.п.

Состав преступления — *формальный*. Преступление окончено с момента совершения любого из указанных в диспозиции действий организационного характера.

Субъект преступления — вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Субъективная сторона характеризуется умышленной виной в виде прямого умысла.

Часть 2 ст. 322¹ УК предусматривает два квалифицирующих признака: а) совершение этого преступления в составе организованной группы (см. ст. 35 УК РФ); б) в целях совершения преступления на территории РФ. Вид такого преступления и его тяжесть законом не определена, поэтому при квалификации достаточно установить направленность умысла виновного на организацию незаконной миграции с указанной целью. Если незаконные мигранты фактически совершат преступление, то организатор миграции подлежит уголовной ответственности за это преступление в качестве соучастника.

ПРОТИВОПРАВНОЕ ИЗМЕНЕНИЕ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ГРАНИЦЫ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ (ст. 323 УК РФ). Данный состав преступления в

диспозиции описан как «изъятие, перемещение или уничтожение пограничных знаков в целях противоправного изменения Государственной границы Российской Федерации».

Согласно ст. 6 Закона от 1 апреля 1993 г. № 4730-1 «О Государственной границе Российской Федерации», государственная граница на местности обозначается ясно видимыми пограничными знаками. Описание и порядок установки пограничных знаков определяются международными договорами РФ, решениями Правительства РФ.

Непосредственный объект преступления — неприкосновенность Государственной границы РФ. Предметом преступления являются пограничные знаки — видимые знаки, которыми на местности обозначается государственная граница (пограничные столбы, пограничные пирамиды, буи).

Объективная сторона состава преступления заключается в совершении ряда альтернативных действий: 1) изъятии пограничных знаков; 2) их перемещении или 3) уничтожении таких знаков. Под *изъятием* понимается устранение пограничных знаков с Государственной границы РФ. *Перемещение* — это перенесение пограничных знаков с последующей их установкой в другом месте. *Уничтожение* — это приведение пограничного знака в непригодное для использования состояние, когда его восстановление невозможно.

Состав преступления — *формальный*. Преступление признается оконченным с момента совершения любого из указанных действий.

Субъект преступления — вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста. *Субъективная сторона* характеризуется умышленной виной в виде прямого умысла и специальной *целью* совершения преступления — противоправное изменение Государственной границы РФ.

В качестве квалифицирующего признака (ч. 2 ст. 323 УК) названы тяжкие последствия. Данное понятие является оценочным. Вопрос об отнесении тех или иных последствий к тяжким решается судом в каждом конкретном случае в зависимости от обстоятельств дела. К *тяжким последствиям* можно отнести, например: причинение существенного материального ущерба, осложнение отношений между государствами, возникновение иных пограничных конфликтов, в том числе вооруженных и т.п. Психическое отношение виновного к тяжким последствиям может выражаться виной в форме умысла или неосторожности.

ПРИБРЕТЕНИЕ ИЛИ СБЫТ ОФИЦИАЛЬНЫХ ДОКУМЕНТОВ И ГОСУДАРСТВЕННЫХ НАГРАД (ст. 324 УК РФ). *Непосредственный объект*

преступления — порядок обращения официальных документов и государственных наград.

Предметом преступления являются: а) официальные документы, предоставляющие права или освобождающие от обязанностей; б) государственные награды РФ, РСФСР, СССР.

Любые документы, в зависимости от субъекта, от которого они исходят, подразделяются на официальные и неофициальные. *Официальный документ* — это материальный объект с зафиксированной на нем информацией в виде текста, звукозаписи или изображения, удостоверяющий события или факты, имеющие юридическое значение и влекущие юридические последствия (осведомительный документ, например, свидетельство о регистрации брака), либо предоставляющий права, возлагающий обязанности или освобождающий от них (распорядительный документ, например, удостоверение участника Великой Отечественной войны, лицензия на право занятия какой-либо деятельностью, диплом об образовании, водительское удостоверение). *Неофициальный документ* — это документ, созданный лицом вне сферы его служебной деятельности или выполнения общественных обязанностей (например, расписка о получении в долг денежной суммы). В случае заверения (удостоверения) какого-либо неофициального документа должностным лицом, нотариусом, иным компетентным органом данный документ признается официальным, так как исходит уже от компетентного лица и приобретает юридическую силу. Предметом рассматриваемого состава преступления являются только распорядительные официальные документы.

Государственные награды являются высшей формой поощрения граждан за выдающиеся заслуги или достижения при защите Отечества, государственном строительстве, экономике, науке, культуре, искусстве, воспитании, просвещении, охране здоровья, жизни и прав граждан, благотворительной деятельности и иные заслуги перед государством. К государственным наградам РФ относятся, например, звание Героя Российской Федерации, ордена, медали, знаки отличия, почетные звания РФ. Государственные награды РСФСР и СССР — это звание Героя Советского Союза, Героя Социалистического Труда, ордена, медали, почетные звания РСФСР и СССР. Государственные награды являются именными и неотчуждаемыми.

Объективная сторона состава преступления выражается в совершении одного из двух альтернативных действий: 1) незаконного приобретения или 2) сбыта указанных выше предметов преступления. Незаконность действий означает их совершение без установленных законом оснований и соответствующей процедуры. *Приобретение* предполагает возмездное или безвозмездное получение официальных документов или государственных наград любым способом (покупка, получение в дар, обмен и др.). Приобретение официальных документов путем их похищения образует состав преступления, предусмотренный ст. 325 УК РФ. Похищение государственных наград должно квалифицироваться по настоящей статье. *Сбыт* образует возмездная или безвозмездная передача указанных предметов другому лицу (продажа, дарение, переуступка, обмен и др.).

Состав преступления — *формальный*. Преступление считается оконченным с момента совершения любого из перечисленных действий.

Субъект преступления — вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста. *Субъективная сторона* состава преступления характеризуется умышленной виной в виде прямого умысла.

ПОХИЩЕНИЕ ИЛИ ПОВРЕЖДЕНИЕ ДОКУМЕНТОВ, ШТАМПОВ, ПЕЧАТЕЙ ЛИБО ПОХИЩЕНИЕ МАРОК АКЦИЗНОГО СБОРА, СПЕЦИАЛЬНЫХ МАРОК ИЛИ ЗНАКОВ СООТВЕТСТВИЯ (ст. 325 УК РФ). *Непосредственный объект* данного преступления — сохранность и порядок выдачи документов, штампов, печатей, марок акцизного сбора, специальных марок и знаков соответствия. Предметом преступления являются официальные документы, штампы, печати (ч. 1 ст. 325 УК РФ); паспорт или другой важный личный документ (ч. 2 ст. 325 УК); марки акцизного сбора, специальные марки или знаки соответствия, защищенные от подделок (ч. 3 ст. 325 УК РФ).

Официальный документ — это документ, удостоверяющий события или факты, имеющие юридическое значение и влекущие юридические последствия, либо предоставляющий права, возлагающий обязанности или освобождающий от них, имеющий установленную форму и реквизиты. *Штамп* — особая разновидность ручной печатной формы, содержащая определенные реквизиты и предназначенная для производства оттисков при составлении документов. Он содержит реквизиты юридического лица либо данные должностного лица, выдающего документ, указание на

дату выдачи, входящий и исходящий номера. *Печать* представляет собой изготовленное особым способом клише с вырезанными знаками или символами, предназначенное для производства оттиска на бумаге, сургуче или иных материалах. На печати указываются реквизиты юридического или физического лица, которым она принадлежит. Если на печати изображен Государственный герб России, такая печать называется «гербовой».

Паспорт представляет собой основной документ, удостоверяющий личность человека. Предметом данного преступления является как паспорт гражданина РФ, так и паспорт иностранного гражданина. В России существуют следующие виды паспортов: общегражданский, заграничный, дипломатический, служебный и паспорт моряка. Общие правила об *общегражданском паспорте* установлены в Положении о паспорте гражданина РФ, согласно которому паспорт гражданина Российской Федерации является основным документом, удостоверяющим личность гражданина Российской Федерации на территории РФ. Паспорт обязаны иметь все граждане Российской Федерации, достигшие 14-летнего возраста и проживающие на территории РФ.

Дипломатический паспорт выдается Министерством иностранных дел РФ гражданам Российской Федерации, которые в соответствии с Венской конвенцией 1961 г. о дипломатических сношениях и другими международными договорами РФ при выезде за пределы территории РФ для исполнения возложенных на них служебных обязанностей обладают дипломатическим иммунитетом, Президенту РФ, членам Совета Федерации и депутатам Государственной Думы Федерального Собрания РФ, членам Правительства РФ и иным должностным лицам высших органов государственной власти, отнесенные к государственным должностям категории «А»; дипломатическим сотрудникам и дипломатическим курьерам Министерства иностранных дел РФ; членам их семей.

Государственным служащим, замещающим государственные должности РФ или государственные должности субъектов РФ, отнесенные к государственным должностям категорий «Б» и «В», и сопровождающим их в служебной командировке за пределы территории РФ работникам административно-технических служб и сотрудникам специальных служб различных аппаратов, а также военнослужащим РФ, проходящим военную службу за пределами территории РФ, штатным работникам административно-технических служб дипломатических представительств и консульских учреждений РФ за

пределами территории РФ и некоторым другим лицам выдается *служебный паспорт*, но на срок не более чем пять лет.

Дипломатический паспорт и служебный паспорт являются собственностью РФ и после завершения срока служебной командировки за пределы территории РФ подлежат возврату в организацию, направившую гражданина Российской Федерации в служебную командировку за пределы территории РФ.

Паспорт моряка — документ, удостоверяющий личность его владельца, как за пределами РФ, так и в пределах РФ. Паспорт моряка выдается гражданам Российской Федерации, работающим на российских судах заграничного плавания или командируемым российскими судовладельцами для работы на иностранных судах, а также включенным в судовую роль курсантам (учащимся) учебных заведений, командируемым на суда работникам федеральных органов исполнительной власти и работникам предприятий, учреждений и организаций, находящихся в ведении этих органов⁹¹.

К *иным важным личным документам* можно отнести, например, военный билет, служебное удостоверение, трудовую книжку, пенсионное удостоверение, водительское удостоверение. Отнесение иного личного документа (помимо паспорта) к важным оценивается в каждом конкретном случае, исходя из обстоятельств дела, с учетом его значения для потерпевшего.

Марки акцизного сбора представляют собой документ, удостоверяющий уплату акциза (косвенного налога), которые используются при маркировке, например, алкогольной или табачной продукции. *Специальные марки* — это разрешения на производство или реализацию определенных товаров, например, видео- или аудиокассет. *Знаки соответствия* определяют качество товара и его соответствие требованиям безопасности, установленным техническим регламентом (подробнее их признаки раскрывались при анализе ст. 171¹ УК РФ).

Объективная сторона состава преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 325 УК РФ, характеризуется деянием в форме любого из альтернативно указанных действий: 1) похищение официальных документов, штампов или печатей; 2) уничтожение указанных предметов; 3) их повреждение; 4) сокрытие таких документов, печатей, штампов.

⁹¹ Постановление Правительства Российской Федерации от 1 декабря 1997 г. № 1508 «Об утверждении Положения о паспорте моряка» (в ред. Постановления Правительства РФ от 8 июля 2002 г. № 508) // СЗ РФ. 1997. № 49. Ст. 5598.

Похищение представляет собой противоправное изъятие официального документа, штампа, печати и (или) обращение его в свою пользу или пользу других лиц, совершенное любым способом (тайно, открыто, путем обмана или злоупотребления доверием, путем присвоения). *Уничтожение* — это приведение указанных предметов в такое состояние, когда их невозможно использовать по назначению и невозможно их восстановление. *Повреждение* — это причинение указанным предметам такого вреда, который существенно затрудняет их использование по назначению, но может быть устранен. *Соккрытие* означает совершение действий, препятствующих обнаружению указанных предметов и их использованию.

Состав преступления по конструкции объективной стороны — *формальный*. Преступление признается оконченным с момента совершения любого из указанных действий.

Субъект преступления — вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется умышленной виной в виде прямого умысла. Обязательным субъективным признаком этого состава преступления является *мотив*: корыстная или иная личная заинтересованность. Корыстная заинтересованность представляет собой стремление виновного к получению дополнительного дохода или освобождению от материальных затрат. Иная личная заинтересованность может выражаться в побуждениях, связанных с получением выгод неимущественного характера (улучшение служебных показателей, стремление избежать дисциплинарного взыскания и т.п.).

В ч. 2 ст. 325 УК РФ предусмотрена ответственность за похищение у гражданина паспорта или другого важного личного документа. Если похищенный личный документ в дальнейшем был уничтожен виновным, его действия квалифицируются только по ч. 2 ст. 325 УК РФ и дополнительной квалификации по ч. 1 ст. 325 УК не требуется⁹². Состав этого преступления — *формальный*. *Субъективная сторона* характеризуется прямым умыслом, поэтому не будет данного состава, например, если виновный совершил кражу сумочки, в которой был паспорт потерпевшей, не имея желания похитить именно этот документ.

⁹² Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2000. № 7. С. 14.

Часть 3 ст. 325 УК РФ предусматривает ответственность за похищение марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия, защищенных от подделок.

ПОДДЕЛКА ИЛИ УНИЧТОЖЕНИЕ ИДЕНТИФИКАЦИОННОГО НОМЕРА ТРАНСПОРТНОГО СРЕДСТВА (ст. 326 УК РФ). *Непосредственным объектом преступления является установленный нормативными актами порядок государственного учета и регистрации транспортных средств.*

Предметом преступления альтернативно являются: 1) идентификационный номер; 2) номер кузова; 3) номер шасси; 4) номер двигателя; 5) государственный регистрационный знак транспортного средства; 6) транспортное средство с заведомо поддельным идентификационным номером, номером кузова, шасси, двигателя или с заведомо поддельным государственным регистрационным знаком; 7) кузов, шасси, двигатель с заведомо поддельным номером.

Идентификационный номер, номер кузова, номер шасси и номер двигателя присваиваются транспортному средству заводом-изготовителем. Государственный регистрационный знак транспортного средства представляет собой номер установленного образца, размещаемый на корпусе транспортного средства по решению ГИБДД или иного компетентного государственного органа⁹³. Указанные номера фиксируются в паспорте транспортного средства и некоторых других документах. Транспортным средством признается устройство, предназначенное для перевозки по дорогам людей, грузов или оборудования, установленного на нем⁹⁴. Кузов, шасси, двигатель представляют собой основные узлы и агрегаты транспортного средства.

Объективная сторона состава преступления выражается в совершении одного из следующих деяний в форме активных действий: 1) подделка идентификационного номера, номера кузова, шасси, двигателя; 2) уничтожение идентификационного номера, номера кузова, шасси, двигателя; 3) подделка государственного регистрационного знака транспортного средства; 4) сбыт транспортного средства с заведомо поддельным идентификационным номером, номером кузова, шасси, двигателя или с заведомо

⁹³ Приказ МВД РФ от 28 марта 2002 г. № 282 «О государственных регистрационных знаках транспортных средств» (с изменениями от 20 ноября 2002 г., 7 марта 2003 г.) // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2002. № 18; 2003. № 3; № 23.

⁹⁴ Пункт 1.2 Правил дорожного движения Российской Федерации (утв. постановлением Совета Министров РФ от 23 октября 1993 г. № 1090) (с изм. от 8 января 1996 г., 31 октября 1998 г., 21 апреля 2000 г., 24 января 2001 г., 28 июня 2002 г., 7 мая, 25 сентября 2003 г.) // Собрание актов Президента и Правительства Российской Федерации. 1993. № 47. Ст. 4531.

поддельным государственным регистрационным знаком; 5) сбыт кузова, шасси, двигателя с заведомо поддельным номером.

Подделка представляет собой полное или частичное изменение указанных номеров или знаков путем их перебивки, вытравливания цифр или букв, закрашивания или иными способами, в результате чего создается новый номер. *Уничтожение номеров* предполагает их привидение в состояние, при котором невозможно восприятие номера либо полное его удаление. *Сбыт* означает совершение возмездной или безвозмездной передачи транспортного средства, кузова, шасси, двигателя третьим лицам (продажа, обмен, дарение, передача в залог и т.п.).

Состав преступления по конструкции — формальный. Преступление признается оконченным с момента совершения любого из альтернативно указанных действий.

Субъект преступления — вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Для подделки или уничтожения номеров или знаков законом предусмотрены специальные цели совершения преступления — последующая эксплуатация или сбыт транспортного средства. *Цель эксплуатации* означает желание виновного использовать транспортное средство для перевозки по дорогам людей, грузов или оборудования. *Цель сбыта* — желание в дальнейшем возмездно или безвозмездно передать транспортное средство третьим лицам. Для сбыта транспортного средства, кузова, шасси, двигателя обязательным интеллектуальным признаком умысла является заведомость в отношении поддельного характера номеров этих предметов.

Если виновный при сбыте предметов преступления преследовал дополнительно цели придания правомерного вида их владению, пользованию и распоряжению, то налицо совокупность преступлений, предусмотренных ст. 174 или 174¹ УК РФ (в зависимости от того, кто приобрел транспортное средство, кузов, шасси или двигатель преступным путем). Конкуренция норм исключается, так как в таких случаях одновременно причиняется вред различным объектам уголовно-правовой охраны: отношениям в сфере экономической деятельности и порядку управления.

Квалифицирующие признаки. В ч. 2 ст. 326 УК РФ предусмотрено два квалифицирующих признака: 1) совершение преступления группой лиц по

предварительному сговору или 2) организованной группой. Их понятия предусмотрены в ст. 35 УК РФ.

ПОДДЕЛКА, ИЗГОТОВЛЕНИЕ ИЛИ СБЫТ ПОДДЕЛЬНЫХ ДОКУМЕНТОВ, ГОСУДАРСТВЕННЫХ НАГРАД, ШТАМПОВ, ПЕЧАТЕЙ, БЛАНКОВ (ст. 327 УК РФ). *Непосредственным объектом* преступления является установленный законом порядок изготовления и выдачи официальных документов, государственных наград, штампов, печатей, бланков. *Предмет* преступления: 1) удостоверение или иной официальный документ, предоставляющий права или освобождающий от обязанностей физических или юридических лиц; 2) поддельные государственные награды РФ, РСФСР, СССР, штампы, печати, бланки.

Удостоверение — это официальный документ, удостоверяющий личность владельца, выдаваемый государственными или негосударственными органами и содержащий демографические, служебные, социальные или иные сведения о его владельце. *Иной официальный документ*, предоставляющий права или освобождающий от обязанностей, — распорядительный документ (см. комментарий к ст. 324 УК РФ). Понятия *государственных наград, штампов, печатей* также определялись при анализе ст. 324 и 325 УК РФ. *Бланк* — лист бумаги с частично воспроизведенным текстом или графическим изображением, с указанием определенных реквизитов, требующий дальнейшего заполнения.

Объективная сторона состава преступления характеризуется совершением деяния, в форме действий, перечисленных в альтернативной форме: 1) подделка удостоверения или иного официального документа; 2) сбыт такого документа; 3) изготовление поддельных государственных наград Российской Федерации, РСФСР, СССР, штампов, печатей, бланков; 4) сбыт таких поддельных предметов.

Подделка — это интеллектуальный или физический подлог, связанный с внесением изменений в содержание подлинного удостоверения или иного официального документа незаконными способами (изменение фамилии, переклейка фотографии, исправление срока действия документа и т.п.). *Сбыт* документов или поддельных государственных наград, штампов, печатей, бланков означает их возмездную или безвозмездную передачу другому лицу. *Изготовление* поддельных государственных наград Российской Федерации, РСФСР, СССР, штампов, печатей, бланков означает их получение в результате обработки сырья и

материалов (металла, резины, пластмассы, бумаги и т.п.), при котором получается предмет, по своим внешним признакам соответствующий оригиналу изготавливаемой награды, штампа, печати, бланка.

В части 2 ст. 327 УК РФ предусмотрена ответственность за те же деяния, совершенные с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение. В этом случае виновный подделывает или сбывает предметы преступления для того, чтобы затруднить раскрытие и расследование ранее совершенного преступления либо подготовить совершение другого преступления.

В ч. 3 ст. 327 УК РФ наказуемым признается использование заведомо подложного документа. *Предмет* этого преступления — подложный документ (диплом, свидетельство, лицензия и т.п.), т.е. официальный документ, содержащий ложную информацию. Представляется, что подложный документ может быть как поддельным (с внесенными в подлинный документ изменениями), так и незаконно изготовленным полностью с внесенными в него ложными сведениями.

Использование означает его предъявление органам или лицам с целью получения прав или освобождения от обязанностей. Преступление окончено с момента предъявления подложного документа. Использование заведомо подложного документа лицом, совершившим его подделку, охватывается ч. 1 ст. 327 УК РФ и дополнительной квалификации по ч. 3 этой статьи не требует⁹⁵.

Использование подложного документа при мошенничестве является разновидностью обмана и охватывается признаками состава преступления, предусмотренного ст. 159 УК РФ. Подделка документа и его дальнейшее использование при мошенничестве квалифицируются по совокупности преступлений (ч. 1 ст. 327 и ст. 159 УК РФ).

Состав преступления — *формальный*. Преступление признается оконченным с момента совершения любого деяния.

Субъект преступления — вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Если такое деяние совершается должностным лицом или государственным служащим, служащим органа местного самоуправления, оно подлежит квалификации по ст. 292 УК РФ (служебный подлог). Субъектом преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 327 УК РФ, является лицо, которое не изготавливало этот документ лично.

⁹⁵ Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 1999. № 10. С. 9.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется умышленной виной в виде прямого умысла. Для подделки и изготовления необходимо установление специальной *цели* преступления — последующее использование поддельного предмета.

ИЗГОТОВЛЕНИЕ, СБЫТ ПОДДЕЛЬНЫХ МАРОК АКЦИЗНОГО СБОРА, СПЕЦИАЛЬНЫХ МАРОК ИЛИ ЗНАКОВ СООТВЕТСТВИЯ ЛИБО ИХ ИСПОЛЬЗОВАНИЕ (ст. 327¹ УК РФ). *Непосредственным объектом* состава преступления является установленный нормативными актами порядок изготовления, сбыта и использования марок акцизного сбора, специальных марок и знаков соответствия.

Предмет преступления — поддельные марки акцизного сбора, специальные марки или знаки соответствия. Их понятия раскрывались в комментарии к ст. 171¹ УК РФ.

Объективная сторона состава преступления характеризуется совершением деяния в форме активных действий, перечисленных в диспозиции в альтернативной форме: 1) изготовление поддельных марок акцизного сбора, специальных марок, знаков соответствия; 2) сбыт таких марок или знаков (ч. 1 ст. 327¹ УК РФ); 3) использование заведомо поддельных акцизных и специальных марок, знаков соответствия, защищенных от подделок (ч. 2 ст. 327¹ УК РФ). Характеристика этих действий была дана ранее.

Состав преступления — *формальный*. Преступление признается оконченным с момента совершения любого из указанных действий.

Субъект преступления — вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста. *Субъективная сторона* характеризуется умышленной виной в виде прямого умысла. Обязательным субъективным признаком, относящимся к изготовлению марок или знаков соответствия, является специальная *цель* последующего их сбыта.

УКЛОНЕНИЕ ОТ ПРОХОЖДЕНИЯ ВОЕННОЙ И АЛЬТЕРНАТИВНОЙ ГРАЖДАНСКОЙ СЛУЖБЫ (ст. 328 УК РФ). *Непосредственным объектом* преступления является установленный нормативными актами порядок организации призыва на военную службу или прохождения альтернативной гражданской службы.

Согласно ч. 1 ст. 2 ФЗ от 6 марта 1998 г. № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе»⁹⁶ *военная служба* является особым видом федеральной государственной службы, исполняемой гражданами в Вооруженных Силах РФ, а также в пограничных войсках, во

внутренних войсках Министерства внутренних дел РФ, в Железнодорожных войсках РФ, войсках гражданской обороны, инженерно-технических и дорожно-строительных воинских формированиях при федеральных органах исполнительной власти, Службе внешней разведки РФ, органах федеральной службы безопасности, федеральном органе специальной связи и информации, федеральных органах государственной охраны, федеральном органе обеспечения мобилизационной подготовки органов государственной власти РФ, воинских подразделениях Государственной противопожарной службы Министерства РФ по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий и создаваемых на военное время специальных формированиях, а также иностранными гражданами в Вооруженных Силах РФ, других войсках, воинских формированиях и органах.

Согласно ч. 1 ст. 1 ФЗ от 25 июля 2002 г. № 113-ФЗ «Об альтернативной гражданской службе»⁹⁷ *альтернативная гражданская служба* — особый вид трудовой деятельности в интересах общества и государства, осуществляемый гражданами взамен военной службы по призыву.

Объективная сторона состава преступления характеризуется деянием виновного в форме бездействия.

1. Уклонение от призыва на военную службу при отсутствии законных оснований для освобождения от нее (ч. 1 ст. 328 УК РФ). *Уклонением* от призыва признается неявка гражданина без уважительных причин по повестке военного комиссариата на медицинское освидетельствование, заседание призывной комиссии или для отправки в воинскую часть для прохождения военной службы.

В соответствии с ч. 1 ст. 23 ФЗ от 6 марта 1998 г. № 53-ФЗ от призыва освобождаются граждане: а) признанные негодными или ограниченно годными к военной службе по состоянию здоровья; б) проходящие или прошедшие военную службу в Российской Федерации; в) проходящие или прошедшие альтернативную гражданскую службу; г) прошедшие военную службу в другом государстве. Право на освобождение от призыва на военную службу имеют граждане: а) имеющие ученую степень кандидата наук или

⁹⁶ Федеральный закон от 6 марта 1998 г. № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» (с изменениями от 21 июля 1998 г., 7 августа, 7 ноября 2000 г., 12 февраля, 19 июля 2001 г., 13 февраля, 21 мая, 28 июня, 25 июля, 30 декабря 2002 г., 22 февраля, 30 июня, 11 ноября, 23 декабря 2003 г., 22 февраля, 22, 26 апреля 2004 г.) // СЗ РФ. 1998. № 13. Ст. 1475. 30 марта.

⁹⁷ ФЗ от 25 июля 2002 г. № 113-ФЗ «Об альтернативной гражданской службе» // СЗ РФ. 2004. № 23. Ст. 2309.

доктора наук; б) являющиеся сыновьями (родными братьями) военнослужащих, погибших в связи с исполнением ими обязанностей военной службы.

Преступление является *длящимся* — его протяженность во времени определяется границами призывного возраста виновного от 18 до 27 лет, либо до явки с повинной или пресечения этого преступления. Момент начала исчисления сроков давности привлечения к уголовной ответственности за это преступление наступает с нуля часов следующих за днем рождения виновного суток по достижении им 27-летнего возраста.

2. Уклонение от прохождения альтернативной гражданской службы лиц, освобожденных от военной службы (ч. 2 ст. 328 УК РФ).

Согласно ст. 2 ФЗ от 25 июля 2002 г. № 113-ФЗ гражданин имеет право на замену военной службы по призыву альтернативной гражданской службой в случаях, если: а) несение военной службы противоречит его убеждениям или вероисповеданию; б) он относится к коренному малочисленному народу, ведет традиционный образ жизни, осуществляет традиционное хозяйство и занимается традиционными промыслами.

На альтернативную гражданскую службу направляются граждане мужского пола в возрасте от 18 до 27 лет, которые не пребывают в запасе, имеют право на замену военной службы по призыву альтернативной гражданской службой, лично подали заявление в военный комиссариат о желании заменить военную службу по призыву альтернативной гражданской службой, и в отношении которых в соответствии с законодательством РФ призывной комиссией района, города без районного деления, иного муниципального (административно-территориального) образования принято соответствующее решение.

На альтернативную гражданскую службу не направляются граждане, которые в соответствии с ФЗ «О воинской обязанности и военной службе»: 1) имеют основания для освобождения от призыва на военную службу; 2) не подлежат призыву на военную службу; 3) имеют основания для предоставления отсрочки от призыва на военную службу.

Под уклонением от прохождения альтернативной гражданской службы следует понимать неявку гражданина без уважительных причин по повестке военного комиссариата на медицинское освидетельствование и на заседание призывной комиссии для принятия решения о направлении его на альтернативную гражданскую службу; либо в военный комиссариат для получения предписания с указанием места прохождения альтернативной гражданской службы.

Состав преступления — *формальный*. Преступление окончено с момента начала уклонения от прохождения военной или альтернативной гражданской службы.

Субъект преступления специальный — вменяемое физическое лицо мужского пола, достигшее установленного законом возраста, которое подлежит (подлежало) призыву на военную службу (ч. 1 ст. 328 УК РФ), либо которому по его заявлению военная служба была заменена альтернативной гражданской службой, и в отношении которого призывной комиссией административно-территориального образования принято соответствующее решение (ч. 2 ст. 328 УК РФ).

Фактически субъектом рассматриваемого состава преступления может быть лицо в возрасте от 18 лет (призывной возраст) до 29 лет (с учетом сроков давности привлечения к уголовной ответственности за это преступление).

Субъективная сторона состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла.

НАДРУГАТЕЛЬСТВО НАД ГОСУДАРСТВЕННЫМ ГЕРБОМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ИЛИ ГОСУДАРСТВЕННЫМ ФЛАГОМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ (ст. 329 УК РФ). *Непосредственный объект* состава преступления — установленный нормативными актами порядок обеспечения авторитета государственной символики.

Предметом данного состава преступления является: а) Государственный герб РФ или б) Государственный флаг РФ.

Согласно ст. 1 ФКЗ от 25 декабря 2000 г. № 2-ФКЗ «О Государственном гербе Российской Федерации»⁹⁸ Государственный герб РФ является официальным государственным символом Российской Федерации. Государственный герб РФ представляет собой четырехугольный, с закругленными нижними углами, заостренный в оконечности красный геральдический щит с золотым двуглавым орлом, поднявшим вверх распущенные крылья. Орел увенчан двумя малыми коронами и над ними — одной большой короной, соединенными лентой. В правой лапе орла — скипетр, в левой — держава. На груди орла, в красном щите, — серебряный всадник в синем плаще на серебряном коне, поражающий серебряным копьем черного опрокинутого навзничь и попранного конем дракона.

Понятие Государственного флага РФ определяется в ст. 1 ФКЗ от 25 декабря 2000 г. № 1-ФКЗ «О Государственном флаге Российской Федерации»⁹⁸, согласно которой Государственный флаг РФ является официальным государственным символом Российской Федерации. Государственный флаг РФ представляет собой прямоугольное полотнище из трех равновеликих горизонтальных полос: верхней — белого, средней — синего и нижней — красного цвета. Отношение ширины флага к его длине 2:3.

Объективная сторона состава преступления характеризуется совершением действий, представляющих собой надругательство над указанными предметами, т.е. совершение оскорбительных, издевательских действий, осквернение указанных государственных символов (например, срывание герба или флага, топтание их ногами; их повреждение или уничтожение любыми способами; забрасывание государственных символов грязью, помоями, плевок на герб или флаг; нанесение циничных надписей или рисунков и т.п.). Так, например, как надругательство над Государственным флагом РФ следует рассматривать действия лица, который во время торжественного шествия 7 ноября сорвал с крыши здания Государственной Думы РФ Государственный флаг России и установил на его место флаг бывшего СССР.

Обстановка надругательства (публично или тайно) не имеет значения для квалификации. Достаточно того, чтобы результат стал очевиден окружающим в настоящем или будущем. Состав преступления по конструкции объективной стороны — *формальный*. Преступление считается оконченным с момента совершения любого действия по осквернению государственных символов, вне зависимости от наступления последствий. С учетом конкретных обстоятельств содеянного, действия виновного могут быть квалифицированы по совокупности с преступлениями против собственности.

Субъект преступления — вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста. *Субъективная сторона* состава преступления характеризуется умышленной формой вины.

САМОУПРАВСТВО (ст. 330 УК РФ). *Непосредственным объектом* преступления является установленный нормативными актами порядок реализации гражданами своих прав либо интересов организаций. *Дополнительным объектом* могут быть собственность, иные права и законные интересы физических или юридических лиц.

⁹⁸ ФКЗ от 25 декабря 2000 г. № 2-ФКЗ «О Государственном гербе Российской Федерации» (с изменениями от 9 июля 2002 г., 30 июня 2003 г.) // СЗ РФ. 2000. № 52 (ч. 1). Ст. 5021; 2002. № 28. Ст. 2780; 2003. № 27 (ч. 1). Ст. 2696.

Объективная сторона состава преступления характеризуется тремя обязательными признаками: 1) общественно опасным деянием в форме активных действий; 2) последствиями совершенных действий и 3) причинной связью между совершенными действиями и наступившими последствиями.

Действия виновного характеризуется следующими обязательными признаками: 1) действия совершаются вопреки установленному законом или иным нормативным актом порядку, самовольно, т.е. по собственной воле виновного; 2) правомерность таких действий должна оспариваться организацией или гражданином (юридическим или физическим лицом).

Виновный в таких случаях игнорирует требования норм права, регулирующих интересы физических или юридических лиц, совершая действия для удовлетворения своих собственных интересов, без учета интересов других лиц. Обязательным признаком преступности таких действий является несогласие с ними, их оспаривание другими лицами, чьи интересы были нарушены.

Обязательным признаком объективной стороны состава преступления является наступление *последствий* в виде существенного вреда, причиненного физическим или юридическим лицам совершенными действиями. Существенность вреда имеет оценочный характер. Его признаки определяются с учетом конкретных обстоятельств дела. Такой вред может быть имущественным, физическим, организационным и т.п. Между самоуправными действиями виновного и причинением существенного вреда должна быть *причинная связь*. Состав преступления — *материальный*.

Субъект преступления — вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста. *Субъективная сторона* состава преступления характеризуется умышленной формой вины. Виновный осознает опасность своих действий, предвидит наступление существенного вреда охраняемым интересам, желает причинить такой вред, либо сознательно его допускает, или относится к нему безразлично.

Квалифицирующие признаки. Часть 2 ст. 330 УК РФ предусматривает в качестве квалифицирующего признака самоуправства способ совершения преступления, выражающийся в применении насилия или угрозы его применения.

⁹⁹ ФКЗ от 25 декабря 2000 г. № 1-ФКЗ «О Государственном флаге Российской Федерации» (с изм. от 9 июля 2002 г., 30 июня 2003 г.) // СЗ РФ. 2000. № 52 (ч. I). Ст. 5020; 2002. № 28. Ст. 2781, 2782; 2003. № 27 (ч. I). Ст. 2697.

Применение насилия означает совершение действий, связанных с физическим воздействием на потерпевшего: побои, истязания, причинение физической боли, связывание, ограничение свободы, причинение легкого и средней тяжести вреда здоровью. Умышленное причинение при самоуправстве тяжкого вреда здоровью или смерти требует квалификации этого преступления по совокупности со ст. 111 или ст. 105 УК РФ.

Угроза применения насилия означает высказывание намерений виновного применить любое по характеру физическое насилие, включая угрозы убийством или причинением тяжкого вреда здоровью. Такая угроза должна быть реальной и действительной.

Самоуправство следует отграничивать от иных составов преступлений, чаще всего от хищения или вымогательства. При самоуправстве, в отличие от хищения или вымогательства, виновный не преследует цели завладения чужим имуществом, а изымает или требует передачи имущества, принадлежащего ему самому, или в отношении которого у него имеются определенные права.

Глава 41

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ВОЕННОЙ СЛУЖБЫ

§ 1. Понятие и виды преступлений против военной службы

Понятие преступлений против военной службы основано на общем определении преступления, сформулированном в ст. 14 УК РФ. Статья 331 УК указывает лишь на особенности преступлений против военной службы. Преступление против военной службы — общественно опасное деяние, посягающее на установленный порядок прохождения военной службы, совершенное военнослужащим, а также гражданами, пребывающими в запасе, во время прохождения ими военных сборов.

Специфическими и определяющими признаками преступления против военной службы являются его родовой (специальный) объект и субъект преступления.

Родовым объектом воинских преступлений является установленный порядок прохождения военной службы (воинский правопорядок). Он устанавливается Конституцией РФ, Законом РФ «О воинской обязанности и военной службе», уставами вооруженных Сил, постановлениями Правительства РФ, приказами Министра обороны и другими нормативными актами. Строгое и точное соблюдение этого порядка составляет содержание воинской дисциплины, охватывающей все стороны жизни и деятельности Вооруженных Сил РФ.

Порядок прохождения военной службы имеет целью обеспечить постоянную и высокую боевую готовность Вооруженных Сил. Поэтому любое воинское преступление в конечном итоге ослабляет боеспособность армии и флота. Отдельно взятое воинское преступление посягает на те или иные элементы (стороны) порядка прохождения военной службы (например, неисполнение приказа — на порядок подчиненности, дезертирство — на порядок прохождения военной службы, утрата военного имущества — на порядок пользования военным имуществом и т.д.).

Субъектами преступлений против военной службы могут быть военнослужащие, проходящие военную службу по призыву либо по контракту в Вооруженных Силах РФ,

других войсках и воинских формированиях РФ, а также граждане, пребывающие в запасе, во время прохождения ими военных сборов.

Уголовную ответственность в соответствии со статьями настоящей главы несут также военные строители военно-строительных отрядов (частей) Министерства обороны РФ, других министерств и ведомств РФ.

Начальным моментом военной службы считается день зачисления гражданина в список личного состава воинской части. Окончанием военной службы считается день истечения срока военной службы (ст. 37 Закона РФ о воинской обязанности и военной службе).

Начало и окончание военной службы военнослужащих, проходящих службу по контракту, прапорщиков, мичманов и лиц офицерского состава определяются соответствующими приказами о зачислении на военную службу и увольнении в запас.

Для военнослужащих запаса, проходящих военные сборы, начальным моментом нахождения их на сборах считается день фактической явки на сборы, конечным — последний день сборов.

Только в период между этими моментами службы лицо признается проходящим военную службу или военные сборы и может быть субъектом воинских преступлений независимо от степени его военной подготовленности и того, правильно или ошибочно он призван на военную службу, выполнял ли он в момент совершения преступления какие-либо обязанности военной службы или нет, или после принятия военной присяги им совершено преступление.

По статьям настоящей главы могут быть привлечены к уголовной ответственности и невоеннослужащие, если они будут признаны соучастниками (организаторами, подстрекателями, пособниками) преступления против военной службы.

За преступления против военной службы, совершенные в военное время либо в боевой обстановке, уголовная ответственность определяется законодательством РФ военного времени.

Под *военным временем* понимается период фактического нахождения Российской Федерации в состоянии войны с иностранным государством.

Под *боевой обстановкой* понимается нахождение воинской части или подразделения в непосредственном соприкосновении с противником.

По непосредственному объекту воинские преступления подразделяются на следующие виды: преступления, посягающие на порядок подчиненности и уставные взаимоотношения между военнослужащими (ст. 332–336 УК); преступления, посягающие на порядок прохождения военной службы (ст. 337–339 УК); преступления, посягающие на порядок несения специальных служб (ст. 340–344 УК); преступления, посягающие на порядок обращения с оружием, боеприпасами, другим военным имуществом и эксплуатации военной техники (ст. 345–352 УК).

§ 2. Преступления, посягающие на порядок подчиненности и уставные взаимоотношения между военнослужащими

НЕИСПОЛНЕНИЕ ПРИКАЗА (ст. 332 УК РФ). Дисциплинарный устав Вооруженных Сил РФ (ст. 9) устанавливает: «Право командира (начальника) отдавать приказ и обязанность подчиненного беспрекословно повиноваться являются основными принципами единоначалия». Неисполнение приказа — одно из опасных посягательств на установленный в армии и на флоте порядок подчиненности.

Приказ, за неисполнение которого установлена ответственность в настоящей статье, представляет собой обращенное к подчиненным распоряжение командира (начальника), требующее выполнения определенных действий, соблюдения установленных правил и порядка. Приказ должен соответствовать требованиям законов и воинских уставов, отдаваться в установленном порядке и в интересах службы.

Начальник — это лицо, которому постоянно или временно подчинены другие военнослужащие. Начальники имеют право отдавать подчиненным приказание и должны проверять их выполнение. Различаются начальники по служебному положению и по воинскому званию. Например, командир подразделения является начальником для личного состава по своему служебному положению. Генералы и офицеры признаются начальниками по воинскому званию для всех сержантов, старшин, солдат и матросов, а сержанты и старшины — для солдат и матросов одной с ними части (ст. 32, 33 Устава внутренней службы Вооруженных Сил РФ).

Подчиненный — военнослужащий, входящий в состав строевого подразделения, отдела, службы, наряда, обязанный выполнять приказы своего руководителя либо

военнослужащий, имеющий воинское звание, в силу которого он обязан выполнять требования другого военнослужащего, обладающего соответствующим воинским званием начальника.

Неисполнение приказа — это несовершение действий, предписанных приказом, либо совершение действий, запрещенных приказом, или ненадлежащее исполнение приказа. При этом уголовная ответственность возможна лишь при условии, когда неисполнение приказа привело к причинению существенного вреда интересам службы.

Объектом данного преступления являются воинские взаимоотношения, обеспечивающие строгое соблюдение установленного в армии и на флоте порядка подчиненности.

Объективная сторона преступления характеризуется деянием, последствием и причинной связью между деянием и последствием.

Необходимо установить, что виновный не выполнил приказ, отданный командиром (начальником) в установленном порядке, и вследствие этого был причинен существенный вред интересам службы.

Существенный вред может выражаться в невыполнении конкретной боевой задачи, серьезном ослаблении воинской дисциплины и уставного порядка в подразделении (части), уничтожении и повреждении боевой техники, военного имущества, причинении значительного материального ущерба государству, организациям или гражданам и т.п.

Между неисполнением приказа и существенным вредом должна быть установлена причинная связь. Состав преступления материальный. Преступление считается оконченным, когда в результате неисполнения приказа наступил существенный вред интересам службы.

С *субъективной стороны* неисполнение приказа согласно ч. 1 и 2 настоящей статьи характеризуется умышленной виной. При явном, открытом отказе исполнить приказ, виновный действует с прямым умыслом. В других случаях преднамеренного неисполнения приказа возможен как прямой, так и косвенный умысел.

Субъект преступления специальный — военнослужащий или военнообязанный Вооруженных Сил РФ рядового и офицерского состава, являющийся подчиненным по отношению к лицу, отдавшему приказ.

В ч. 2 ст. 332 УК предусматривается ответственность за квалифицированный вид данного преступления — неисполнение приказа, совершенное группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, а равно повлекшее тяжкие последствия (ч. 2 настоящей статьи), представляет повышенную общественную опасность и влечет более строгое наказание. Понятие группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы (ст. 35 УК).

Вопрос о наличии или отсутствии тяжких последствий должен решаться в зависимости от конкретных обстоятельств. К тяжким последствиям могут быть отнесены: срыв мероприятий по обеспечению постоянной боевой готовности подразделения (части); вывод из строя боевой техники; причинение тяжкого телесного повреждения или смерти военнослужащему или другим гражданам; гибель людей; причинение крупного материального ущерба воинской части и т.п.

Неисполнение приказа, повлекшее тяжкие последствия, предусмотренное ч. 3 настоящей статьи, совершается по неосторожности. Виновный предвидел возможность наступления тяжких последствий своих действий (бездействия), но самонадеянно рассчитывал на их предотвращение (преступное легкомыслие) или не предвидел возможности наступления указанных последствий, но по обстоятельствам дела должен был и мог предвидеть их наступление (преступная небрежность).

Неисполнение приказа по неосторожности может быть результатом недобросовестного отношения к службе, забывчивости, нечеткого уяснения содержания приказа, проявленного легкомыслия в отношении времени, места и способа выполнения приказа.

СОПРОТИВЛЕНИЕ НАЧАЛЬНИКУ ИЛИ ПРИНУЖДЕНИЕ ЕГО К НАРУШЕНИЮ ОБЯЗАННОСТЕЙ ВОЕННОЙ СЛУЖБЫ (ст. 333 УК РФ).

В данной статье УК предусматривается ответственность за два самостоятельных преступления: 1) сопротивление начальнику, а равно иному лицу, исполняющему возложенные на него обязанности военной службы или 2) принуждение его к нарушению этих обязанностей, сопряженное с насилием или с угрозой его применения.

Объектом преступления являются порядок подчиненности и уставные взаимоотношения между военнослужащими. *Дополнительный объект* — жизнь, здоровье, свобода начальника (командира), а равно иного лица, исполняющего обязанности военной службы.

Объективная сторона преступлений выражается в сопротивлении начальнику либо иному лицу, исполняющему обязанности военной службы, или в принуждении начальника, а равно иного военнослужащего к нарушению им обязанностей по военной службе.

Сопротивление проявляется в активных действиях, направленных на воспрепятствование выполнению указанными в настоящей статье лицами возложенных на них обязанностей по военной службе (например, сопротивление патрульному наряду при задержании военнослужащего, нарушающего общественный порядок).

Сопротивление имеет место только в момент выполнения начальником или иным лицом обязанностей по военной службе.

Принуждение выражается в действиях, направленных на то, чтобы заставить начальника или иное лицо нарушить обязанности по службе (например, добиться облегченных условий службы, освободить от выполнения каких-либо обязанностей по службе и т.п.).

Физическое насилие согласно ч. 1 настоящей статьи предполагает нанесение побоев, причинение легкого вреда здоровью или совершение иных насильственных действий, причинивших физическую боль.

Угроза применения насилия в соответствии с ч. 1 настоящей статьи может выражаться в угрозе убийством, причинения вреда здоровью различной тяжести, нанесения побоев и т.п.

Состав рассматриваемых преступлений формальный. Сопротивление начальнику или принуждение его к нарушению обязанностей военной службы считается оконченным преступлением с момента совершения виновным этих действий независимо от того, лишился ли начальник возможности выполнять обязанности военной службы или выполнил (не выполнил) под принуждением противозаконные требования подчиненного.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления специальный — военнослужащий, находящийся в подчинении у начальника, в отношении которого он совершает указанные в статье действия.

Часть 2 ст. 333 УК предусматривает ответственность за те же деяния, совершенные при наличии квалифицирующих признаков:

- а) группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (см. ст. 35 УК);

б) с применением оружия;

в) с причинением тяжкого или средней тяжести вреда здоровью либо иных тяжких последствий.

Применение оружия имеет место в случаях фактического использования его для физического или психического воздействия на начальника или иное лицо, исполняющее обязанности по военной службе. При этом имеются в виду причинение с помощью оружия вреда здоровью, а также угроза обнаженным оружием и т.п.

О понятии тяжкого или средней тяжести вреда здоровью см. ст. 111 и 112 УК.

Тяжким последствием сопротивления или принуждения может быть признан ущерб, причиненный интересам Вооруженных Сил РФ (например, срыв боевого задания, вывод из строя боевой техники и т.п.) либо личности начальника или иного военнослужащего (неосторожное причинение смерти, причинение тяжкого вреда здоровью нескольким лицам и т.п.).

НАСИЛЬСТВЕННЫЕ ДЕЙСТВИЯ В ОТНОШЕНИИ НАЧАЛЬНИКА (ст. 334 УК РФ). Данная статья устанавливает уголовную ответственность за насильственные действия в отношении начальника (по служебному положению или по воинскому званию), совершенные во время исполнения им обязанностей военной службы или в связи с исполнением этих обязанностей.

Объектом преступления является порядок подчиненности в Вооруженных Силах РФ. *Дополнительный объект* — здоровье начальника.

Объективная сторона преступления состоит в нанесении подчиненным начальнику побоев или применении иного насилия. Толкование понятия «побои и применение иного насилия» дается при рассмотрении преступлений, предусмотренных ст. 115, 116 УК.

Сравнение положений, изложенных в ч. 1 и 2 ст. 334 УК, позволяет сделать вывод о том, что применение иного насилия охватывает также причинение начальнику легкого вреда его здоровью, повлекшее за собой кратковременное расстройство здоровья (ст. 115 УК), поскольку причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью начальника должно квалифицироваться по п. «в» ч. 2 ст. 334 УК.

Насильственные действия в отношении начальника совершаются во время исполнения им обязанностей военной службы, например, в ответ на справедливое замечание о

нарушении подчиненным воинского устава или по мотиву мести за наложение на подчиненного в прошлом дисциплинарного взыскания.

Преступление считается оконченным с момента причинения насилия начальнику.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления специальный — военнослужащий, по службе или по воинскому званию постоянно или временно подчиненный лицу, в отношении которого совершаются насильственные действия.

Часть 2 ст. 334 УК предусматривает ответственность за те же деяния, совершенные:

- а) группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;
- б) с применением оружия;
- в) с причинением тяжкого или средней тяжести вреда здоровью либо иных тяжких последствий.

Указанные квалифицирующие признаки идентичны признакам, предусмотренным ч. 2 ст. 333 УК.

НАРУШЕНИЕ УСТАВНЫХ ПРАВИЛ ВЗАИМООТНОШЕНИЙ МЕЖДУ ВОЕННОСЛУЖАЩИМИ ПРИ ОТСУТСТВИИ МЕЖДУ НИМИ ОТНОШЕНИЙ ПОДЧИНЕННОСТИ (ст. 335 УК РФ). Данная статья устанавливает уголовную ответственность за нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими, равными по служебному положению и воинскому званию, а также старшинами и младшими по воинскому званию, но не состоящими в отношениях подчиненности.

Объект преступления — установленный в Вооруженных Силах РФ порядок взаимоотношений между военнослужащими, не находящимися между собой в отношениях подчиненности.

Объективная сторона преступления состоит в нарушении уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии подчиненности между ними, которое представляет собой грубое отступление от этих правил и связано с унижением чести и достоинства или издевательством над потерпевшим либо сопряжено с насилием.

Состав данного преступления формальный, оно считается оконченным с момента совершения указанных действий.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. В случаях совершения описанных действий из ревности и других сугубо личных мотивов, в том

числе и хулиганских, ответственность за преступление при наличии достаточных оснований наступает по соответствующей статье УК.

Субъект преступления специальный — военнослужащий, не находящийся в отношениях подчиненности с потерпевшим.

Часть 2 ст. 335 УК предусматривает ответственность за совершение того же деяния при наличии квалифицирующих признаков: а) в отношении двух или более лиц; б) группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. Понятие группы лиц или других названных форм соучастия дано в ст. 35 УК; в) с применением оружия (ч. 2 ст. 335 УК); г) с причинением средней тяжести вреда здоровью потерпевшего (ст. 112 УК).

Особо квалифицированный вид данного преступления имеет место в случаях наступления в результате указанных в законе действий тяжких последствий (ч. 3 ст. 335 УК), к ним могут быть отнесены: причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего, смерть потерпевшего по неосторожности, его самоубийство и т.д.

ОСКОРБЛЕНИЕ ВОЕННОСЛУЖАЩЕГО (ст. 336 УК РФ). *Объект* преступления — регламентируемый воинскими уставами порядок воинской вежливости, честь и достоинство военнослужащих и личности.

Объективная сторона преступления заключается в оскорблении одним военнослужащим другого. Уставы Вооруженных Сил РФ включают требования об уважении личности военнослужащих, о недопустимости унижения их личного достоинства, о соблюдении правил воинской вежливости и отдании чести. Оскорбление как воинское преступление отличается от аналогичного общеуголовного преступления тем, что оно посягает на честь и достоинство личности и одновременно на закрепленный воинскими уставами порядок взаимоотношений между военнослужащими, а также тем, что происходит во время исполнения или в связи с исполнением обязанностей военной службы потерпевшим либо лицом, виновным в оскорблении.

Оскорбление может быть выражено словесно, письменно или действием в неприличной форме и проявляться в циничных ругательствах, позорящих прозвищах, в непристойных карикатурах или разного рода неприличных жестах, пощечинах, плевках, в срывании погон, наград и т.п.

Состав преступления формальный, преступление считается оконченным с момента совершения оскорбительных действий.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Субъект преступления — военнослужащий.

Часть 2 ст. УК предусматривает ответственность за квалифицированный вид преступления: оскорбление подчиненным начальника, а равно начальником подчиненного во время исполнения или в связи с исполнением обязанностей военной службы.

§ 3. Преступления, посягающие на порядок прохождения военной службы

САМОВОЛЬНОЕ ОСТАВЛЕНИЕ ЧАСТИ ИЛИ МЕСТА СЛУЖБЫ (ст. 337 УК РФ). *Объект* преступления — порядок прохождения военной службы.

Объективная сторона этого преступления состоит в самовольном оставлении части или места службы, а равно неявке в срок без уважительных причин на службу при увольнении из части, при назначении, переводе, из командировки, отпуска или лечебного учреждения продолжительностью свыше двух суток, но не более десяти суток.

Самовольное оставление части или места службы состоит в самовольном, без разрешения командира (начальника) оставлении военнослужащим территории воинской части или места службы.

Территория воинской части — это место казарменного, лагерного или походного расположения воинской части. Под местом службы, если оно не совпадает с территорией воинской части, понимается место фактического выполнения военнослужащим обязанностей военной службы.

Неявка в срок на службу состоит в том, что военнослужащий, оставив воинскую часть или место службы на законном основании (увольнение, командировка, отпуск и т.п.) в установленный срок не является без уважительных причин в часть или к месту службы.

Уважительными причинами неявки могут быть признаны серьезная болезнь военнослужащего или его близких родственников, стихийное бедствие, препятствовавшее своевременной явке в часть, состояние крайней необходимости и т.п.

Началом самовольного оставления части или места службы является момент оставления военнослужащим пределов воинской части или места службы, а при неявке в срок —

истечение срока, когда военнослужащий обязан был прибыть в часть (к месту службы). Конечный момент этого преступления — время фактической явки военнослужащего в часть или время его задержания.

Состав данного преступления формальный. Для военнослужащих, проходящих военную службу по призыву, преступление считается оконченным, если виновный незаконно находился вне части или места службы свыше двух суток, но не более десяти суток (ч. 1 ст. 337 УК); для военнослужащих, проходящих военную службу по призыву или по контракту преступление признается оконченным, если виновный незаконно находился вне части или места службы свыше десяти суток, но не более одного месяца (ч. 3 ст. 337 УК) или продолжительностью свыше одного месяца (ч. 4 ст. 337 УК).

С *субъективной стороны* самовольное оставление части и неявка в срок на службу совершается умышленно. При этом самовольное оставление части совершается только с прямым умыслом, а неявка в срок на службу может быть совершена и с косвенным умыслом. В соответствии с ч. 2 ст. 24 УК уголовная ответственность за неосторожную неявку в срок исключается.

Субъектами преступления могут быть военнослужащие, проходящие военную службу по призыву, контракту, а также военнообязанные во время прохождения ими военных сборов.

Часть 2 ст. 337 УК предусматривает ответственность за те же деяния, но совершенные военнослужащим, отбывающим наказание в дисциплинарной воинской части (ст. 55 УК).

Часть 3 ст. 337 УК устанавливает ответственность за самовольное оставление части или места службы, а равно неявку в срок без уважительных причин на службу продолжительностью свыше десяти суток, но не более одного месяца, совершенные военнослужащим, проходящим военную службу по призыву или по контракту.

Часть 4 ст. 337 УК предусматривает ответственность за деяния, предусмотренные ч. 3 настоящей статьи, продолжительностью свыше одного месяца.

Статья 337 УК имеет Примечание, согласно которому военнослужащий, впервые совершивший деяния, предусмотренные настоящей статьей, может быть освобожден от уголовной ответственности, если самовольное оставление части или места службы явилось следствием стечения тяжелых обстоятельств. Такими обстоятельствами могут быть признаны: внезапное тяжкое заболевание родителей или других близких

военнослужащему лиц, требующее от него срочно прибыть к месту нахождения больного; оказание незамедлительной помощи близким родственникам, пострадавшим от стихийного бедствия, пожара и т.п.

ДЕЗЕРТИРСТВО (ст. 338 УК РФ). Дезертирство как уклонение от выполнения конституционной обязанности граждан является одним из наиболее тяжких и опасных преступлений против военной службы.

Объектом данного преступления является установленный порядок прохождения военной службы.

Объективная сторона дезертирства выражается в самовольном оставлении воинской части или места службы военнослужащим либо в неявке его в часть (на службу) из отпуска, командировки, лечебного заведения, дезертирство является длящимся преступлением с формальным составом.

Преступление признается оконченным с момента оставления части или места службы либо неявки на службу в целях уклонения от прохождения военной службы, продолжительность незаконного пребывания виновного вне части или места службы на квалификацию преступления не влияет, но учитывается при назначении наказания.

Будучи длящимся преступлением, дезертирство продолжается до момента добровольной явки виновного с повинной в органы власти либо его задержания. Явка с повинной может рассматриваться в качестве обстоятельства, смягчающего наказание.

Субъективная сторона дезертирства характеризуется прямым умыслом и целью уклонения от прохождения военной службы. Именно эта цель отличает дезертирство от самовольного оставления части или места службы, которое совершается с намерением только временно уклониться от выполнения обязанностей по военной службе.

Субъектом преступления может быть любой военнослужащий, проходящий военную службу по призыву или по контракту.

Квалифицированными видами данного преступления признаются дезертирство с оружием, вверенным по службе, а равно дезертирство, совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (ч. 2 ст. 338 УК).

Примечание к ст. 338 УК предусматривает возможность освобождения военнослужащего от уголовной ответственности, если дезертирство, предусмотренное ч. 1 настоящей статьи, совершено впервые и явилось следствием стечения тяжелых

обстоятельств. О понятии тяжелых обстоятельств см. комментарий Примечания к ст. 337 УК.

УКЛОНЕНИЕ ОТ ИСПОЛНЕНИЯ ОБЯЗАННОСТЕЙ ВОЕННОЙ СЛУЖБЫ ПУТЕМ СИМУЛЯЦИИ БОЛЕЗНИ ИЛИ ИНЫМИ СПОСОБАМИ (ст. 339 УК РФ).

Объект преступления — установленный порядок прохождения военной службы.

Объективная сторона преступления заключается в уклонении от исполнения обязанностей военной службы путем симуляции болезни либо иным способом.

Симуляция болезни состоит в том, что военнослужащий приписывает себе несуществующие заболевания или физические недостатки либо сознательно преувеличивает имеющееся у него заболевание (глухота, слепота и т.п.).

Членовредительство — это искусственное причинение военнослужащим вреда своему здоровью. Вред здоровью может быть причинен любыми предметами, орудиями, оружием, ядами и др. Вред здоровью может причинить себе как сам виновный, так и по его просьбе другое лицо. В последнем случае уголовную ответственность несут оба лица как соучастники преступления: уклоняющийся — как исполнитель, а причинивший вред здоровью — как пособник.

При уклонении путем подлога документов военнослужащий представляет командиру (начальнику) подделанный им самим или по его просьбе другим лицом документ и на этом основании получает освобождение от исполнения обязанностей военной службы.

Под иным обманом понимается сообщение заведомо ложных сведений о различных событиях (обстоятельствах), которые дают основание для освобождения лица от исполнения обязанностей военной службы. Как иной обман следует рассматривать случаи подкупа должностного лица, с целью уклониться от военной службы. При этом если имеет место получение (дача) взятки, то ответственность наступает по совокупности преступлений.

Деяние, предусмотренное ч. 1 настоящей статьи, совершенное в целях полного (окончательного, постоянного) освобождения от исполнения обязанностей военной службы, образует квалифицированный вид данного преступления (ч. 2 статьи).

Преступление признается оконченным с момента фактического прекращения выполнения всех или отдельных обязанностей по военной службе.

С *субъективной стороны* преступление характеризуется прямым умыслом и целью полного или частичного, временного или постоянного уклонения лица от исполнения обязанностей военной службы.

Субъектом преступления могут быть военнослужащие, а также военнообязанные, призванные на военные сборы.

§ 4. Преступления, посягающие на порядок несения специальных служб

НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ НЕСЕНИЯ БОЕВОГО ДЕЖУРСТВА (ст. 340 УК РФ).

Несение боевого дежурства (боевой службы) является выполнением боевой задачи. Порядок и правила несения боевого дежурства, обеспечивающие своевременное обнаружение и отражение внезапного нападения на Российскую Федерацию и ее безопасность, определяются Уставом внутренней службы Вооруженных Сил РФ, а также приказами и директивами Министра обороны, начальника Генерального штаба и Главнокомандующих видами Вооруженных Сил РФ.

Объект преступления — порядок несения боевого дежурства (боевой службы), обеспечивающий безопасность и неприкосновенность сухопутного, морского и воздушного пространства Российской Федерации.

Боевое дежурство (боевая служба) является выполнением боевой задачи. Оно осуществляется дежурными силами и средствами, назначенными от воинских частей и подразделений видов Вооруженных Сил и родов войск. В состав дежурных сил и средств входят боевые расчеты, экипажи кораблей и летательных аппаратов, дежурные смены пунктов управления, сил и средств боевого обеспечения и обслуживания.

В Военно-Морском Флоте боевое дежурство именуется боевой службой, которая является высшей формой поддержания боевой готовности сил флота в мирное время.

Объективная сторона данного преступления включает: а) нарушение правил несения боевого дежурства (боевой службы); б) преступные последствия — деяние повлекло или могло повлечь причинение вреда интересам безопасности государства (ч. 1 ст. 340 УК) или повлекшее тяжкие последствия (ч. 2 и 3 ст. 340 УК); в) причинную связь между деянием и наступившими последствиями.

Нарушение может выразиться в самовольном оставлении боевого поста, в прекращении наблюдения за появившейся целью, в оставлении без внимания включенной радиотехнической и иной аппаратуры, обеспечивающей выполнение боевого задания, в невыполнении подаваемых команд, в распитии во время дежурства спиртных напитков и т.п. В каждом конкретном случае необходимо установить, какие именно правила нарушены.

Состав преступления по конструкции *формально-материальный*. Преступление признается оконченным, если нарушение правил повлекло или могло повлечь причинение вреда интересам безопасности государства.

Причинен ли вред интересам безопасности государства, определяется в каждом случае в зависимости от конкретных обстоятельств происшествия. Должна быть установлена причинная связь между нарушением и причиненным вредом либо возможностью причинения вреда.

Субъективная сторона преступления (ч. 1 и 2 ст. 340 УК) характеризуется умышленной виной в виде прямого или косвенного умысла.

В ч. 2 настоящей статьи предусмотрена ответственность за то же деяние, повлекшее тяжкие последствия. К тяжким последствиям этого преступления могут быть отнесены такие, которые причинили вред интересам неприкосновенности и безопасности государства (например, проникновение на территорию РФ иностранных военных, разведывательных самолетов, подводных или надводных кораблей, гибель людей, вывод из строя боевой техники и т.п.).

Ответственность за нарушение правил несения боевого дежурства в результате неосторожности, т.е. вследствие небрежного или недобросовестного к ним отношения, повлекшее тяжкие последствия, предусмотрена ч. 3 данной статьи.

Субъектом преступления может быть только военнослужащий, назначенный приказом командира (начальника) для несения боевого дежурства (боевой службы).

НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ НЕСЕНИЯ ПОГРАНИЧНОЙ СЛУЖБЫ (ст. 341 УК РФ).

Закон РФ «О Государственной границе Российской Федерации» 1993 г. определяет, что охрана Государственной границы является неотъемлемой составной частью государственной системы обеспечения безопасности Российской Федерации. Охрана Государственной границы возложена на пограничные войска Федеральной службы

безопасности РФ, в целях охраны территории РФ в пределах Государственной границы РФ от угроз извне.

Правила несения пограничной службы определяются Законом о Государственной границе, решениями Правительства, а также приказами и инструкциями Федеральной службы безопасности РФ. Несение службы в составе наряда по охране Государственной границы является выполнением боевой задачи.

Объектом преступления является безопасность Государственной границы РФ.

Объективная сторона преступления включает в себя: а) нарушение правил несения пограничной службы; б) преступные последствия — деяние повлекло или могло повлечь причинение вреда интересам безопасности государства (ч. 1 ст. 341 УК) или повлекшее тяжкие последствия (ч. ч. 2 и 3 ст. 341 УК); в) причинную связь между деянием и наступившими последствиями.

Нарушения правил несения пограничной службы могут быть различными. К ним, например, относятся: самовольное оставление охраняемого участка государственной границы, нарушение маскировочной дисциплины, непринятие мер к задержанию нарушителя государственной границы, несоблюдение правил применения оружия и т.п.

Нарушение правил несения, пограничной службы, предусмотренное ч. 1 настоящей статьи, влечет уголовную ответственность только в том случае, если это деяние повлекло или могло повлечь причинение вреда интересам безопасности (см. ст. 340 УК).

Состав преступления по конструкции — *формально-материальный*. Преступление признается оконченным, если деяние повлекло или могло повлечь причинение вреда интересам безопасности государства (ч. 1 ст. 341 УК) или повлекло тяжкие последствия (ч. 2 и 3 ст. 341 УК). При этом необходимо установить причинную связь между нарушением и причиненным вредом либо возможностью причинения вреда.

С *субъективной стороны* преступление может быть совершено как умышленно (ч. 1 и 2 ст. 341), так и по неосторожности, т.е. вследствие небрежного или недобросовестного отношения к несению пограничной службы, повлекшее тяжкие последствия (ч. 3 данной статьи).

Субъектом преступления может быть только лицо, входящее в состав пограничного наряда или исполняющее иные обязанности пограничной службы. Лицо, исполняющее иные обязанности пограничной службы, — это военнослужащий, не входящий в состав

пограничного наряда, но участвующий в решении задач по охране Государственной границы (командир подразделения, начальник заставы, оператор технических средств связи и др.).

Часть 2 ст. 341 УК предусматривает ответственность за то же деяние, повлекшее тяжкие последствия. Тяжкими последствиями могут быть признаны: проникновение на территорию государства агентов иностранных разведок, возникновение конфликта с сопредельным государством, пропуск через границу контрабанды в крупных размерах или оружия, боеприпасов, наркотических средств, ядовитых, отравляющих, радиоактивных и взрывчатых веществ, человеческие жертвы и т.п.

Часть 3 ст. 341 УК устанавливает ответственность за нарушение правил несения пограничной службы вследствие небрежного или недобросовестного к ним отношения, повлекшее тяжкие последствия (см. комментарий к ч. 2 ст. 341 УК).

НАРУШЕНИЕ УСТАВНЫХ ПРАВИЛ КАРАУЛЬНОЙ СЛУЖБЫ (ст. 342 УК РФ).

Правила несения караульной службы определяются Уставом гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил РФ 1993 г. Этот Устав распространяется также на другие войска и воинские формирования Российской Федерации. Вахтенная служба на кораблях регламентируется Корабельным уставом Военно-Морского Флота РФ 1995 г. Правила несения службы по охране уголовно-исполнительных учреждений и органов и конвоированию осужденных к лишению свободы, а также заключенных под стражу установлены Законом РФ «О внутренних войсках Министерства внутренних дел РФ» 1992 г. и Уставом внутренних дел войск МВД РФ.

Объектом преступления является установленный порядок несения караульной или вахтенной службы.

Объективная сторона преступления включает в себя: а) нарушение правил караульной службы; б) преступные последствия — причинение вреда охраняемым караулом (вахтой) объектам (ч. 1 ст. 342 УК) или повлекшее тяжкие последствия (ч. 2 и 3 ст. 342 УК); в) причинная связь между нарушением и последствиями.

Нарушение уставных правил караульной (вахтенной) службы состоит в нарушении лицом, входящим в состав караула (вахты) требований соответствующих уставов и изданных в их развитие других нормативных актов, если это деяние повлекло причинение вреда охраняемым караулом (вахтой) объектам.

Причинение вреда относится к охраняемым караулом (вахтой) объектам и его предупреждение входило в обязанности караула (вахты) (например, хищение военного имущества с охраняемого объекта, побег осужденного во время его конвоирования, утрата или порча предметов военной техники или иного имущества, беспорядки среди арестованных на гауптвахте и т.п.).

Состав преступления *материальный*. Преступление признается оконченным при наступлении предусмотренных последствий. Между нарушением правил караульной (вахтенной) службы и причинением вреда охраняемым объектам необходимо установить причинную связь.

Нарушение уставных правил караульной (вахтенной) службы, повлекшее тяжкие последствия, образует квалифицированный вид данного преступления (ч. 2 ст. 342 УК).

К тяжким последствиям следует отнести причинение крупного материального ущерба охраняемому объекту, причинение тяжкого вреда здоровью людей или смерти по неосторожности, гибель людей, хищения из охраняемых объектов оружия, боеприпасов и другого военного имущества, вывод из строя боевой техники, побег заключенного из-под стражи или ареста и т.п.

В ч. 3 ст. 342 УК установлена ответственность за нарушение уставных правил караульной (вахтенной) службы вследствие небрежного или недобросовестного к ним отношения, повлекшее тяжкие последствия, т.е. в результате неосторожной вины.

Субъективная сторона преступления может выражаться как в форме умысла (ч. 1 и 2 ст. 342), так и неосторожности (ч. 3 ст. 342). При этом психическое отношение виновного должно быть установлено не только к нарушению уставных правил, но и к наступившим последствиям.

Субъектом преступления могут быть только лица из состава караула или вахты (начальник караула, разводящий, караульный, часовой и др.).

НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ НЕСЕНИЯ СЛУЖБЫ ПО ОХРАНЕ ОБЩЕСТВЕННОГО ПОРЯДКА И ОБЕСПЕЧЕНИЮ ОБЩЕСТВЕННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ (ст. 343 УК РФ). В соответствии с Законом РФ «О внутренних войсках Министерства внутренних дел РФ» 1992 г. одной из важнейших задач внутренних войск МВД РФ является оказание содействия органам внутренних дел в охране общественного порядка и обеспечении общественной безопасности.

Объектом данного преступления является установленный порядок несения военной службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности.

Объективная сторона преступления характеризуется тремя обязательными признаками: а) нарушением правил несения указанной службы; б) причинением вреда правам и законным интересам граждан (ч. 1 ст. 343 УК) или повлекшее тяжкие последствия (ч. 2 ст. 343 УК); в) причинной связью между нарушением указанных правил и наступлением названных законом последствий.

Нарушение правил несения службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности выражается в невыполнении лицом, входящим в состав войскового наряда, возложенных на него обязанностей, которое привело к грубым нарушениям общественного порядка и общественной безопасности, ущемлению прав и свобод граждан, применению к ним различных видов насилия и т.п.

Указанные нарушения влекут уголовную ответственность, если они причинили вред правам и законным интересам граждан. Состав преступления — *материальный*. Между нарушениями и наступившими последствиями необходимо установить причинную связь.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной или неосторожной формой вины.

Субъектом преступления могут быть только военнослужащие, входящие в состав войскового наряда по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности.

В ч. 2 данной статьи установлена ответственность за то же деяние, повлекшее тяжкие последствия. К тяжким последствиям следует отнести причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью потерпевшего, неосторожное причинение смерти гражданину, причинение крупного материального ущерба, грубое нарушение общественного порядка и общественной безопасности при бездействии войскового наряда и т.п.

НАРУШЕНИЕ УСТАВНЫХ ПРАВИЛ НЕСЕНИЯ ВНУТРЕННЕЙ СЛУЖБЫ И ПАТРУЛИРОВАНИЕ В ГАРНИЗОНЕ (ст. 344 УК РФ). Правила несения суточным нарядом внутренней службы, а также состав суточного наряда определяются Уставом внутренней службы Вооруженных Сил РФ 1993 г., а правила несения патрулирования в гарнизоне — Уставом гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил РФ 1993 г.

Объектом преступления является внутренняя безопасность воинских частей, подразделений и военных гарнизонов, а также установленный порядок несения внутренней службы и патрульной службы в гарнизоне.

Объективная сторона преступления характеризуется тремя обязательными признаками; а) нарушением указанных правил несения службы и патрулирования; б) причинением вреда в виде тяжких последствий; в) причинной связью между нарушением и последствиями.

Нарушение правил внутренней службы проявляется в неисполнении или ненадлежащем исполнении лицом, входящим в суточный наряд части своих уставных обязанностей (например, самовольное оставление места службы, непринятие мер по пресечению хищений, неуставных взаимоотношений между военнослужащими, пропуск на территорию части посторонних лиц, выпуск машин без надлежащего разрешения и т.п.).

Нарушение правил внутренней службы, выражающееся в ненадлежащем исполнении обязанностей по охране оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств, находящихся в подразделении, дополнительно квалифицируется по ст. 225 УК. Дополнительная квалификация возможна и по иным статьям, в частности, предусматривающим ответственность за уничтожение или повреждение либо хищение военного имущества, совершенные самим лицом суточного наряда.

Нарушение правил патрулирования в гарнизоне выражается в неисполнении или недобросовестном исполнении лицом, входящим в состав патрульного наряда, своих уставных обязанностей (например, уклонение от маршрута и графика патрулирования, незаконное применение оружия, необоснованное задержание кого-либо, употребление спиртных напитков, непринятие мер по предупреждению нарушений воинской дисциплины военнослужащими и т.д.).

Состав преступления — *материальный*. Уголовная ответственность за указанные нарушения наступает при условии, если эти деяния повлекли тяжкие последствия, для предупреждения которых был назначен суточный наряд или патруль.

К тяжким последствиям могут быть отнесены только такие, предупреждение которых входило в обязанности суточного или патрульного наряда (например, срыв распорядка дня или отдельных военных мероприятий, хищение военного имущества, неосторожное

причинение смерти, тяжкого или средней тяжести вреда здоровью человека, грубое нарушение общественного порядка при бездействии патрульного наряда и т.п.).

Для уголовной ответственности является обязательным установление причинной связи между допущенным нарушением и наступившим последствием.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной или неосторожной формой вины.

Субъектами преступления могут быть только военнослужащие, входящие в суточный (кроме караула и вахты) или патрульный наряд.

§ 5. Преступления, посягающие на порядок обращения с оружием, боеприпасами, другим военным имуществом и эксплуатации военной техники (ст. 345–352 УК)

ОСТАВЛЕНИЕ ПОГИБАЮЩЕГО ВОЕННОГО КОРАБЛЯ (ст. 345 УК РФ).

Непосредственным объектом этого преступления являются установленные нормативными актами правила несения военной службы в условиях обстановки, угрожающей гибели корабля.

Правила поведения командира корабля и членов команды корабля в различных обстоятельствах определяются в Корабельном уставе ВМФ РФ. В этом Уставе закрепляется обязанность командира принимать все меры к спасению корабля при обстоятельствах, угрожающих его гибели, запрещение оставлять гибнущий корабль, не выполнив всех своих обязанностей и в первую очередь не приняв мер к спасению личного состава, пассажиров и ценного военного имущества, а также установлен запрет для лиц из состава команды корабля самовольно прекращать выполнение своих обязанностей и без распоряжения командира покидать гибнущий военный корабль.

Дополнительным объектом преступления может быть жизнь и здоровье человека, собственность.

Объективная сторона состава преступления выражается в действиях командира корабля, не исполнившего до конца свои служебные обязанности, либо иного лица из состава команды без распоряжения командира, связанных с оставлением корабля в условиях его аварии или иных обстоятельств, вызвавших гибель корабля. Обязательным объективным признаком рассматриваемого состава преступления является обстановка

совершения преступления. Она определяется наличием обстоятельств, угрожающих гибелью корабля, а также наличием у командира реальной возможности выполнить все предписываемые ему обязательства либо отсутствие распоряжение командира для членов команды на оставление тонущего корабля.

Состав преступления — *формальный*. Преступление считается оконченным с момента совершения указанных действий.

Субъект преступления — специальный. Им является: а) командир военного корабля, назначенный на эту должность в установленном порядке, не исполнивший до конца свои служебные обязанности; б) военнослужащий из состава команды корабля, оставивший погибающий военный корабль без надлежащего на то распоряжения командира.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла.

УМЫШЛЕННЫЕ УНИЧТОЖЕНИЕ ИЛИ ПОВРЕЖДЕНИЕ ВОЕННОГО ИМУЩЕСТВА (ст. 346 УК РФ). *Непосредственным объектом* преступления является установленный нормативными актами порядок обеспечения сохранности военного имущества. *Дополнительный объект* — собственность на военное имущество.

Предметом преступления согласно диспозиции нормы являются оружие, боеприпасы или предметы военной техники. Подробнее понятия оружия и боеприпасов рассматривались при анализе ст. 222 УК РФ. Под предметами военной техники понимаются технические средства или устройства, предназначенные для ведения и обеспечения боевых действий, а также для защиты от поражения противника (военные автомобили, танки, бронетранспортеры, инженерные машины, и др.).

Объективная сторона состава преступления характеризуется двумя альтернативными действиями: 1) уничтожение оружия, боеприпасов или предметов военной техники; 2) повреждение указанных предметов.

Под уничтожением понимается приведение оружия, боеприпасов или предметов военной техники в полную негодность, когда невозможно его восстановление для использования по своему назначению (прежде всего для использования в боевых действиях или для их обеспечения). Повреждение означает приведение предметов в негодность, когда их технические свойства могут быть восстановлены.

Для ответственности необходимо, чтобы наступили предусмотренные законом негативные последствия в виде уничтожения или повреждения соответствующих предметов. Состав преступления — материальный.

Субъектом преступления является любой военнослужащий.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется умышленной формой вины.

Квалифицированный состав преступления содержит указание на наступление тяжких последствий. Тяжкие последствия оцениваются судом с учетом различных обстоятельств. К ним можно отнести, например, уничтожение значительного количества оружия, боеприпасов или военной техники; существенное снижение боевой готовности подразделения и др.

УНИЧТОЖЕНИЕ ИЛИ ПОВРЕЖДЕНИЕ ВОЕННОГО ИМУЩЕСТВА ПО НЕОСТОРОЖНОСТИ (ст. 347 УК РФ). *Непосредственным объектом* преступления является установленный нормативными актами порядок обеспечения сохранности военного имущества. *Дополнительный объект* — собственность на военное имущество. Предметом преступления являются оружие, боеприпасы или предметы военной техники. Их характеристика дана применительно к ст. 346 УК РФ.

Объективная сторона состава преступления характеризуется деянием, общественно опасными последствиями и причинно-следственной связью между совершенным деянием и наступившими последствиями.

Деяние виновного выражается в двух альтернативных действиях: 1) уничтожение оружия, боеприпасов или предметов военной техники 2) повреждение указанных предметов. Понятие и признаки названных действий рассматривались при анализе ст. 346 УК РФ.

В качестве последствий преступления закон предусматривает тяжкие последствия. Их содержание также идентично содержанию последствий, рассматриваемых в ч. 2 ст. 346 УК РФ. Между деянием виновного и наступившими тяжкими последствиями должна быть причинно-следственная связь.

Состав преступления — *материальный*. Преступление считается оконченным с момента наступления указанных последствий.

Субъектом преступления является любой военнослужащий.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности.

УТРАТА ВОЕННОГО ИМУЩЕСТВА (ст. 348 УК РФ). *Непосредственным объектом* преступления являются установленные нормативными актами правила сбережения военного имущества.

Предмет преступления — вверенные для служебного пользования оружие, боеприпасы или предметы военной техники (их характеристика дана в ст. 346 УК РФ).

Объективная сторона состава преступления характеризуется тремя обязательными признаками: деянием, общественно опасными последствиями и причинно-следственной связью между совершенным деянием и наступившими последствиями.

Деяние может совершаться в форме действий или бездействия, при которых виновный нарушает установленные правила сбережения вверенных для служебного пользования оружия, боеприпасов или предметов военной техники (например, непринятие мер к надлежащему хранению имущества, в результате чего оно было похищено; небрежное обращение с военным имуществом, в результате чего оно было повреждено или уничтожено и т.п.).

Последствия в виде утраты могут выражаться, например, в выходе оружия, боеприпасов или предметов военной техники из владения военнослужащего, которому они были вверены для служебного пользования; утере указанных предметов, хищении их другими лицами; уничтожении или повреждении военного имущества и т.п. Состав преступления — *материальный*. Преступление считается оконченным с момента наступления последствий в виде утраты военного имущества.

Субъект преступления — специальный. Это военнослужащий, которому указанные предметы вверены для служебного пользования при исполнении обязанностей военной службы.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности.

НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ ОБРАЩЕНИЯ С ОРУЖИЕМ И ПРЕДМЕТАМИ, ПРЕДСТАВЛЯЮЩИМИ ПОВЫШЕННУЮ ОПАСНОСТЬ ДЛЯ ОКРУЖАЮЩИХ (ст. 349 УК РФ). *Непосредственным объектом* этого преступления являются установленные уставами правила обращения с оружием, боеприпасами, радиоактивными

материалами, взрывчатыми или иными веществами и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих. В качестве дополнительного объекта может выступать жизнь, здоровье человека, собственность на военную технику.

Правила обращения с оружием, боеприпасами, радиоактивными материалами, взрывчатыми или иными веществами и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих, устанавливаются в многочисленных нормативных актах — законах, инструкциях, наставлениях, руководствах, приказах и т.п.

К *предмету* данного преступления закон относит: 1) оружие; 2) боеприпасы; 3) радиоактивные материалы; 4) взрывчатые вещества; 5) иные вещества и предметы, представляющие повышенную опасность для окружающих

Понятия оружия и боеприпасов нами рассматривались ранее. Радиоактивные вещества — это вещества, обладающие способностью к самопроизвольному распаду и выделению вследствие этого ионизирующего излучения (уран, плутоний, радий, стронций и др.). К иным веществам или предметам, представляющим повышенную опасность для окружающих, относятся, например, взрывные устройства, бактериологические, химические вещества и др. Признаком повышенной опасности для окружающих тех или иных веществ или предметов является необходимость принятия при обращении с ними особых мер предосторожности.

Объективная сторона состава преступления состоит из трех обязательных признаков: 1) деяние; 2) общественно опасные последствия и 3) причинная связь между деянием и последствиями.

Деяние выражается в действиях или бездействии виновного, нарушающих правила обращения с оружием и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих (например, направление оружия в сторону другого лица и нажатие на спусковой крючок при находящемся патроне в патроннике, о чем не знал виновный; разборка оружия или боеприпасов без соблюдения установленного порядка, неправильное хранение радиоактивных материалов и т.п.).

Законодатель предусмотрел следующие виды последствий: 1) причинение тяжкого вреда здоровью человека; 2) уничтожение военной техники; 3) иные тяжкие последствия.

Состав преступления — материальный. Преступление считается оконченным с момента наступления указанных выше последствий.

Субъект преступления — специальный. Им является военнослужащий, получивший право пользоваться оружием и другими предметами преступления.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется виной в форме неосторожности (легкомыслие или небрежность).

Квалифицированный состав преступления (ч. 2 ст. 349 УК) предусматривает причинение незаконными действиями смерти человеку по неосторожности. Особо квалифицированный состав (ч. 3 ст. 349) говорит о причинении по неосторожности смерти двум или более лицам.

НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ ВОЖДЕНИЯ ИЛИ ЭКСПЛУАТАЦИИ МАШИН (ст. 350 УК РФ). *Непосредственный объект* преступления — установленные правила вождения или эксплуатации боевых, специальных или транспортных машин. Дополнительный непосредственный объект — здоровье человека (ч. 1) либо его жизнь (ч. 2, 3).

Диспозиция является бланкетной и требует знания многих нормативных актов по безопасности вождения и эксплуатации транспорта.

Боевыми машинами признаются танки, самоходные орудия, бронетранспортеры, боевые машины пехоты и десанта, ракетные установки и другие самодвижущиеся боевые технические средства. Специальные машины представляют собой самодвижущиеся наземные технические средства, предназначенные для специального использования, например штабные и санитарные автомобили, тягачи, бульдозеры траления и др. Транспортные машины — это иные транспортные средства, предназначенные для перевозки военнослужащих, военного имущества, горюче-смазочных материалов и т.п.

Объективная сторона состава преступления характеризуется тремя обязательными признаками: 1) деянием виновного (нарушение правил вождения или эксплуатации машин); 2) наступившими последствиями (тяжкий вред здоровью человека); 3) причинно-следственной связью между деянием и последствиями.

Состав преступления — *материальный*. Преступление окончено с момента наступления указанных последствий.

Субъект преступления — специальный. Им является военнослужащий, непосредственно управляющий машиной или ответственный за ее эксплуатацию (при ответственности за нарушение правил эксплуатации).

Субъективная сторона состава преступления характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности.

Ответственность усилена за аналогичное деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека (ч. 2 ст. 350 УК). Причинение при указанных обстоятельствах по неосторожности смерти двум или более лицам образует особо квалифицированный состав (ч. 3 ст. 350 УК).

НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ ПОЛЕТОВ ИЛИ ПОДГОТОВКИ К НИМ (ст. 351 УК РФ). *Непосредственный объект* преступления — установленные правила полетов или подготовки к ним, а также иные правила эксплуатации военных летательных аппаратов. *Дополнительный объект* — жизнь человека, здоровье или собственность. Правила полетов и подготовки к ним регулируются различными нормативными актами как общегражданского, так и военного назначения. В этой части диспозиция носит бланкетный характер.

Предметом преступления являются военные летательные аппараты — это находящиеся на вооружении армии и других войск самолеты, вертолеты, дирижабли, воздушные шары и иные летательные аппараты.

Объективная сторона преступления выражается в трех обязательных признаках: деяние в форме нарушения соответствующих правил; общественно опасные последствия в виде смерти человека либо иных тяжких последствиях; причинно-следственная связь между совершенным нарушением правил полетов или подготовки к ним и наступившими последствиями.

Состав преступления — *материальный*. Преступление считается оконченным с момента наступления указанных в законе последствий.

Субъект преступления — специальный. Это военнослужащий, обязанный соблюдать правила полета, подготовки к полетам либо эксплуатации военных летательных аппаратов.

Субъективная сторона состава преступления характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности.

НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ КОРАБЛЕВОЖДЕНИЯ (ст. 352 УК РФ). *Непосредственным объектом* данного преступления являются установленные правила вождения или эксплуатации военных кораблей. *Дополнительный объект* — жизнь человека или его здоровье, либо собственность. Предмет преступления — военные

корабли (надводные и подводные судна боевого и вспомогательного назначения, состоящие на вооружении Военно-морского флота России).

Объективная сторона состава преступления характеризуется деянием, последствиями и причинной связью между ними. Деяние заключается в нарушении соответствующих правил вождения или эксплуатации военных кораблей. Деяние должно повлечь причинение смерти человеку или иные тяжкие последствия. Преступление считается оконченным с момента наступления указанных последствий.

Субъект преступления — специальный. Им является военнослужащий, на которого возложены обязанности по соблюдению правил кораблевождения или эксплуатации военного корабля.

Субъективная сторона состава преступления выражена виной в форме неосторожности (легкомыслие или небрежность).

Глава 42

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ МИРА И БЕЗОПАСНОСТИ ЧЕЛОВЕЧЕСТВА

§ 1. Понятие и виды преступлений против мира и безопасности человечества

К преступлениям против мира и безопасности человечества относятся преступления, посягающие на основополагающие принципы международного права (принципы мирного сосуществования, территориальной целостности, мирного разрешения споров, разоружения, неприменения силы, уважения прав человека и добросовестного выполнения международных обязательств, нерушимости границ, равноправия и самоопределения народов), обеспечивающие мир и безопасность человечества. Источниками норм об ответственности за данные преступления являются Устав Нюрнбергского военного трибунала, Устав Токийского Международного Военного Трибунала, Международная Конвенция о предупреждении геноцида и наказании за него 1948 г., Международная Конвенция о пресечении преступления апартеида и наказания за него 1973 г., Декларация Генеральной Ассамблеи ООН о запрещении применения ядерного оружия для целей войны 1961 г., Международная Конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации 1965 г. и другие нормы международного права и международные договоры РФ.

Общепризнанные принципы и нормы международного права, международные договоры РФ согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ, ч. 1 ст. 5 ФЗ от 15 июля 1995 г. «О международных договорах Российской Федерации» являются составной частью правовой системы нашего государства. Положения официально опубликованных международных договоров РФ, не требующие издания внутрисударственных актов для применения, действуют в Российской Федерации непосредственно. При рассмотрении судами уголовных дел непосредственно применяется международный договор РФ, вступивший в силу, ставший обязательным для исполнения субъектами Федерации и породивший права и обязанности для субъектов национального права (ч. 4 ст. 15 Конституции РФ, ч. 1 и 3

ст. 5 ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»). Прямое действие международных договоров при рассмотрении уголовных дел допускается в том случае, если международным договором РФ установлены иные правила судопроизводства, чем УПК РФ, или если когда предметом судебного разбирательства стали отношения, урегулированные международным договором РФ. Тем не менее «международные договоры, нормы которых предусматривают признаки составов уголовно наказуемых деяний, не могут применяться судами непосредственно, поскольку такими договорами прямо устанавливается обязанность государств обеспечить выполнение предусмотренных договором обязательств путем установления наказуемости определенных преступлений внутренним (национальным) законом. Международно-правовые нормы, предусматривающие признаки составов преступлений, должны применяться в тех случаях, если норма Уголовного кодекса РФ прямо устанавливает необходимость применения международного договора РФ (например, ст. 355 и 356 УК РФ)» (п. 6 постановления Пленума Верховного Суда РФ «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации» от 10 октября 2003 г.)¹⁰⁰.

В указанных международно-правовых документах предусмотрены виды и основания уголовной ответственности за преступления против мира и безопасности человечества, с учетом которых российский законодатель сформулировал в гл. 34 УК РФ преступления, посягающие на жизненно важные интересы международного сообщества.

Под *преступлениями против мира и безопасности человечества* следует понимать предусмотренные уголовным законом общественно опасные и противоправные деяния (действия или бездействие), совершенные физическим лицом, выражающиеся в посягательстве на порядок обеспечения международного мира и безопасности человечества, а также на установленные законом правила и обычаи ведения войны,

Объектом преступлений против мира и безопасности человечества являются общественные отношения, обеспечивающие мирное сосуществование государств и народов мира, а также основные принципы международного права, стоящие на страже мира и безопасности человечества.

¹⁰⁰ Судебная практика по уголовным делам / Сост. Г.А. Есаков. М., 2005. С. 174–179.

Потерпевшими могут быть физические лица (ст. 356, 357, 360 УК РФ), юридическое лицо (ст. 360 УК РФ), общество и государство, а в целом мир и безопасность человечества, чьи права и интересы претерпевают вред в результате преступного посягательства виновного.

Предметом преступления могут выступать химическое, биологическое и иной вид оружия массового поражения, запрещенное международным договором РФ (ст. 355, 356 УК РФ), национальное имущество (ст. 356 УК РФ); растительный или животный мир, атмосфера или водные ресурсы (ст. 358 УК РФ); служебные или жилые помещения либо транспортные средства лиц, пользующихся международной защитой (ст. 360 УК РФ).

Преступления против мира и безопасности человечества в большинстве случаев совершаются путем активных действий ст. 353–355, 357–360 УК, а деяние, предусмотренное ст. 356 УК, может быть совершено как действием, так и бездействием.

Составы практически всех преступлений против мира и безопасности человечества сконструированы как формальные — ст. 353–357, 359–360 УК. В качестве обязательного признака объективной стороны состава преступления необходимо наличие только общественно опасного деяния, указанного в диспозиции, а наступление каких-либо вредных последствий лежит за рамками состава.

Состав преступления, предусмотренный ст. 358 УК, — экоцид сконструирован как материальный и предусматривает наступление общественно опасных последствий, указанных в законе.

Обстановка, способ, место, средства и методы, указанные в международном договоре РФ — обязательные признаки объективной стороны преступления, предусмотренного ст. 356 УК РФ.

Способы осуществления геноцида являются обязательными признаками объективной стороны преступления, предусмотренного ст. 357 УК.

Субъективная сторона преступлений против мира и безопасности человечества характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла. Виновный осознает, что он совершает преступление против мира и безопасности человечества, и желает этого.

Цель — полное или частичное уничтожение национальной, этнической, расовой или религиозной группы (ст. 357), провокация войны или осложнения международных отношений (ч. 2 ст. 360) — обязательный признак субъективной стороны данных составов.

Субъектом преступлений против мира и безопасности человечества является физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Некоторые преступления этой группы (ч. 2 ст. 354, ч. 2,3 ст. 359) предполагают наличие специального субъекта.

На основании международной классификации (ст. «б» Устава Нюрнбергского трибунала) и в зависимости от непосредственного объекта преступления, предусмотренные гл. 34 УК РФ, можно классифицировать следующим образом:

1. Преступления против мира и мирного сосуществования государств (ст. 353, 354 УК РФ);
2. Преступления, посягающие на регламентированные международным правом средства и методы ведения войны (ст. 356, 359 УК РФ);
3. Преступления против безопасности человечества (ст. 355, 357, 358 УК РФ);
4. Преступления, посягающие на безопасность представителя иностранного государства или сотрудника международной организации, учреждений, пользующихся международной защитой (ст. 360 УК РФ).

§ 2. Преступления против мира и мирного сосуществования

ПЛАНИРОВАНИЕ, ПОДГОТОВКА, РАЗВЯЗЫВАНИЕ ИЛИ ВЕДЕНИЕ АГРЕССИВНОЙ ВОЙНЫ (ст. 353 УК РФ). *Объектом* этого преступления являются общественные отношения по охране мира и мирного сосуществования государств, суверенитет и территориальная неприкосновенность государств, их политическая независимость.

Международно-правовыми источниками определения агрессии являются Устав ООН, Уставы международных военных трибуналов для суда над главными военными германскими и японскими преступниками, Уставы Международных трибуналов по бывшей Югославии и Руанде 1991 и 1994 г. и резолюция «Определение агрессии», принятая Генеральной Ассамблеей ООН 14 декабря 1974 г.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ст. 353 УК, состоит в планировании, подготовке или развязывании агрессивной войны.

Состав по конструкции — *формальный*. Преступление признается оконченным с момента планирования, подготовки, развязывания агрессивной войны, независимо от того, удалось ли вторгнуться на территорию другого государства.

Субъективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла. Виновный осознает, что он совершает действия, направленные на планирование, подготовку или развязывание агрессивной войны, и желает совершить эти действия.

Субъектом этого преступления может быть физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста и занимающее высшие должности на государственной службе РФ или субъекта РФ. Для признания лица субъектом данного преступления необходимо установить, имело ли это лицо реальную возможность осуществить действия, указанные в диспозиции уголовно-правовой нормы.

Часть 2 ст. 353 предусматривает квалифицированный состав данного преступления, заключающийся в ведении агрессивной войны.

ПУБЛИЧНЫЕ ПРИЗЫВЫ К РАЗВЯЗЫВАНИЮ АГРЕССИВНОЙ ВОЙНЫ (ст. 354 УК РФ). *Объектом* этого преступления являются общественные отношения по охране мира и мирного сосуществования государств их взаимовыгодного сотрудничества.

Объективная сторона рассматриваемого преступления выражается в активных действиях, заключающихся в публичных призывах к развязыванию агрессивной войны, ее пропаганде.

Призывы могут выражаться в устной, письменной или любой иной форме, которые в свою очередь должны быть публичными, т.е. доведены до широкого круга людей, с целью убедить их в необходимости и целесообразности развязывания агрессивной войны против какого-либо народа или государства.

Состав преступления по своей конструкции *формальный*. Оно считается оконченным с момента совершения действий, указанных в диспозиции ст. 354 УК РФ, независимо от того, удалось ли виновному спровоцировать агрессивную войну или вооруженный конфликт.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла.

Субъектом этого преступления может быть физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Часть 2 ст. 354 УК РФ предусматривает специальный субъект: лицо, занимающее высшую государственную должность РФ или субъекта РФ.

Часть 2 ст. 354 устанавливает уголовную ответственность за квалифицированный состав данного преступления. Первый квалифицирующий признак — публичные призывы к развязыванию агрессивной войны с использованием средств массовой информации (периодических печатных изданий, телевидения, радио и иных форм периодического распространения массовой информации). Вторым квалифицирующим признаком — специальный субъект-лицо, занимающее государственную должность Российской Федерации или субъекта РФ.

§ 3. Преступления, посягающие на регламентированные международным правом средства и методы ведения войны

ПРИМЕНЕНИЕ ЗАПРЕЩЕННЫХ СРЕДСТВ И МЕТОДОВ ВЕДЕНИЯ ВОЙНЫ (ст. 356 УК РФ). Объектом преступления являются общественные отношения, обеспечивающие правила использования средств и методов, порядок ведения войны, регламентированные международным правом. Женевская конвенция от 12 августа 1949 г. «О защите гражданского населения во время войны» определяет преступными деяния, совершенные в вооруженном конфликте, как международного, так и внутригосударственного характера.

Важным признаком военных преступлений является указание в ст. 356 УК на то, что незаконные средства и методы разрешения международных вооруженных конфликтов должны быть запрещены международным договором РФ. Женевские конвенции о защите жертв войны (ратифицированы СССР в 1954 г.) и два Дополнительных протокола к ним (ратифицированы СССР в 1989 г.) и в полном объеме являются международными договорами РФ.

В качестве дополнительного объекта выступает безопасность военнопленных и гражданского населения, национальное достоинство покоренного народа.

Потерпевшими могут быть военнопленные, гражданское население, общество и государство, чьим правам и интересам причиняется вред в результате противоправных действий виновного.

Предметом рассматриваемого преступления выступает национальное имущество (ч. 1 ст. 356).

Средства совершения преступления — химическое, биологическое и иной вид оружия массового поражения, запрещенные международным договором РФ (ч. 2 ст. 356).

Объективная сторона преступления может выражаться в одном из следующих действий: 1) жестокое обращение с военнопленными или гражданским населением; 2) депортация гражданского населения; 3) разграбление национального имущества на оккупированной территории; 4) применение в вооруженном конфликте средств и методов, запрещенных международным договором РФ.

Способ совершения преступления — жестокое обращение с военнопленными. Жестокость — понятие оценочное, требующее учета всех обстоятельств.

Обстановка применения запрещенных средств и методов ведения войны — обстановка вооруженного конфликта.

Место разграбления национального имущества — оккупированная территория.

Средства и методы ведения войны — запрещенные международным договором РФ обязательные признаки объективной стороны данного состава преступления.

Состав преступления по своей конструкции — *формальный*. Оно считается оконченным с момента совершения одного из действий, указанных в диспозиции ст. 356 УК РФ, независимо от наступивших последствий в результате противоправного деяния.

Субъективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла.

Субъектом этого преступления может быть физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Часть 2 ст. 356 в качестве квалифицированного состава преступления предусматривает ответственность за применение оружия массового поражения, запрещенного международным договором РФ.

НАЕМНИЧЕСТВО (ст. 359 УК РФ). *Объектом* рассматриваемого преступления являются общественные отношения, обеспечивающие правила использования средств и методов, порядок ведения войны, регламентированные международным правом.

В международном праве Дополнительные протоколы от 8 июня 1977 г. к Женевским конвенциям от 12 августа 1949 г., касающимся защиты жертв международных вооруженных конфликтов «О защите жертв войны»¹⁰¹ признали, что наемник не имеет прав законного комбанта, а является военным преступником и подлежит уголовному наказанию. Конвенция о запрещении вербовки, использования, финансирования и обучения наемников 1989 г. сформулировала самостоятельный состав наемничества.

Объективная сторона наемничества может выражаться в одном из следующих действий: а) вербовке; б) обучении; в) финансировании или г) ином материальном обеспечении наемника; д) использовании наемника в вооруженном конфликте или военных действиях.

Обстановка — вооруженный конфликт или военные действия — обязательный признак объективной стороны данного состава преступления.

Состав наемничества по конструкции — *формальный*. Преступление считается оконченным с момента совершения хотя бы одного из действий, предусмотренных диспозицией ч. 1 ст. 359 УК РФ, независимо от того, удалось ли виновному завербовать, обучить, финансировать или использовать наемника в вооруженном конфликте либо военных действиях.

Субъективная сторона наемничества характеризуется виной в форме прямого умысла.

Субъектом этого преступления может быть любое физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста (ч. 2 и 3 ст. 359 предусматривает специальный субъект).

Квалифицированным видом наемничества является деяние, совершенное лицом с использованием своего служебного положения в отношении несовершеннолетнего (ч. 2 ст. 359).

Действия, охватывающие добровольное и непосредственное участие наемника в вооруженном конфликте или военных действиях, предусмотрены ч. 3 ст. 359 УК РФ. В Примечании к данной статье дано понятие наемника: «Наемником признается лицо, действующее в целях получения материального вознаграждения и не являющееся

¹⁰¹ Сборник международных договоров СССР. Вып. XLVI. М., 2001.

гражданином государства, участвующего в вооруженном конфликте или военных действиях, не проживающее постоянно на его территории, а также не являющееся лицом, направленным для исполнения официальных обязанностей».

§ 4. Преступления против безопасности человечества

РАЗРАБОТКА, ПРОИЗВОДСТВО, НАКОПЛЕНИЕ, ПРИОБРЕТЕНИЕ ИЛИ СБЫТ ОРУЖИЯ МАССОВОГО ПОРАЖЕНИЯ (ст. 355 УК РФ). *Объектом* этого преступления являются общественные отношения по охране мира, мирного сосуществования и взаимовыгодного сотрудничества государств, безопасность человечества.

Предметом преступления выступает химическое, биологическое, иные виды оружия массового поражения, запрещенные международным договором РФ.

Объективная сторона анализируемого преступления может выражаться в одном из следующих действий: разработке; производстве; накоплении; приобретении; сбыте химического, биологического, а также другого вида оружия массового поражения, запрещенного международным договором РФ.

Состав рассматриваемого преступления *формальный*. Оно считается оконченным с момента совершения любого действия, предусмотренного диспозицией ст. 355 УК РФ.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла.

Субъектом преступления является любое физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

ГЕНОЦИД (ст. 357 УК РФ). Состав геноцида раскрывает Конвенция 1948 г. «О предупреждении преступления геноцида и наказании за него»¹⁰².

Объектом геноцида являются общественные отношения, обеспечивающие мир и мирное сосуществование государств, права и свободы их народов независимо от национальности, расы, отношения к религии этих народов.

Дополнительным объектом выступают жизнь и здоровье, права и иные интересы национальной, этнической, расовой или религиозной группы.

Потерпевшими от данного преступления являются представители какой-либо конкретной национальной, этнической, расовой или религиозной группы.

¹⁰² Ведомости ВС СССР. 1954. № 12.

Объективная сторона геноцида выражается в одном из следующих действий, направленных на полное или частичное уничтожение национальной, этнической, расовой или религиозной группы: а) убийство членов этой группы; б) причинение тяжкого вреда их здоровью; в) насильственное воспрепятствование деторождению — принятие соответствующих мер ограничивающих или препятствующих рождению детей среди членов этой группы; г) принудительная передача детей — отобрание детей помимо воли родителей и передача их представителям другой группы, в другие семьи или детские учреждения; д) насильственное переселение — принудительное перемещение всей или части группы из мест постоянного и обособленного проживания в другие регионы государства или за его пределы (депортация); е) иное создание жизненных условий, рассчитанных на физическое уничтожение членов этой группы, — умышленное создание мер и осуществление мероприятий, направленных на неминуемую гибель людей.

Указанные выше способы геноцида являются альтернативно-обязательными признаками объективной стороны преступления.

Состав геноцида по конструкции — *формально-материальный*. Данное преступление считается оконченным в одном случае с момента наступления опасных последствий (смерть, тяжкий вред здоровью человека), а в другом — с момента совершения запрещенных действий (депортация, принудительная передача детей) с момента совершения действий, указанных в диспозиции ст. 357 УК РФ и направленных на полное или частичное уничтожение группы, независимо от того, достиг ли виновный поставленной цели или желаемого результата.

Субъективная сторона данного преступления характеризуется умышленной формой. Виновный действует с прямым умыслом, он осознает, что совершает действия, направленные на полное или частичное уничтожение национальной, этнической, расовой или религиозной группы способами, указанными в диспозиции ст. 357 УК, и желает совершить такие действия.

Цель — полное или частичное уничтожение национальной, этнической, расовой или религиозной группы — обязательный признак субъективной стороны данного состава преступления.

Субъектом преступления может быть любое физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

ЭКОЦИД (ст. 358 УК РФ). *Объектом* экоцида являются общественные отношения, обеспечивающие экологическую безопасность человечества. В мае 1977 г. была подписана Международная конвенция о запрещении военного или любого другого враждебного воздействия средств ведения войны на природную среду.

Предмет этого преступления: а) растительный мир — флора какой-либо местности; б) животный мир — фауна определенной территории; в) атмосфера — газообразная оболочка земного шара; г) водные ресурсы — запасы поверхностных и подземных вод, находящихся в водных объектах, которые используются или могут быть использованы; д) иные объекты природы, воздействуя на которые можно вызвать экологическую катастрофу. Например, произошедшая авария на Чернобыльской АЭС, повлекла радиоактивное заражение воздуха и воды не только на территории России, Украины, Белоруссии, но и в Скандинавских государствах, т.е. объективно оказалась международной.

Объективная сторона данного преступления выражается в одном из следующих действий: 1) массовое уничтожение: а) растительного или б) животного мира; 2) отравление: а) атмосферы или б) водных ресурсов; 3) иные действия, способные вызвать экологическую катастрофу.

Состав экоцида по конструкции *материальный*. Преступление признается оконченным с момента наступления последствий, указанных в диспозиции ст. 358 УК РФ. Между общественно опасным деянием и наступившими вредными последствиями должна быть установлена причинная связь.

Субъективная сторона данного преступления характеризуется умышленной формой вины.

Виновный осознает, что совершает действия, состоящие в массовом уничтожении растительного или животного мира, в отравлении атмосферы или водных ресурсов либо иные действия, грозящие экологической катастрофой, предвидит наступление опасных последствий и желает их наступления либо сознательно их допускает, либо относится к этому безразлично.

Субъектом этого преступления является физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

§ 5. Преступления, посягающие на безопасность представителя иностранного государства или сотрудника международной организации, учреждения, пользующихся международной защитой

НАПАДЕНИЕ НА ЛИЦ ИЛИ УЧРЕЖДЕНИЯ, КОТОРЫЕ ПОЛЬЗУЮТСЯ МЕЖДУНАРОДНОЙ ЗАЩИТОЙ (ст. 360 УК РФ). *Объектом* преступления являются

общественные отношения, урегулированные нормами международного права, обеспечивающие охрану лиц и учреждений, пользующихся международной защитой, необходимых для мирного сосуществования и взаимовыгодного сотрудничества государств. Посягательства подобного рода отражены в Конвенции о предотвращении и наказании преступлений против лиц, пользующихся международной защитой, в том числе дипломатических агентов, 1973 г. (вступила в силу в СССР 20 февраля 1977 г.) и в Конвенции о безопасности персонала ООН и связанного с ней персонала 1994 г.

Дополнительным объектом могут быть личная неприкосновенность, здоровье, честь и достоинство, собственность этих лиц.

Потерпевший — лицо, пользующееся международной защитой, подвергшееся нападению.

Предметом этого преступления являются служебные или жилые помещения либо транспортное средство лиц, пользующихся международной защитой.

Объективная сторона рассматриваемого преступления выражается в активных действиях: 1) нападении на представителя иностранного государства или сотрудника международной организации, пользующихся международной защитой; 2) нападении на служебные или жилые помещения либо транспортное средство лиц, пользующихся международной защитой.

Состав преступления по конструкции — *формальный*, т.е. оно признается оконченным с момента начала нападения независимо от того, наступил ли желаемый преступный результат или нет.

Под нападением на представителя иностранного государства или сотрудника международной организации, пользующегося международной защитой, следует понимать действия, сопряженные с применением насилия, опасного для жизни или здоровья лица, подвергшегося нападению, либо с угрозой применения такого насилия.

Убийство, причинение тяжкого вреда здоровью, похищение, незаконное лишение свободы лица, пользующегося международной защитой, анализируемым составом преступления не охватываются и нуждаются в дополнительной квалификации по статьям, предусматривающим ответственность за эти преступления.

Под нападением на служебное или жилое помещение лица, пользующегося международной защитой, понимаются проникновения на территорию этих помещений либо в сами помещения вопреки закону, с последующим совершением актов вандализма, учинением погрома и т.д.

Нападением на транспортные средства указанных лиц следует считать их повреждение или уничтожение, угон или проникновение в них с целью препятствования использованию по назначению.

Субъективная сторона данного преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что совершает нападение на лиц или учреждения, пользующиеся международной защитой, и желает этого.

Квалифицированный состав преступления предполагает наличие такого обязательного признака субъективной стороны, как цель — провокация войны или осложнение международных отношений (ч. 2 ст. 360 УК РФ).

Субъектом преступления может быть физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Указатель составов преступлений, предусмотренных Особенной частью УК РФ

Бандитизм (ст. 209 УК РФ)

Вандализм (ст. 214 УК РФ)

Вовлечение в занятие проституцией (ст. 240 УК РФ)

Вовлечение в совершение преступлений террористического характера или иное содействие их совершению (ст. 205¹ УК РФ)

Вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий (ст. 151 УК РФ)

Вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления (ст. 150 УК РФ)

Возбуждение ненависти либо вражды, а равно унижение человеческого достоинства (ст. 282 УК РФ)

Вооруженный мятеж (ст. 279 УК РФ)

Воспрепятствование законной предпринимательской и иной деятельности (ст. 169 УК РФ)

Воспрепятствование законной профессиональной деятельности журналистов (ст. 144 УК РФ)

Воспрепятствование осуществлению избирательных прав или работе избирательных комиссий (ст. 141 УК РФ)

Воспрепятствование осуществлению права на свободу совести и вероисповеданий (ст. 148 УК РФ)

Воспрепятствование осуществлению правосудия и производству предварительного расследования (ст. 294 УК РФ)

Воспрепятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования или участию в них (ст. 149 УК РФ)

Вымогательство (ст. 163 УК РФ)

Вынесение заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта (ст. 305 УК РФ)

Геноцид (ст. 357 УК РФ)

Государственная измена (ст. 275 УК РФ)

Грабеж (ст. 161 УК РФ)

Дача взятки (ст. 291 УК РФ)

Дезертирство (ст. 338 УК РФ)

Дезорганизация деятельности учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества (ст. 321 УК РФ)

Диверсия (ст. 281 УК РФ)

Жестокое обращение с животными (ст. 245 УК РФ)

Заведомо ложное сообщение об акте терроризма (ст. 207 УК РФ)

Заведомо ложные показания, заключение эксперта, специалиста или неправильный перевод
(ст. 307 УК РФ)

Заведомо ложный донос (ст. 306 УК РФ)

Загрязнение атмосферы (ст. 251 УК РФ)

Загрязнение вод (ст. 250 УК РФ)

Загрязнение морской среды (ст. 252 УК РФ)

Заражение венерической болезнью (ст. 121 УК РФ)

Заражение ВИЧ-инфекцией (ст. 122 УК РФ)

Захват заложника (ст. 206 УК РФ)

Злоупотребления при эмиссии ценных бумаг (ст. 185 УК РФ)

Злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности (ст. 177 УК РФ)

Злостное уклонение от предоставления инвестору или контролирующему органу информации, определенной законодательством Российской Федерации о ценных бумагах (ст. 185¹ УК РФ)

Злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей
(ст. 157 УК РФ)

Злоупотребление должностными полномочиями (ст. 285 УК РФ)

Злоупотребление полномочиями (ст. 201 УК РФ)

Злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами (ст. 202 УК РФ)

Изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних (ст. 242¹ УК РФ)

Изготовление или сбыт поддельных денег или ценных бумаг (ст. 186 УК РФ)

Изготовление или сбыт поддельных кредитных либо расчетных карт и иных платежных документов (ст. 187 УК РФ)

Изготовление, сбыт поддельных марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия либо их использование (ст. 327¹ УК РФ)

Изнасилование (ст. 131 УК РФ)

Использование рабского труда (ст. 127¹ УК РФ)

Истязание (ст. 117 УК РФ)

Клевета (ст. 129 УК РФ)

Клевета в отношении судьи, присяжного заседателя, прокурора, следователя, лица, производящего дознание, судебного пристава, судебного исполнителя (ст. 298 УК РФ)

Коммерческий подкуп (ст. 204 УК РФ)

Контрабанда (ст. 188 УК РФ)

Кража (ст. 158 УК РФ)

Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем (ст. 174 УК РФ)

Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных лицом в результате совершения им преступления (ст. 174¹ УК РФ)

Лжепредпринимательство (ст. 173 УК РФ)

Массовые беспорядки (ст. 212 УК РФ)

Мошенничество (ст. 159 УК РФ)

Надлежащее исполнение обязанностей по охране оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. 225 УК РФ)

Надругательство над Государственным гербом Российской Федерации или Государственным флагом Российской Федерации (ст. 329 УК РФ)

Надругательство над телами умерших и местами их захоронения (ст. 244 УК РФ)

Наемничество (ст. 359 УК РФ)

Нападение на лиц или учреждения, которые пользуются международной защитой (ст. 360 УК РФ)

Нарушение авторских и смежных прав (ст. 146 УК РФ)

Нарушение ветеринарных правил и правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений (ст. 249 УК РФ)

Нарушение законодательства Российской Федерации о континентальном шельфе и об исключительной экономической зоне Российской Федерации (ст. 253 УК РФ)

Нарушение изобретательских и патентных прав (ст. 147 УК РФ)

Нарушение неприкосновенности жилища (ст. 139 УК РФ)

Нарушение неприкосновенности частной жизни (ст. 137 УК РФ)

Нарушение порядка финансирования избирательной кампании кандидата, избирательного объединения, избирательного блока, деятельности инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума (ст. 141¹ УК РФ)

Нарушение правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного или

водного транспорта (ст. 263 УК РФ)

Нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах (ст. 217 УК РФ)

Нарушение правил безопасности на объектах атомной энергетики (ст. 215 УК РФ)

Нарушение правил безопасности при ведении горных, строительных или иных работ (ст. 216 УК РФ)

Нарушение правил безопасности при обращении с микробиологическими либо другими биологическими агентами или токсинами (ст. 248 УК РФ)

Нарушение правил безопасности при строительстве, эксплуатации или ремонте магистральных трубопроводов (ст. 269 УК РФ)

Нарушение правил вождения или эксплуатации машин (ст. 350 УК РФ)

Нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств (ст. 264 УК РФ)

Нарушение правил изготовления и использования государственных пробирных клейм (ст. 181 УК РФ)

Нарушение правил кораблевождения (ст. 352 УК РФ)

Нарушение правил международных полетов (ст. 271 УК РФ)

Нарушение правил несения боевого дежурства (ст. 340 УК РФ)

Нарушение правил несения пограничной службы (ст. 341 УК РФ)

Нарушение правил несения службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности (ст. 343 УК РФ)

Нарушение правил оборота наркотических средств или психотропных веществ (ст. 228¹ УК РФ)

Нарушение правил обращения с оружием и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих (ст. 349 УК РФ)

Нарушение правил обращения экологически опасных веществ и отходов (ст. 247 УК РФ)

Нарушение правил охраны и использования недр (ст. 255 УК РФ)

Нарушение правил охраны окружающей среды при производстве работ (ст. 246 УК РФ)

Нарушение правил охраны рыбных запасов (ст. 257 УК РФ)

Нарушение правил охраны труда (ст. 143 УК РФ)

Нарушение правил пожарной безопасности (ст. 219 УК РФ)

Нарушение правил полетов или подготовки к ним (ст. 351 УК РФ)

Нарушение правил сдачи государству драгоценных металлов и драгоценных камней (ст. 192 УК РФ)

Нарушение правил учета, хранения, перевозки и использования взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий (ст. 218 УК РФ)

Нарушение правил эксплуатации ЭВМ, системы ЭВМ или их сети (ст. 274 УК РФ)

Нарушение правил, обеспечивающих безопасную работу транспорта (ст. 268 УК РФ)

Нарушение равенства прав и свобод человека и гражданина (ст. 136 УК РФ)

Нарушение режима особо охраняемых природных территорий и природных объектов (ст. 262 УК РФ)

Нарушение санитарно-эпидемиологических правил (ст. 236 УК РФ)

Нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений (ст. 138 УК РФ)

Нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности (ст. 335 УК РФ)

Нарушение уставных правил караульной службы (ст. 342 УК РФ)

Нарушение уставных правил несения внутренней службы и патрулирование в гарнизоне (ст. 344 УК РФ)

Насильственные действия в отношении начальника (ст. 334 УК РФ)

Насильственные действия сексуального характера (ст. 132 УК РФ)

Насильственный захват власти или насильственное удержание власти (ст. 278 УК РФ)

Небрежное хранение огнестрельного оружия (ст. 224 УК РФ)

Невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте (ст. 193 УК РФ)

Невозвращение на территорию Российской Федерации предметов художественного, исторического и археологического достояния народов Российской Федерации и зарубежных стран (ст. 190 УК РФ)

Невыплата заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных выплат (ст. 145¹ УК РФ)

Недоброкачественный ремонт транспортных средств и выпуск их в эксплуатацию с техническими неисправностями (ст. 266 УК РФ)

Недопущение, ограничение или устранение конкуренции (ст. 178 УК РФ)

Незаконная банковская деятельность (ст. 172 УК РФ)

Незаконная выдача либо подделка рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ (ст. 233 УК РФ)

Незаконная добыча водных животных и растений (ст. 256 УК РФ)

Незаконная охота (ст. 258 УК РФ)

Незаконная порубка деревьев и кустарников (ст. 260 УК РФ)

Незаконное занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью (ст. 235 УК РФ)

Незаконное изготовление оружия (ст. 223 УК РФ)

Незаконное использование товарного знака (ст. 180 УК РФ)

Незаконное культивирование запрещенных к возделыванию растений, содержащих наркотические вещества (ст. 231 УК РФ)

Незаконное лишение свободы (ст. 127 УК РФ)

Незаконное обращение с ядерными материалами или радиоактивными веществами (ст. 220 УК РФ)

Незаконное освобождение от уголовной ответственности (ст. 300 УК РФ)

Незаконное пересечение Государственной границы Российской Федерации (ст. 322 УК РФ)

Незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну (ст. 183 УК РФ)

Незаконное получение кредита (ст. 176 УК РФ)

Незаконное помещение в психиатрический стационар (ст. 128 УК РФ)

Незаконное предпринимательство (ст. 171 УК РФ)

Незаконное приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка наркотических средств или психотропных веществ (ст. 228 УК РФ)

Незаконное производство аборта (ст. 123 УК РФ)

Незаконное производство, сбыт или пересылка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов (ст. 228¹ УК РФ)

Незаконное распространение порнографических материалов или предметов (ст. 242 УК РФ)

Незаконное усыновление (удочерение) (ст. 154 УК РФ)

Незаконное участие в предпринимательской деятельности (ст. 289 УК РФ)

Незаконные действия в отношении имущества, подвергнутого описи или аресту либо подлежащего конфискации (ст. 312 УК РФ)

Незаконные задержание, заключение под стражу или содержание под стражей (ст. 301 УК РФ)

Незаконные приобретение, передача, сбыт, хранение, перевозка или ношение оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. 222 УК РФ)

Незаконные экспорт или передача сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации, незаконное выполнение работ (оказание услуг), которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники (ст. 189 УК РФ)

Незаконный оборот драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга (ст. 191 УК РФ)

Незаконный оборот сильнодействующих или ядовитых веществ в целях сбыта (ст. 234 УК РФ)

Неисполнение обязанностей налогового агента (ст. 199¹ УК РФ)

Неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего (ст. 156 УК РФ)

Неисполнение приговора суда, решения суда или иного судебного акта (ст. 315 УК РФ)

Неисполнение приказа (ст. 332 УК РФ)

Необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение беременной женщины или женщины, имеющей детей в возрасте до трех лет (ст. 145 УК РФ)

Неоказание капитаном судна помощи терпящим бедствие (ст. 270 УК РФ)

Неоказание помощи больному (ст. 124 УК РФ)

Неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения (ст. 166 УК РФ)

Неправомерные действия при банкротстве (ст. 195 УК РФ)

Неправомерный доступ к компьютерной информации (ст. 272 УК РФ)

Неуважение к суду (ст. 297 УК РФ)

Нецелевое расходование бюджетных средств (ст. 285¹ УК РФ)

Нецелевое расходование средств государственных внебюджетных фондов (ст. 285¹ УК РФ)

Организация деятельности экстремистской организации (ст. 282² УК РФ)

Организация занятия проституцией (ст. 241 УК РФ)

Организация либо содержание притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ (ст. 232 УК РФ)

Организация незаконного вооруженного формирования или участие в нем (ст. 208 УК РФ)

Организация незаконной миграции (ст. 322¹ УК РФ)

Организация объединения, посягающего на личность и права граждан (ст. 239 УК РФ)

Организация преступного сообщества (преступной организации) (ст. 210 УК РФ)

Организация экстремистского сообщества (ст. 282¹ УК РФ)

Оскорбление (ст. 130 УК РФ)

Оскорбление военнослужащего (ст. 336 УК РФ)

Оскорбление представителя власти (ст. 319 УК РФ)

Оставление в опасности (ст. 125 УК РФ)

Оставление погибающего военного корабля (ст. 345 УК РФ)

Отказ в предоставлении гражданину информации (ст. 140 УК РФ)

Отказ в предоставлении информации Федеральному Собранию Российской Федерации или Счетной палате Российской Федерации (ст. 287 УК РФ)

Отказ свидетеля или потерпевшего от дачи показаний (ст. 308 УК РФ)

Пиратство (ст. 227 УК РФ)

Планирование, подготовка, развязывание или ведение агрессивной войны (ст. 353 УК РФ)

Побег из места лишения свободы, из-под ареста или из-под стражи (ст. 313 УК РФ)

Побои (ст. 116 УК РФ)

Подделка или уничтожение идентификационного номера транспортного средства (ст. 326 УК РФ)

Подделка, изготовление или сбыт поддельных документов, государственных наград, штампов, печатей, бланков (ст. 327 УК РФ)

Подкуп или принуждение к даче показаний или уклонению от дачи показаний либо к неправильному переводу (ст. 309 УК РФ)

Подкуп участников и организаторов профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов (ст. 184 УК РФ)

Подмена ребенка (ст. 153 УК РФ)

Половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста (ст. 134 УК РФ)

Получение взятки (ст. 290 УК РФ)

Понуждение к действиям сексуального характера (ст. 133 УК РФ)

Порча земли (ст. 254 УК РФ)

Посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля (ст. 277 УК РФ)

Посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование (ст. 295 УК РФ)

Посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа (ст. 317 УК РФ)

Похищение или повреждение документов, штампов, печатей либо похищение марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия (ст. 325 УК РФ)

Похищение человека (ст. 126 УК РФ)

Превышение должностных полномочий (ст. 286 УК РФ)

Превышение полномочий служащими частных охранных или детективных служб (ст. 203 УК РФ)

Преднамеренное банкротство (ст. 196 УК РФ)

Прекращение или ограничение подачи электрической энергии либо отключение от других источников жизнеобеспечения (ст. 215¹ УК РФ)

Преступление, посягающее на экономическую безопасность: диверсия (ст. 281 УК РФ)

Приведение в негодность объектов жизнеобеспечения (ст. 215¹ УК РФ)

Приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения (ст. 267 УК РФ)

Привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности (ст. 299 УК РФ)

Применение запрещенных средств и методов ведения войны (ст. 356 УК РФ)

Применение насилия в отношении представителя власти (ст. 318 УК РФ)

Принуждение к даче показаний (ст. 302 УК РФ)

Принуждение к изъятию органов или тканей человека для трансплантации (ст. 120 УК РФ)

Принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения (ст. 179 УК РФ)

Приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем (ст. 175 УК РФ)

Приобретение или сбыт официальных документов и государственных наград (ст. 324 УК РФ)

Присвоение или растрата (ст. 160 УК РФ)

Присвоение полномочий должностного лица (ст. 288 УК РФ)

Причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием (ст. 165 УК РФ)

Причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности (ст. 118 УК РФ)

Причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью в состоянии аффекта (ст. 113 УК РФ)

Причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст. 114 УК РФ) 386

Провокация взятки либо коммерческого подкупа (ст. 304 УК РФ)

Производство, приобретение, хранение, перевозка или сбыт немаркированных товаров и продукции (ст. 171¹ УК РФ)

Производство, хранение, перевозка либо сбыт товаров и продукции, выполнение работ или оказание услуг, не отвечающих требованиям безопасности (ст. 238 УК РФ)

Противоправное изменение Государственной границы Российской Федерации (ст. 323 УК РФ)

Публичные призывы к осуществлению экстремистской деятельности (ст. 280 УК РФ)

Публичные призывы к развязыванию агрессивной войны (ст. 354 УК РФ)

Разбой (ст. 162 УК РФ)

Развратные действия (ст. 135 УК РФ)

Разглашение государственной тайны (ст. 283 УК РФ)

Разглашение данных предварительного расследования (ст. 310 УК РФ)

Разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении судьи и участников уголовного процесса (ст. 311 УК РФ)

Разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении должностного лица правоохранительного или контролирующего органа (ст. 320 УК РФ)

Разглашение тайны усыновления (удочерения) (ст. 155 УК РФ)

Разработка, производство, накопление, приобретение или сбыт оружия массового поражения (ст. 355 УК РФ)

Регистрация незаконных сделок с землей (ст. 170 УК РФ)

Самовольное оставление части или места службы (ст. 337 УК РФ)

Самоуправство (ст. 330 УК РФ)

Склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ (ст. 230 УК РФ)

Служебный подлог (ст. 292 УК РФ)

Создание, использование и распространение вредоносных программ для ЭВМ (ст. 273 УК РФ)

Соккрытие информации об обстоятельствах, создающих опасность для жизни или здоровья людей (ст. 237 УК РФ)

Сопrotивление начальнику или принуждение его к нарушению обязанностей военной службы (ст. 333 УК РФ)

Терроризм (ст. 205 УК РФ)

Торговля людьми (ст. 127¹ УК РФ)

Убийство в целях использования органов или тканей потерпевшего (п. «м» ч. 2 ст. 105 УК РФ)

Убийство двух или более лиц (п. «а» ч. 2 ст. 105 УК РФ)

Убийство женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (п. «г» ч. 2 ст. 105 УК РФ)

Убийство из корыстных побуждений или по найму, а равно сопряженное с разбоем, вымогательством или бандитизмом (п. «з» ч. 2 ст. 105 УК РФ)

Убийство из хулиганских побуждений (п. «и» ч. 2 ст. 105 УК РФ)

Убийство лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга (п. «б» ч. 2 ст. 105 УК РФ)

Убийство лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, а равно сопряженное с похищением человека либо захватом заложника (п. «в» ч. 2 ст. 105 УК РФ)

Убийство по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды либо кровной мести (п. «л» ч. 2 ст. 105 УК РФ)

Убийство с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение, а равно сопряженное с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера (п. «к» ч. 2 ст. 105 УК РФ)

Убийство, совершенное группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (п. «ж» ч. 2 ст. 105 УК РФ)

Убийство, совершенное общеопасным способом (п. «е» ч. 2 ст. 105 УК РФ)

Убийство, совершенное с особой жестокостью (п. «д» ч. 2 ст. 105 УК РФ)

Угон судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава (ст. 211 УК РФ)

Угроза или насильственные действия в связи с осуществлением правосудия или производством предварительного расследования (ст. 296 УК РФ)

Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью (ст. 119 УК РФ)

Уклонение от исполнения обязанностей военной службы путем симуляции болезни или иными способами (ст. 339 УК РФ)

Уклонение от отбывания лишения свободы (ст. 314 УК РФ)

Уклонение от прохождения военной и альтернативной гражданской службы (ст. 328 УК РФ)

Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации (ст. 199 УК РФ)

Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица (ст. 198 УК РФ)

Уклонение от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организации или физического лица (ст. 194 УК РФ)

Укрывательство преступлений (ст. 316 УК РФ)

Умышленное причинение легкого вреда здоровью (ст. 115 УК РФ)

Умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью (ст. 112 УК РФ)

Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 111 УК РФ)

Умышленное уничтожение или повреждение военного имущества (ст. 346 УК РФ)

Умышленное уничтожение или повреждение имущества (ст. 167 УК РФ)

Уничтожение или повреждение военного имущества по неосторожности (ст. 347 УК РФ)

Уничтожение или повреждение имущества по неосторожности (ст. 168 УК РФ)

Уничтожение или повреждение лесов (ст. 261 УК РФ)

Уничтожение или повреждение памятников истории и культуры (ст. 243 УК РФ)

Уничтожение критических местообитаний для организмов, занесенных в Красную книгу Российской Федерации (ст. 259 УК РФ)

Утрата военного имущества (ст. 348 УК РФ)

Утрата документов, содержащих государственную тайну (ст. 284 УК РФ)

Фальсификация доказательств (ст. 303 УК РФ)

Фальсификация избирательных документов, документов референдума (ст. 142 УК РФ)

Фальсификация итогов голосования (ст. 142¹ УК РФ)

Фиктивное банкротство (ст. 197 УК РФ)

Халатность (ст. 293 УК РФ)

Хищение или вымогательство ядерных материалов или радиоактивных веществ (ст. 221 УК РФ)

Хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ (ст. 229 УК РФ)

Хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. 226 УК РФ)

Хищение предметов, имеющих особую ценность (ст. 164 УК РФ)

Хулиганство (ст. 213 УК РФ)

Шпионаж (ст. 276 УК РФ)

Экцид (ст. 358 УК РФ)